

В. В. Семенихин

СОЗДАНИЕ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА ИЛИ ПОДРАЗДЕЛЕНИЯ



ЭКМО

Виталий Викторович Семенихин

Создание юридического лица или подразделения

Текст предоставлен правообладателем

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=3167955

Создание юридического лица или подразделения: Эксмо; Москва; 2012

Аннотация

Российская Федерация в конце XX века совершила новый поворот и перешла на иные социально-экономические и политические отношения. Особенностью их стало введение рынка по большей части основанного на малом и среднем бизнесе. В настоящее время система государственной поддержки предпринимательства стала более целенаправленной. Данная книга имеет своей целью дать читателю четкое представление о том, что является собой понятие предпринимательской деятельности.

Содержание

Создание коммерческого юридического лица	4
Понятие предпринимательской деятельности	4
Ответственность за ведение предпринимательской деятельности без регистрации или на основе ложных сведений	18
Понятие и правоспособность и ответственность юридического лица	29
Учредительные документы юридического лица для всех организационно-правовых форм	42
Органы юридического лица для всех организационно-правовых форм	51
Отличия форм коммерческих юридических лиц	61
Конец ознакомительного фрагмента.	63

Виталий Викторович Семенихин

Создание юридического лица или подразделения

Создание коммерческого юридического лица

Понятие предпринимательской деятельности

Российская Федерация в конце XX века совершила новый поворот и перешла на иные социально-экономические и политические отношения. Особенностью их стало введение рынка по большей части основанного на малом и среднем бизнесе. В настоящее время система государственной поддержки предпринимательства стала более целенаправленной. Данная статья имеет своей целью дать читателю поверхностное, но четкое представление о том, что является собой по-

нятие предпринимательской деятельности.

Первоначально предпринимателями называли предприимчивых людей, действующих на рынке, или просто людей энергичных, азартных, склонных к рискованным операциям. В дальнейшем к предпринимательству стали относить любую деятельность, направленную на увеличение прибыли и не запрещенную законом. Предпринимательство есть способ хозяйствования, который в результате многовековой эволюции утвердился в экономике развитых стран. Предпринимательство развивалось сложно, сопровождалось и сопровождается по сей день бесконечным процессом возникновения и разрешения многочисленных противоречий.

В результате сегодня одним из ключевых понятий в гражданском и, особенно, предпринимательском праве является понятие «предпринимательская деятельность», которое имеет общее значение для индивидуальных предпринимателей (физических лиц) и коллективных предпринимателей (юридических лиц). Следует обратить внимание на то, что физические лица и коммерческие организации, по общему правилу, участвуют в предпринимательской деятельности на равных правовых условиях. Согласно пункту 3 статьи 23 части 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК РФ, которые регули-

руют деятельность юридических лиц – коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения. На предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, подробнее мы остановимся чуть позже.

В настоящее время нормативное определение понятия предпринимательской деятельности содержится в абзаце 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ. **Предпринимательской деятельностью в соответствии с гражданским законодательством признается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.** Аналогичные или весьма близкие по смыслу дефиниции приводятся в законодательстве многих развитых стран мира. Исходным и самым существенным в понимании предпринимательства является норма части 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации, гласящая, что предпринимательская деятельность – это разновидность деятельности экономической. Данное обстоятельство почему-то не получило отражения в приведенном выше легальном определении предпринимательской деятельности, закрепленном в ГК РФ. Любопытно заметить, что и этот, незначительный, на

первый взгляд, момент позволяет в отрыве от конституционной нормы произвольно понимать предпринимательскую деятельность, наполнять ее неодинаковым содержанием в зависимости от субъективного усмотрения лица, производящего толкование легальной дефиниции. В рамках данной статьи мы не будем отклоняться от выбранного курса и постараемся раскрыть понятие предпринимательской деятельности опираясь на законодательно закрепленное в ГК РФ определение.

Из вышеприведенной трактации понятия предпринимательской деятельности, закрепленного в абзаце 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ, следует, что любую деятельность гражданина или организации можно отнести к предпринимательской в том случае, если эта деятельность будет содержать ряд непереносимых условий, признаков, или, так сказать, особенностей, позволяющих отграничить ее от других видов деятельности. Такое отграничение имеет большое практическое значение, поскольку с наличием или отсутствием в конкретной деятельности признаков предпринимательства связано возникновение или прекращение определенных правовых отношений, регулируемых гражданским, налоговым, административным, уголовным, трудовым и другими отраслями законодательства.

Итак, законной предпринимательской деятельностью может признаваться только та деятельность, которая характеризуется всеми указанными ниже при-

знаками в совокупности.

1. Самостоятельность осуществления предпринимательской деятельности. Самостоятельность предполагает, прежде всего, то, что физическое или юридическое лицо – предприниматель участвует в гражданском обороте непосредственно от своего имени и в своем интересе.

2. Эта деятельность всегда осуществляется предпринимателем на свой риск. Осуществление предпринимательской деятельности на свой риск предполагает экономическую самостоятельность и тесно связанную с этим ответственность предпринимателя за результаты своей деятельности. Этот признак предпринимательской деятельности состоит в тесной связи с первым, названным нами признаком. Ведь, образно говоря, самостоятельно выбирая путь движения, мы сами на этом пути убираем из-под ног сорняки, рискуем столкнуться с трудностями и проблемами. Выбранный курс определяет, в конечном счете, результат, который, к сожалению, не всегда соответствует нашим представлениям о нем. К сожалению, понятие предпринимательского риска законодательно не закреплено, высказывается множество принципиальных позиций о том, что это обстоятельство является большим упущением. Однако представляется, что это понятие является больше лингвистическим, чем юридическим. В законодательстве все же есть попытки дать правоприменителю представление о том, что представляет собой предпринимательский риск. Так, в статье 929 части 2 ГК

РФ предпринимательский риск понимается как риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, например, риск неполучения ожидаемых доходов, а также другие страховые риски, то есть предполагаемые события, обладающие признаками вероятности и случайности.

3. Предпринимательская деятельность имеет целью систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг. Для достижения этой цели естественно требуется и систематическое осуществление самой деятельности. Следует согласиться с мнением, что системность осуществления деятельности должна пониматься как наличие свойства, объединяющего все совершаемые действия в единое целое. Следовательно, предпринимательская деятельность – это деятельность, направленная на систематическое получение прибыли, для чего ее субъекту необходимо совершить ряд сделок, целью которых является получение прибыли. Если же совершается единичная сделка, то она не может быть квалифицирована как предпринимательская деятельность, даже если по ней получен доход, ведь единичная сделка не носит систематического характера. Интересно, что неоднозначное толкование этого признака предпринимательской деятельности на практике приводит к многочисленным неразберихам, ко-

которые зачастую заканчиваются судебными процессами.

Рассмотрим типичный пример. По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. Статья 711 ГК РФ определила следующий порядок оплаты подрядных работ: если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок либо с согласия заказчика досрочно. Подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и в размере, указанных в законе или договоре подряда. Сегодня по различным причинам многие работники заняты на основном производстве неполный рабочий день или неполную рабочую неделю либо в условиях мирового финансового кризиса вынуждены заниматься подработкой в свободное от основного места работы время. Они периодически подрядяются на выполнение строительных или иных подрядных работ. Сколько же раз в месяц, год они должны выполнять их, чтобы такая деятельность могла быть расценена как предпринимательская? Или можно сформулировать вопрос по-другому: сколько раз в указанные отрезки времени они должны получать оплату за выполненные работы? Но воз-

можно и ситуация, прямо предусмотренная статьей 711 ГК РФ: несколько человек в течение нескольких месяцев производят капитальный ремонт в жилом помещении или строят дом в деревне, или баню, бассейн, а оплату получают только после полного окончания работ. Следовательно, нет систематического получения прибыли, а значит, и нет предпринимательства? А если они получали оплату ежемесячно, то такую деятельность можно расценивать как предпринимательскую? Ответ представляется весьма неоднозначным. Законодатель в подобных вопросах не захотел помочь правоприменителю! Представляется, что все-таки необходим индивидуальный подход в каждом конкретном спорном случае, существует грань между единичными случаями получения прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг и постоянной нацеленностью на получение прибыли от такой деятельности, непрерывное желание профессионально ею заниматься.

Приведем еще один любопытный пример. Пожилая женщина уезжает погостить к своим родственникам в деревню на пару месяцев и в свое отсутствие решает сдать свою однокомнатную квартиру. И рядом рассмотрим другую ситуацию: гражданин, имея в собственности квартиру, покупает еще одну с целью сдавать в наем на протяжении неопределенного времени, неопределенному количеству лиц. Разграничивая эти две ситуации необходимо учитывать, как отмечалось выше, нацеленность на результат. А также, в зависи-

мости от различных ситуаций, адекватно оценивать необходимость государственной регистрации.

Обращаем внимание на то, что умение здраво оценивать ситуацию в подобных случаях, а также выделять для себя обстоятельства, которые обязывают к получению определенного гражданско-правового статуса, имеет большое значение на практике.

4. Последний признак легальной предпринимательской деятельности характеризует ее участников. Субъектами предпринимательства могут быть лица (физические лица и юридические лица), зарегистрированные в установленном законом порядке, то есть имеющие соответствующий гражданско-правовой статус. Иными словами, регистрация субъекта предпринимательской деятельности, постановка на учет в налоговом органе, а в особых случаях, предусмотренных российским законодательством, получение специального разрешения (лицензии) – это путь к началу предпринимательской деятельности.

В условиях современной российской действительности важно учитывать функции предпринимательской деятельности. Необходимо отметить значение существования и дальнейшего развития предпринимательства. Развитие и укрепление предпринимательской деятельности является рычагом развития экономики страны в целом. Выделим основные функции предпринимательской деятельности.

Начнем с функции ресурсной. Для любой хозяйственной деятельности необходимы экономические ресурсы – факторы производства. К ним относятся, прежде всего, естественные ресурсы (земля, полезные ископаемые, леса и воды). Важными представляются инвестиционные ресурсы (машины, оборудование, инструменты, транспорт, другие средства, используемые для производства товаров и услуг и доставки их потребителю), а также финансовые ресурсы. Особый вид ресурсов – это человеческие трудовые ресурсы. Они определяются качественным и количественным составом рабочей силы, ее квалификацией, специализацией, уровнем занятости. За последнее время в теории и на практике все чаще акцент делается на значимость еще одного ресурса – предпринимательской способности. Предприниматель, берущий на себя инициативу новаторского, нетрадиционного соединения факторов производства – земли, капитала и труда, – способствует росту производства товаров и услуг, повышению эффективности экономики.

Добивается предприниматель этого, осуществляя вторую функцию предпринимательской деятельности – организаторскую. Предприниматель использует свои способности, чтобы обеспечить такое соединение и комбинирование факторов производства, которое наилучшим образом приведет к достижению цели, которой является получение высокого дохода.

Третья функция предпринимательства – творческая, свя-

занная с новаторством. Ее значение особенно возрастает в условиях современного научно-технического прогресса. В связи с усилением функции, связанной с инновациями, создается новый экономический климат для предпринимательства. Растет рынок научно-технических разработок, или венчурного предпринимательства, занятого внедрением новинок техники и технологии. Развивается информационная инфраструктура предпринимательства, расширяется доступ к полезной информации, укрепляются патентно-лицензионные службы, сеть банковских информационных данных.

Считаем необходимым остановиться подробнее на предпринимательской деятельности без образования юридического лица. В соответствии со статьей 37 Конституции Российской Федерации гражданин имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Гражданско-правовой формой реализации этого права может являться деятельность в качестве индивидуального предпринимателя. Любой гражданин Российской Федерации вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с пунктом 1 статьи 23 ГК РФ. Согласно пункту 2 статьи 23 ГК РФ глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной

регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

В соответствии со статьей 11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) индивидуальные предприниматели – это физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, главы крестьянских (фермерских) хозяйств. Физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но не зарегистрировавшиеся в качестве индивидуальных предпринимателей в нарушение требований гражданского законодательства Российской Федерации, при исполнении обязанностей, возложенных на них НК РФ, не вправе ссылаться на то, что они не являются индивидуальными предпринимателями.

Предприниматель может осуществлять любые виды хозяйственной деятельности, не запрещенные законом, включая коммерческое посредничество, торгово-закупочную и иную деятельность. Предприниматель может осуществлять свою деятельность как с применением наемного труда, так и без применения наемного труда.

Согласно статье 24 ГК РФ предприниматель отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание. Перечень имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается гражданским процессу-

альным законодательством.

В пункте 4 статьи 23 ГК РФ законодатель закрепил, так называемую, презумпцию предпринимательской деятельности гражданина. Она состоит в том, что гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований о регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. С позиции же публичного права (уголовного и административного) предпринимательская деятельность, осуществляемая лицом, незарегистрированным в качестве предпринимателя, является незаконным предпринимательством. Вопросы незаконности предпринимательской деятельности представляются весьма любопытными, однако, уже выходят за рамки нашего исследования.

В настоящее время в Российской Федерации существует множество программ со стороны государства в поддержку законной предпринимательской деятельности. Субъекты легальной предпринимательской деятельности и лица, имеющие намерение стать предпринимателями, всегда могут рассчитывать на защиту со стороны государства. Помимо конституционных гарантий законной предпринимательской деятельности, существует уголовно-правовой запрет на воспрепятствование законной предприни-

мательской деятельности. Статья 169 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ) закрепляет, что данное деяние является преступлением в сфере экономической деятельности. Оно выражается в неправомерном отказе в регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица; в уклонении от их регистрации; неправомерном отказе в выдаче специального разрешения (лицензии) либо уклонении от его выдачи; ограничении прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или юридического лица в зависимости от организационно-правовой формы; в незаконном ограничении их самостоятельности; в ином незаконном вмешательстве в деятельность индивидуального предпринимателя или юридического лица, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения. Если воспрепятствование законной предпринимательской деятельности совершено в нарушение вступившего в законную силу судебного акта или причинило крупный ущерб, то в соответствии с вышеназванной статьей УК РФ это деяние квалифицируется как более тяжкое и соответственно по отношению к нему применяется более строгое наказание.

Ответственность за ведение предпринимательской деятельности без регистрации или на основе ложных сведений

Значительную угрозу безопасности огромной массы людей, в том числе и предпринимателей, представляют лица, которые вступают с ними в контрагентские отношения, заключают договоры и соглашения, не имея на это законных прав. Юридические лица и граждане должны быть зарегистрированы в установленном законом порядке в качестве лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, а по отдельным видам деятельности они должны получить специальное разрешение. Незаконному предпринимательству, как правило, сопутствуют такие преступления, как мошенничество, вымогательство, незаконное использование товарных знаков, незаконное получение кредита и многое другое. Именно об этом Вы можете узнать из нашей статьи.

Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство предусмотрена статьей 171 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ) с аналогичным на-

званием.

Так, осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или с нарушением правил регистрации, а равно представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, документов, содержащих заведомо ложные сведения, либо осуществление предпринимательской деятельности без лицензии в случаях, когда такая лицензия обязательна, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере, наказывается штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок до шести месяцев.

Квалифицированный состав данного преступления предусмотрен частью 2 статьи 171 УК РФ и содержит следующие квалифицирующие признаки:

- совершение данного деяния организованной группой;
- сопряженность с извлечением дохода в особо крупном размере.

При этом, для квалификации преступления по части 2 статьи 171 УК РФ достаточно наличия хотя бы одного из этих признаков.

Деяние по части 2 статьи 171 УК РФ наказывается штра-

фом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет либо лишением свободы на срок до пяти лет со штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев либо без такового.

В связи с рассмотрением указанной нормы УК РФ представляется необходимым рекомендовать воспользоваться разъяснениями Пленума Верховного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлении от 18 ноября 2004 года № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем». Этот документ появился для целей обеспечения правильного применения законодательства об уголовной ответственности за преступления в сфере экономической деятельности, предусмотренные статьями 171, 174 и 174.1 УК РФ, и в связи с возникшими в судебной практике вопросами. Некоторые моменты из этого документа приведем ниже.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

При решении вопроса о наличии в действиях лица при-

знаков состава преступления, предусмотренного статьей 171 УК РФ, судам следует выяснять, соответствуют ли эти действия указанным в пункте 1 статьи 2 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) признакам предпринимательской деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, которая осуществляется самостоятельно на свой риск лицом, зарегистрированным в установленном законом порядке в качестве индивидуального предпринимателя.

В соответствии со статьей 23 части первой ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, а глава крестьянского (фермерского) хозяйства – с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Юридическое лицо подлежит государственной регистрации (статьи 49 и 51 части первой ГК РФ).

Судам следует иметь в виду, что отсутствует состав указанного преступления в тех случаях, когда лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, осуществляет не запрещенную законом предпринимательскую деятельность, имея специальное разрешение (лицензию) на осуществление конкретного вида деятельности, если для этого требуется получение лицензии, и соблюдает лицензионные требования и условия.

Обратите особое внимание, что в тех случаях, когда не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя лицо приобрело для личных нужд жилое помещение или иное недвижимое имущество либо получило его по наследству или по договору дарения, но в связи с отсутствием необходимости в использовании этого имущества временно сдало его в аренду или внаем и в результате такой гражданско-правовой сделки получило доход (в том числе в крупном или особо крупном размере), содеянное им не влечет уголовной ответственности за незаконное предпринимательство (однако в зависимости от ситуации и последствий это может влечь иной состав преступления).

Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации будет иметь место лишь в тех случаях, когда в едином государственном реестре для юридических лиц и едином государственном реестре для индивидуальных предпринимателей отсутствует запись о создании такого юридического лица или приобретении физическим лицом статуса индивидуального предпринимателя либо содержится запись о ликвидации юридического лица или прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Под осуществлением предпринимательской деятельности с нарушением правил регистрации следует понимать ведение такой деятельности субъектом предпринимательства, которому заведомо было известно, что при регистрации бы-

ли допущены нарушения, дающие основания для признания регистрации недействительной (например, не были представлены в полном объеме документы, а также данные или иные сведения, необходимые для регистрации, либо она была произведена вопреки имеющимся запретам).

Под представлением в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, документов, содержащих заведомо ложные сведения, следует понимать представление документов, содержащих такую заведомо ложную либо искаженную информацию, которая повлекла за собой необоснованную регистрацию субъекта предпринимательской деятельности.

При решении вопроса о наличии в действиях лица признаков осуществления предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение обязательно, судам следует исходить из того, что отдельные виды деятельности, перечень которых определяется федеральным законом, могут осуществляться только на основании специального разрешения (лицензии). Право осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок и прекращается по истечении срока его действия (если не предусмотрено иное), а также в случаях приостановления или аннулирования разрешения (лицензии) (пункт 3 статьи 49 части первой ГК РФ).

При этом, действия лица, занимающегося, например, частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью без соответствующего специального разрешения (лицензии), если они повлекли по неосторожности причинение вреда здоровью или смерть человека, надлежит квалифицировать по соответствующей части статьи 235 УК РФ. В том случае, когда осуществление частной медицинской практики или частной фармацевтической деятельности без соответствующего специального разрешения (лицензии) не повлекло последствий, указанных в статье 235 УК РФ, но при этом был причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо извлечен доход в крупном размере или в особо крупном размере, действия лица следует квалифицировать по соответствующей части статьи 171 УК РФ.

Если юридическое лицо, имеющее специальную правоспособность для осуществления лишь определенных видов деятельности (например, банковской, страховой, аудиторской), занимается также иными видами деятельности, которыми оно в соответствии с учредительными документами и имеющейся лицензией заниматься не вправе, то такие действия, сопряженные с неправомерным осуществлением иных видов деятельности, должны рассматриваться как незаконная предпринимательская деятельность без регистрации либо незаконная предпринимательская деятельность без специального разрешения (лицензии) в случаях,

когда такое разрешение обязательно.

Также обратите внимание, что по смыслу закона субъектом преступления, предусмотренного статьей 171 УК РФ, может быть как лицо, имеющее статус индивидуального предпринимателя, так и лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. При осуществлении организацией (независимо от формы собственности) незаконной предпринимательской деятельности ответственности по статье 171 УК РФ подлежит лицо, на которое в силу его служебного положения постоянно, временно или по специальному полномочию были непосредственно возложены обязанности по руководству организацией (например, руководитель исполнительного органа юридического лица либо иное лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени этого юридического лица), а также лицо, фактически выполняющее обязанности или функции руководителя организации. Если лицо (за исключением руководителя организации или лица, на которое постоянно, временно или по специальному полномочию непосредственно возложены обязанности по руководству организацией) находится в трудовых отношениях с организацией или индивидуальным предпринимателем, которые осуществляют свою деятельность без регистрации, с нарушением правил регистрации, без специального разрешения (лицензии) либо с нарушением лицензионных требований и условий или с предо-

ставлением заведомо подложных документов, то выполнение этим лицом обязанностей, вытекающих из трудового договора, не содержит состава преступления, предусмотренного статьей 171 УК РФ.

Под доходом в статье 171 УК РФ следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов, связанных с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности. При исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, судам следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

Хотелось бы также отметить, что для целей статьи 171 УК РФ крупным ущербом, а равно доходом в крупном размере признаются ущерб либо доход в сумме, превышающей один миллион пятьсот тысяч рублей, особо крупным – шесть миллионов рублей (смотрите Примечание к статье 169 УК РФ).

Особое внимание в связи с этим настоятельно рекомендуем обратить на положения Федерального закона от 7 апреля 2010 года № 60-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 60-ФЗ). Ведь именно этим документом кардинально изменены пороговые величины, отражающие крупность и особую крупность, для целей Примечания к статье 169 УК РФ. Данный документ вступил в силу со дня официального опубликования (9 апреля 2010 года).

Законом № 60-ФЗ воплощены поправки, исключаящие из статьи 171 и статьи 172 («Незаконная банковская деятельность») УК РФ указания на «нарушение лицензионных требований и условий» в связи с неопределенностью этой формулировки. Ведь это в свою очередь приводит к расширительному ее толкованию, а в ряде случаев открывает возможности для серьезных злоупотреблений.

Обратите внимание!

Изменениями Закона № 60-ФЗ признана утратившей силу статья 173 УК РФ («Лжепредпринимательство»).

Ранее (до вступления в силу положений Закона № 60-ФЗ) статья 173 УК РФ регламентировала ответственность за лжепредпринимательство, которым признавалось создание коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, имеющее целью получение кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытие запрещенной деятельности, причинившее крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

Однако было официально признано, что статья 173 УК РФ практически не применялась в связи с неопределенностью ее формулировки, а также с тем, что предусмотренные в ней деяния охватываются другими составами преступлений.

На отсутствие самостоятельного правового значения статьи 173 УК РФ указывал ранее пункт 8 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 декабря

2007 года № 51 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате», в силу которого при создании коммерческой организации без намерения фактически вести предпринимательскую или банковскую деятельность, имеющем целью хищение чужого имущества или приобретение права на него, содеянное полностью охватывается составом мошенничества. Данное деяние согласно этим разъяснениям могло быть дополнительно квалифицировано по статье 173 УК РФ как лжепредпринимательство только в случаях реальной совокупности названных преступлений, когда лицо получает также иную, не связанную с хищением, имущественную выгоду (например, когда лжепредприятие создано лицом не только для совершения хищений чужого имущества, но и в целях освобождения от налогов или прикрытия запрещенной деятельности, если в результате указанных действий, не связанных с хищением чужого имущества, был причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству, предусмотренный статьей 173 УК РФ).

Понятие и правоспособность и ответственность юридического лица

Жизнь современного российского общества немислима без объединения людей в группы, союзы разных видов, иными словами, без соединения их личных усилий и капиталов для достижения каких – либо целей. Основной правовой формой коллективно-го участия лиц в гражданском обороте является образование юридического лица. В статье раскрывается понятие рассматриваемого института, его значение, объем правоспособности и особенности ответственности.

Наряду с физическими лицами гражданское законодательство признает субъектами гражданских прав и обязанностей юридических лиц. И хотя сама возможность и даже необходимость участия юридических лиц в гражданском обороте практически не подвергается сомнениям, в юридической науке периодически возникают дискуссии на предмет теоретического осмысления данного правового института. В данном случае, необходимо согласиться с тем, что признание статуса субъектов юридических отношений только за отдельными людьми могло бы отразиться невыгодно на интересах общества в целом. Видный теоретик русского гражд-

данского права Габриэль Феликсович Шершеневич так прокомментировал подобную ситуацию: «Возьмем случай, когда наследодатель в завещании определит известный капитал на учреждение богадельни. Если бы субъектами права могли быть только люди, то завещатель должен был бы поручить этот капитал какому-либо физическому лицу, которое бы создало завещанное учреждение и от своего имени вело бы его, вступало бы во все необходимые сделки, а при смерти завещало бы капитал другому лицу, которое бы продолжало это дело от своего имени. Но при таких условиях нет особенной гарантии, что завещанный капитал действительно получит данное ему назначение в лице первого или последующих распорядителей, что имущество это, слившись с прочим имуществом того или другого распорядителя, не подвергнется взысканию по частным его долгам. Все эти неудобства могли бы быть устранены, если бы завещанное имущество было приурочено к особому субъекту, от имени которого совершались бы все необходимые сделки. Или возьмем случай акционерного соединения. Множество лиц складывают небольшие взносы в значительный капитал с целью совместного достижения общей экономической цели. Чтобы достигнуть назначенной цели, акционеры должны были бы вручить капитал одному или нескольким лицам, которые от своего имени совершали бы все необходимые сделки. Капитал акционеров слился бы с частным имуществом управителей и мог бы подвергнуться взысканию со стороны их частных

кредиторов. Кто при такой опасности решился бы сделать взнос?» Ситуация действительно была бы более чем неблагоприятная. Поэтому стоит согласиться, что отход от постулата неразрывного сочетания конкретной правоспособности с человеком, объективно закономерен.

Понятие юридического лица закреплено в пункте 1 статьи 48 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). **В соответствии с этой статьей 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. Для функционирования, несения обязанностей и осуществления своих прав юридическое лицо обязано иметь самостоятельный баланс и (или) смету.**

В целях раскрытия приведенного понятия юридического лица можно выделить следующие его признаки:

1. организационное единство, отражающее:
 - 1.1. наличие системы существенных социальных взаимосвязей, посредством которых происходит объединение физических лиц;
 - 1.2. наличие внутренней структурной и функциональной дифференциации;

1.3. наличие определенной цели образования и функционирования;

2. обладание обособленным имуществом. То есть закрепление за юридическим лицом на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления, имущества, обособленного от имущества всех третьих лиц, в том числе создавших имущественную базу деятельности юридического лица;

3. материально-правовой признак, означающий способность самостоятельно выступать в гражданском обороте от своего имени, способность от своего имени приобретать, иметь и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, а также самостоятельно нести имущественную ответственность по своим обязательствам;

4. способность быть истцом и ответчиком в суде общей компетенции, арбитражном и третейском суде. Этот признак можно обозначить как процессуально-правовой.

История существования юридического лица насчитывает более двух тысячелетий. Хотя в римском праве и не существовало этого понятия, как такого, однако его конструкция, используемая как своего рода прием юридической техники для введения в оборот имущественной массы, так или иначе обособленной от имущества физических лиц, имела свое четкое выражение. Ведь развитие товарно-денежных отношений, имущественного оборота предполагает участие

в нем не только отдельных людей – физических лиц, но также и участие в этом обороте образованных ими же организаций для осуществления какой-либо цели, в том числе, коммерческой деятельности. При создании подобных организаций возникла сложная совокупность отношений, для которых необходимо было особое нормативное регулирование со стороны государства. Такое регулирование подразумевает определение понятия юридического лица, его юридического статуса, признаков, видов объединений, их организационно-правовых форм. Развитие капиталистической формы хозяйствования, ускорение производства и оборота товаров и услуг, создание централизованного производства, концентрация капитала для создания таких производств обусловили необходимость возникновения соответствующих организационно-правовых юридических форм. Конструкция юридического лица наиболее подходила для этого, и нужно было только законодательно закрепить или создать соответствующие потребностям экономического оборота организационно-правовые формы юридического лица, предусматривающие определенные управленческие и имущественные особенности. При этом необходимо заметить, что понятие «юридическое лицо» получило в дальнейшем распространение только в гражданском законодательстве стран континентальной системы права, в основном европейских государствах (Франция, Германия, Швейцария, Италия, Испания и так далее). А законодательство стран с англосаксон-

ской системой права (Англия, Северная Ирландия, Канада, США и так далее) до сих пор не использует это понятие, просто определяет виды объединений, которые рассматриваются как самостоятельные субъекты права (партнерства, корпорации и так далее) или же считаются самостоятельными субъектами права в определенных случаях, предусмотренных законодательством.

Дать исчерпывающее и всеобъемлющее определение юридического лица, которое бы отражало и выявляло общую позицию всех стран мира, не представляется возможным. Законодательство ряда стран идет просто по пути перечисления основных, наиболее существенных признаков юридических лиц или же содержит только их классификацию. Эта сложность, вполне объяснима: конструкция юридического лица, опосредуя отношения имущественного оборота, применяется не только к формам создания и существования коммерческих юридических лиц, но и некоммерческих, в том числе и с участием государства.

Существуют различные виды юридических лиц в зависимости от организационно-правовой формы. В связи с участием в образовании имущества юридического лица его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество. Поэтому в пункте 2 статьи 48 ГК РФ законодательно закреплено соотношение в правах учредителей и самого юридического лица на имущество последнего.

В ней поясняется, что к юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы. К юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право, относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения. А к юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, согласно пункту 3 статьи 48 ГК РФ относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы). Подробнее о режиме имущества юридических лиц и отношении их учредителей (участников) к нему смотрите разъяснение Пленума Верховного суда Российской Федерации № 6 и Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации № 8 в их Постановлении от 1 июля 1996 года «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Участие юридического лица в гражданских правоотношениях возможно лишь при наличии признанной государством правосубъектности. В составе правосубъектности всегда выделяют правоспособность и дееспособность. Существует еще одна составляющая правосубъектности – это деликтоспособность, хотя многие теоретики выделяют делик-

тоспособность в качестве разновидности дееспособности. Это проблемы теоретические, на практике не имеющие особого значения. Хотя для общего представления это информация может быть полезна.

Правоспособность – это обусловленная правом способность лица иметь субъективные юридические права и обязанности, то есть быть участником правоотношения. Таким образом, может быть достаточно одной правоспособности, чтобы выступить стороной в правоотношении. Дееспособность – это обусловленная правом способность своими собственными действиями (бездействиями) приобретать субъективные юридические права и обязанности, осуществлять и прекращать их. Правоспособность и дееспособность – это две стороны одного и того же феномена – правосубъектности, которая по своей природе является единой правоспособностью. **Реальное разъединение правосубъектности на правоспособность и дееспособность происходит в основном в сфере гражданского права и не для всех субъектов – гражданская правосубъектность организаций едина.** Деликтоспособность представляет собой способность лица нести юридическую ответственность (исполнять соответствующие юридические обязанности) за совершенные правонарушения (деликты).

Общее представление о дееспособности юридического лица дается в понятии юридического лица, закрепленном в пункте 1 статьи 48 ГК РФ. А понятие правоспособности на-

шло отражение в статье 49 ГК РФ. В пункте 1 этой статьи отмечается, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Можно сделать вывод, что в зависимости от вида юридического лица, а также рода деятельности, законодатель указал на некоторые ограничения правоспособности юридического лица. Пункт 2 статьи 49 ГК РФ свидетельствует о том, что во всех остальных случаях юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в порядке, предусмотренном законом, а решение об ограничении прав может быть оспорено юридическим лицом в суде. Обобщая, отмечаем, что все ограничения правоспособности юридического лица должны обязательно быть обличены в законодательную форму. Отступлений от этого правила быть не может. Приведем несколько примеров ограничения правоспособности юридических лиц. Так, в частности, занятие отдельными видами деятельности разрешено только определенным юри-

дическим лицам и тем самым считается запрещенным для всех остальных участников гражданского оборота, такова деятельность, отнесенная к государственной монополии. Отдельные виды деятельности имеют установленный законом характер исключительных. Это означает, что юридическое лицо, осуществляющее такой вид деятельности, не вправе заниматься какими бы то ни было другими видами деятельности, за исключением определенных сопутствующих видов, устанавливаемых законом, таковы инвестиционная, страховая, банковская деятельности.

Если у физического лица правоспособность возникает с рождения, то у юридического лица, согласно пункту 3 выше-названной статьи, – в момент его создания. Прекращается правоспособность юридического лица в момент внесения записи о его исключении из единого государственного реестра юридических лиц. Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Составной частью правосубъектности юридического лица выступает также возможность создавать представительство и филиалы, которые являются не органами, а обособленными подразделениями юридического лица.

Остановимся подробнее на деликтоспособности юридического лица. **Деликтоспособность представляет собой способность юридического лица нести юридическую ответственность за совершенные в процессе его функционирования нарушения.**

Общие положения об ответственности юридического лица законодательно оформлены в статье 56 ГК РФ. В пункте 1 этой статьи говорится, что юридические лица, кроме учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

Для казенных предприятий и учреждений законодатель предусмотрел особенности в регулировании их ответственности. Казенное предприятие и учреждение отвечают по своим обязательствам в порядке и на условиях, предусмотренных пунктом 5 статьи 113, статьями 115 и 120 ГК РФ. Выделение подобных особенностей обусловлено своеобразием режима их имущества. В вышеназванных статьях отмечается, например, что унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, однако не несет ответственности по обязательствам собственника его имущества. В случае, если унитарное предприятие основано на праве оперативного управления (казенное предприятие), то собственник его имущества несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества. По обязательствам такого вида некоммерческих организаций, как учреждение, в

случае недостаточности денежных средств, находящихся в его распоряжении, собственник его имущества также несет субсидиарную ответственность по его обязательствам.

В пункте 3 статьи 56 ГК РФ приводятся общие положения, которые, в отсутствии специальных норм законодательства, устанавливающих исключение из них (как в приведенных выше примерах), имеют общее применение ко всем видам юридических лиц.

Так, в абзаце 1 пункта 3 статьи 56 ГК РФ указывается, что учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника. В абзаце 2 этого пункта данной статьи законодатель однако, отмечает, что если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, то на таких лиц, в случае недостаточности имущества юридического лица, может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам. Поддерживает и разъясняет позицию данной статьи относительно обязательности субсидиарной ответственности учредителя (участника) в подобных случаях Пленум Верховного суда Российской Федерации № 6 и Пленум Высшего Арбит-

ражного суда Российской Федерации № 8 в их Постановлении от 1 июля 1996 года «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Отмечаем также, что судебная практика показывает – количество случаев, обозначенных в пункте 3 статьи 56 ГК РФ, в последнее время резко возрастает. Однако для того, чтобы суд привлек к субсидиарной ответственности учредителя (участника) юридического лица, истцу в судебном заседании необходимо будет обосновать и доказать свои выводы о том, что именно действия этого учредителя (участника) привели в конечном результате к несостоятельности (банкротству) юридического лица. Например, в Постановлении ФАС Волго-Вятского округа от 7 августа 2008 года по делу №А31-3295/2008 в привлечении собственника имущества к субсидиарной ответственности за вред, причиненный в результате ДТП, произошедшего в связи с несоблюдением унитарным предприятием обязанности по надлежащей уборке дорожного покрытия, было отказано (как и в предыдущих инстанциях), так как материалами дела не было доказано, что действия собственника явились причиной банкротства предприятия.

Учредительные документы юридического лица для всех организационно-правовых форм

Лица, создающее юридическое лицо, называются учредителями. Эти лица при создании организации составляют учредительные документы, на основании которых и осуществляется его деятельность. Учредительные документы – это своеобразная визитная карточка любого предприятия. В них содержится полная информация о нем: его название, место нахождения, порядок управления предприятием и другие сведения, предусмотренные законом. Об этом читайте в нашей статье.

Учредительными документами юридического лица принято считать документы, определяющие индивидуальные особенности статуса конкретного юридического лица в рамках действующего законодательства. В соответствии со статьей 52 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо,

не являющееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида. Таким образом, можно говорить о том, что применительно к учредительным документам юридического лица законодатель предусмотрел несколько вариантов их наличия. Юридическое лицо при создании может выбрать для себя одну из предложенных схем:

- утвердить устав;
- утвердить устав и заключить учредительный договор;
- заключить учредительный договор;
- не утверждать устав и не заключать учредительный договор, а действовать только на основании общего положения об организациях данного вида.

При этом обращаем особое внимание, для различных организационно-правовых форм юридического лица предусмотрены исключения из данного общего положения. Например, действовать на основании общего положения об организациях определенного вида юридическое лицо может, только если, во-первых, не является коммерческой организацией, а во-вторых, только в случаях, предусмотренных законом. В соответствии с пунктом 1 и пунктом 2 статьи 2 Федерального закона от 24 июля 2008 года № 161-ФЗ «О содействии развитию жилищного строительства», федеральный фонд содействия развитию жилищного строительства является юридическим лицом, созданным в организационно-правовой форме фонда. Однако этот

фонд действует на основании выше обозначенного закона и для создания и осуществления его деятельности, не требуются учредительные документы, предусмотренные статьей 52 ГК РФ.

Также для некоторых юридических лиц законодательно предусмотрены императивные нормы относительно видов учредительных документов, в этих случаях возможности выбора у организации нет. Так, например, общества с ограниченной или дополнительной ответственностью, ассоциации и союзы действуют на основе учредительного договора и устава, а правовой базой для деятельности хозяйственных товариществ (полных и на вере) является учредительный договор. Для остальных юридических лиц единственным учредительным документом считается их устав.

Учредительный договор юридического лица заключается, устав же утверждается его учредителями (участниками). Если юридическое лицо состоит из одного участника, то этот же учредитель (участник) и утверждает устав, на основании которого действует юридическое лицо.

Учредительный договор – это консенсуальный гражданско-правовой договор, регулирующий отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица. Он может заключаться только в письменной форме (простой или нотариальной) и вступает в силу, как правило, с момента заключения. Легкий экскурс в историю показывает, что учредительный договор о создании юриди-

ческого лица берет свое начало из договора простого товарищества. Зачатки его можно обнаружить в римском праве при создании товарищеских объединений, которые образовывались на длительный срок с целью совместного ведения товарищами торговли и промысла.

Устав, в отличие от учредительного договора, не заключается, а учреждается участниками. Текст устава утверждается либо решением учредителя предприятия (в том случае, если учредитель единственный), либо решением общего собрания учредителей в форме протокола (в том случае, если учредителей несколько). Соответствующая запись об утверждении устава делается на его титульном листе. Устав, как правило, подписывают не все учредители, а специально уполномоченные ими лица. Устав вступает в силу с момента регистрации самого юридического лица.

Существует много способов написания устава предприятия. Наиболее распространенным является способ, когда из соответствующего специального закона для юридического лица соответствующей организационно-правовой формы, «автор» убирает все на его взгляд лишнее. В этом случае устав будет повторять структуру соответствующего закона.

В соответствии с пунктом 2 статьи 52 ГК РФ в учредительных документах юридического лица обязательно определяются наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержатся другие сведения, предусмотренные

законом для юридических лиц соответствующего вида.

В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законом случаях и других коммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица. Предмет и цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены учредительными документами и в случаях, когда по закону это не является обязательным.

В учредительном договоре участники обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

Одним словом, законодатель вводит императивно-диспозитивные правила, касающиеся содержания учредительных документов. С одной стороны, в гражданском законодательстве прописываются основные, обязательные моменты, которые должны найти отражение во всех видах учредительных документов всех или определенных организационно-правовых форм. А с другой стороны, современное российское законодательство предоставляет учредителям (участникам) юридического лица право выбора в вопросах закрепления в

своих учредительных документах определенных условий, а также предоставляет им возможность творческого подхода в некоторых моментах.

Уточняем, что выше перечислены только основные требования к содержанию учредительных документов, общие для всех видов организаций. Для конкретных видов организаций, как уже говорилось, предъявляются дополнительные требования к содержанию этих документов. Заметим, что в учредительные документы могут быть включены и условия, не предусмотренные законодательством (но и не противоречащие ему).

Без учредительных документов юридическое лицо не сможет пройти процедуру государственной регистрации в регистрирующем органе.

Все последующие изменения учредительных документов, согласно пункту 3 статьи 52 ГК РФ, подлежат обязательной регистрации и приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законом, – с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. Так, к примеру, в соответствии с пунктом 5 статьи 5 Федерального закона от 8 февраля 1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», все изменения в уставе общества вступают в силу для третьих лиц с момента уведомления о таких изменениях органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц.

При этом юридические лица и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений.

Согласно пункту 1 статьи 17 Федерального закона от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее – Закон № 129-ФЗ) для государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица, в регистрирующий орган представляются:

– подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством Российской Федерации (смотрите Постановление Правительства Российской Федерации от 19 июня 2002 года № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых для государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей»). В указанном заявлении подтверждается, что изменения, вносимые в учредительные документы юридического лица, соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям. А также, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах и в заявлении, достоверны и соблюден установленный федеральным законом порядок принятия решения о внесении изменений в учредительные документы юридиче-

ского лица;

– решение о внесении изменений в учредительные документы юридического лица;

– изменения, вносимые в учредительные документы юридического лица;

– документ об уплате государственной пошлины.

Непредставление для государственной регистрации данных документов, либо представление их в ненадлежащий регистрирующий орган влечет отказ в государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы (подпункт «а» и «б» пункта 1 статьи 23 Закона № 129-ФЗ).

Регистрирующие органы предъявляют очень высокие требования к тексту учредительных документов. Если текст учредительных документов не соответствует гражданскому законодательству или недостаточно полно отражает изложенные в нем нормы, то это может являться основанием для отказа в регистрации предприятия. Документы также должны быть определенным образом оформлены. Приведем общие требования к оформлению учредительных документов, которые предъявляются регистрирующими органами в большинстве случаев:

1. Учредительные документы должны быть отпечатаны на печатной машинке либо с помощью компьютерной техники.

2. Листы бумаги, на которой отпечатан текст учредительных документов, не должны быть изогнуты или измяты.

3. Учредительные документы не должны содержать орфо-

графических и грамматических ошибок, подчисток или исправлений.

4. Учредительные документы должны быть пронумерованы, начиная с титульного листа, прошиты прочными нитками, концы которых должны быть, завязаны с обратной стороны документа и проклеены листком бумаги.

5. При наличии в числе учредителей юридических лиц, документ может быть опечатан с обратной стороны печатью одного из юридических лиц.

Обращаем внимание, что даже при безупречном с точки зрения законодательства содержании документов, несоблюдение подобных на первый взгляд мелочей может привести к потере драгоценного, в условиях современной динамичной и стремительной жизни, времени. А время – деньги, не так ли!?

Органы юридического лица для всех организационно-правовых форм

Любое юридическое лицо – это соединение физических лиц, усилия которых в рамках одной организации направлены на достижение конкретного, общего для них, результата. Любой живой организм состоит из клеток и органов. Так и юридическое лицо, если более абстрактно выразиться, состоит из живых клеток – физических лиц. Эти своеобразные живые клетки организации, могут самостоятельно представлять деятельность предприятия, тем самым, трансформируясь в его единоличные органы, а в ряде случаев объединяются в группы в рамках конкретного предприятия и появляются коллективные органы юридического лица.

Юридическое лицо создается, чтобы выступать в гражданском обороте, приобретать права, принимать обязанности, в частности участвовать в разнообразных сделках, операциях и так далее. Но организация не может сама по себе совершать все эти действия. Любое предприятие состоит из живых организмов, которые самостоятельно или коллективно при условии наделения их соответствующими полномочиями представляют организацию в гражданском обороте и

действуют тем самым от ее имени.

В пункте 1 статьи 48 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) содержится законодательное определение юридического лица. Проанализировав эту дефиницию, наряду с различными признаками, характеризующими юридическое лицо, выделяется такой традиционный признак, как организационное единство. Организационное единство проявляется в различных моментах, одним из которых является определенная иерархия, соподчиненность органов управления (единоличных или коллегиальных), составляющих его структуру, и в четкой регламентации отношений между его участниками. Организационное единство закрепляется учредительными документами юридического лица и нормативными актами, регулиующими правовое положение того или иного вида юридических лиц. Однако необходимо заметить сомнительность признака организационного единства, которая особенно наглядно проявляется на примере «компаний одного лица». В данном случае участник предприятия может одновременно осуществлять функции и высшего органа управления, и исполнительного органа, и работников. И хотя юридически структурированность сохраняется и налицо внешние признаки организационного единства, фактически организация отсутствует, поскольку «организовывать», собственно говоря, некого. Да и юридически вся организация может сводиться лишь к тому, что один раз в год, исполняя функции общего собрания,

участник действует как таковой, а во всех прочих ситуациях функционирует как директор.

Согласно пункту 1 статьи 53 ГК РФ 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. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законом и учредительными документами.

Нельзя не заметить, что деятельность юридического лица – это деятельность людей, составляющих организацию, ибо только люди способны к сознательным волевым действиям. Таким образом, орган юридического лица – это правовой термин, обозначающий лицо (единоличный орган) или группу лиц (коллегиальный орган), представляющих интересы юридического лица в отношениях с другими объектами права без специальных на то уполномочий (на основании закона или учредительных документов). Действия этого органа рассматриваются как действия самого юридического лица.

Следовательно, структурные подразделения юридического лица (его участки, цехи, отделы и так далее), филиалы и представительства не могут выступать в гражданском обороте от своего имени. Хотя на практике они могут иметь свои счета в банках, и их долги могут погашаться за их собственный счет. Но в данном случае речь идет об имуществе и ответственности юридического лица в целом. Участие в гражд-

данском обороте от своего имени означает, что юридическое лицо от своего имени может приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, то есть выступать в гражданских правоотношениях в качестве самостоятельного субъекта права, в том числе в качестве истца и ответчика в суде. Поэтому органы юридического лица могут выступать в гражданском обороте только от имени организации в целом, если естественно наделены законом или учредительными документами соответствующими полномочиями.

Таким образом, именно органы юридического лица, представляющие собой его составную часть, согласно имеющимся у них полномочиям, формируют и выражают волю юридического лица, руководят его деятельностью. Классической и одновременно актуальной до настоящего времени является позиция Б.Б. Черепихина в отношении органов юридических лиц. Ее основные моменты таковы:

- органы юридического лица являются волеобразующими и волеизъявляющими;
- деятельность волеобразующих органов направлена на внутреннее управление организацией;
- только во внешней деятельности проявляется гражданская дееспособность юридического лица благодаря деятельности его волеизъявляющих органов;
- орган представляет юридическое лицо, но не представляет от имени юридического лица.

Состав, порядок образования органов юридического лица, а также распределение компетенции между ними зависят от организационно-правовой формы юридического лица и определяются гражданским законодательством и учредительными документами юридического лица.

Органы юридического лица не могут рассматриваться как самостоятельные субъекты гражданских правоотношений и являются частью юридического лица. По общему правилу, юридическое лицо имеет как минимум два органа:

- орган, объединяющий (представляющий) учредителей (участников) юридического лица;
- исполнительный орган.

Рассмотрим, какие же органы имеют место быть в рамках юридических лиц определенных организационно-правовых форм.

Согласно пункту 4 статьи 113 ГК РФ единственным органом унитарного предприятия, например, является его руководитель, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом. В своих действиях руководитель унитарного предприятия подотчетен лицу, его же и назначившему.

Применительно к хозяйственным обществам и производственным кооперативам эти два органа, которые выделяют по общему правилу, именуются соответственно высшим и исполнительным.

Аналогичная классификация существует и в системе

некоммерческих организаций. В соответствии с Федеральным законом Российской Федерации от 12 января 1996 года № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» высшими органами управления некоммерческими организациями в соответствии с их учредительными документами являются: коллегиальный высший орган управления для автономной некоммерческой организации; общее собрание членов для некоммерческого партнерства, ассоциации (союза). Порядок управления фондом определяется его уставом. Состав и компетенция органов управления общественными организациями (объединениями) устанавливаются в соответствии со специальными законами об их организациях (объединениях).

Исполнительный орган осуществляет текущее руководство деятельностью некоммерческой организации и подотчетен высшему органу управления некоммерческой организацией. К компетенции исполнительного органа некоммерческой организации относится решение всех вопросов, которые не составляют исключительную компетенцию других органов управления некоммерческой организацией, определенную законом и учредительными документами некоммерческой организации. Задача высшего органа управления ограничивается формированием воли юридического лица по основополагающим вопросам деятельности юридического лица, отнесенным к компетенции такого органа. Основная функция высшего органа управления некоммерческой организацией состоит в обеспечении соблюдения некоммер-

ческой организацией целей, в интересах которых она была создана. Исполнительный орган (директор, правление) призван осуществлять волю юридического лица, выраженную в решениях учредителей (участников), при ведении текущих дел юридического лица.

Особым органом управления юридического лица, предусмотренным законодательством, является наблюдательный совет (совет директоров), создание которого является обязательным для производственного кооператива и акционерного общества с числом членов кооператива или, соответственно, числом акционеров общества более пятидесяти (пункт 1 статьи 110 ГК РФ и пункт 2 статьи 103 ГК РФ соответственно). Совет директоров решает вопросы общего руководства деятельностью юридического лица, осуществляет контроль над деятельностью исполнительного органа. Совет директоров избирается общим собранием учредителей для оперативного управления предприятием, и принимает на себя часть полномочий по принятию решений, относящихся к его компетенции. Наблюдательный совет – это постоянно действующий орган, он осуществляет руководство предприятием и подотчетен общему собранию.

Обращаем внимание, говоря о том, что юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, законодатель имеет в виду, прежде всего исполнительный орган. Основное отличие исполнительного органа от других органов состоит в

том, что именно он представляет юридическое лицо в гражданском обороте, без доверенности совершая от его имени действия, направленные на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей юридического лица. Вместе с тем положение пункта 1 статьи 53 ГК РФ все-таки касается и таких органов юридического лица, как общее собрание участников (акционеров, членов) и совет директоров (наблюдательный совет) хозяйственного общества, производственного кооператива. Указанные органы участвуют в приобретении юридическим лицом гражданских прав и обязанностей посредством образования исполнительного органа и принятия в рамках своей компетенции обязательных для исполнительного органа решений осуществления контроля над его деятельностью, в том числе путем дачи согласия на совершение каких-либо сделок юридического лица или последующего одобрения таких сделок.

Четкое и неукоснительное соблюдение органами юридического лица своей компетенции, определенной в соответствии с законодательством Российской Федерации и учредительными документами, является необходимым условием для признания действительности сделок юридического лица, а также для слаженной и продуктивной работы в целом.

В соответствии с пунктом 2 статьи 53 ГК РФ в предусмотренных законом случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности также и через своих участников. При этом име-

ются в виду участники полного товарищества и товарищества на вере, которые могут выступать в гражданском обороте от имени юридического лица без доверенности. Согласно статье 72 ГК РФ каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам. Однако при совместном ведении дел товарищества его участниками, для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Также если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества. В соответствии со статьей 84 ГК РФ управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами аналогично без доверенности. При этом вкладчики (коммандитисты) не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе, как по доверенности и не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

В пункте 3 статьи 53 ГК РФ получило закрепление положение, согласно которому лицо, в силу закона или учредительных документов юридического лица выступающее от его имени, должно действовать в интересах представляемого им

юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию учредителей (участников) юридического лица, если иное не предусмотрено законом или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу. Следовательно, пункт 3 статьи 53 ГК РФ определяет, как должен действовать орган юридического лица и каковы последствия нарушения им своих обязанностей. Действия органа юридического лица должны осуществляться, во-первых, в интересах юридического лица, во-вторых, добросовестно и, в-третьих, разумно. При этом в силу пункта 3 статьи 10 ГК РФ добросовестность и разумность действий этого органа предполагается. Несоблюдение хотя бы одного из приведенных выше трех требований является достаточным основанием для признания действий органа противоправными и виновными. В этом случае, если нарушение указанных требований повлекло за собой причинение убытков юридическому лицу, его учредители вправе потребовать их возмещения.

Отличия форм коммерческих юридических лиц

В результате осуществления коренных преобразований в политической и экономической жизни Российской Федерации, а также в результате постоянной, ежеминутной динамики развития и совершенствования правовой системы в условиях нынешнего демократического государства, произошли и продолжают происходить значительные изменения в отношении собственности и организационно-правовых формах коммерческой деятельности.

Характеризуя особенности правового положения отдельных видов юридических лиц, российское гражданское законодательство использует такие понятия как:

- вид юридического лица;
- форма создания юридического лица;
- организационно-правовая форма юридического лица.

Анализ норм главы 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) «Юридические лица» позволяет сделать вывод о том, что эти три понятия используются как синонимы. Несмотря на то, что содержание и объем этих терминов официально не определены, на наш взгляд, представляется возможным при рассмотрении вопроса об

отдельных видах юридических лиц проводить анализ особенностей их организационно-правовых форм. В научной литературе под организационно-правовой формой понимается такой вид юридического лица, который отличается от другого вида способом создания, объемом правоспособности, порядком управления, характером и содержанием прав и обязанностей учредителей (участников) в отношении друг друга и юридического лица.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.