

Алексей Игоревич Балашов

Хозяйственное (предпринимательское) право



Предисловие

В связи с развитием в нашей стране рыночных институтов появилась необходимость особого правового регулирования отношений, участниками которых являются экономически самостоятельные хозяйствующие субъекты – коммерсанты и предприниматели. В условиях рыночной экономики, при которой отсутствует диктат государственной собственности на средства производства, а товарно-денежные связи между субъектами экономики подчиняются законам рынка, коммерсант (предприниматель) выступает основным субъектом хозяйственной деятельности. Отношения, регулируемые гражданским правом, участниками которых выступают специальные субъекты гражданского права – предприниматели, и составляют в настоящее время предмет хозяйственного (предпринимательского) права.

Знание основ хозяйственного (предпринимательского) права является неотъемлемой частью профессиональной компетенции выпускника любого экономического вуза и факультета. В своей практической деятельности современным специалистам – менеджерам, экономистам, бухгалтерам, работникам сферы рекламы – приходится ориентироваться в весьма запутанном торговом законодательстве, заключать договоры, принимать на себя и исполнять хозяйственные обязательства, осуществлять кредитно-расчетные отношения с контрагентами.

Данное учебное пособие призвано дать студентам экономических специальностей высших учебных заведений комплексное представление о хозяйственном (предпринимательском) праве Российской Федерации, а также механизме его применения. При написании учебного пособия использовались основополагающая нормативная база, материалы судебной практики, а также учебная и научная литература, в том числе работы Е. А. Богатых, М. И. Брагинского, Ю. Е. Булатецкого, В. В. Витрянского, Е. П. Губина, С. Э. Жилинского, В. В. Лаптева, А. П. Овечкина, В. Ф. Попондопуло, Н. Н. Смирновой, Н. Д. Эриашвили и др.

Учебное пособие состоит из восьми глав, в которых освещаются понятие, источники и система российского хозяйственного права, организационно-правовые формы деятельности предпринимательских структур, правовой режим имущества

хозяйствующих субъектов, договоры и обязательства в предпринимательском обороте, механизм государственного регулирования предпринимательской деятельности в России, а также порядок защиты прав и законных интересов предпринимателей.

Использованная при написании настоящей работы литература и нормативные правовые акты приводятся в конце учебного пособия. Примерные темы и методические указания по написанию контрольных работ вынесены в приложение.

Принятые сокращения

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации

гл. – глава (-ы)

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

ЗК РФ – Земельный кодекс Российской Федерации

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях

Конституция РФ – Конституция Российской Федерации

куб. м – кубический метр

л. с. – лошадиная (-ые) сила (-ы)

млн – миллион

млрд – миллиард

НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации

МРОТ – минимальный размер оплаты труда п. – пункт (-ы) ст. – статья (-и)

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации

ФАС России – Федеральная антимонопольная служба

ФНС России – Федеральная налоговая служба

ФСФР России – Федеральная служба по финансовым рынкам

ЦБ РФ – Центральный банк Российской Федерации

Глава 1

ПОНЯТИЕ, ИСТОЧНИКИ И СИСТЕМА ХОЗЯЙСТВЕННОГО ПРАВА

1.1. Понятие и содержание хозяйственного права

Вхождение России в рыночные отношения предопределило необходимость особого правового регулирования отношений, являющихся предметом гражданского права, возникающих между экономически самостоятельными хозяйствующими субъектами или с их участием. В условиях рыночной экономики, при которой отсутствует диктат государственной собственности на средства производства, а товарно-денежные связи между субъектами экономики подчиняются законам рынка, основным субъектом хозяйственной деятельности выступает предприниматель. Статья 2 ГК РФ определяет предпринимательскую деятельность как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке. Таким образом, в условиях современной экономики семантика понятий хозяйственной и предпринимательской деятельности, хозяйствующего субъекта и предпринимателя становится тождественной.

В Российской Федерации на предпринимательские отношения, а также отношения с участием предпринимателей в рамках гражданского права распространяется особый

нормативно-правовой режим. Отношения, регулируемые гражданским правом, участниками которых являются специальные субъекты гражданского права – предприниматели, составляют в настоящее время предмет хозяйственного (предпринимательского) права.

Предпринимательские отношения, являясь, по сути, гражданскими правоотношениями, характеризуются следующими особенностями.

1. Предпринимательская деятельность является деятельностью самостоятельной.

Граждане и юридические лица самостоятельно,

то есть своей властью и в своем интересе осуществляют предпринимательскую деятельность. Если деятельность лица не является самостоятельной, то она не относится к предпринимательской. Так, деятельность учреждения не может быть отнесена к предпринимательской, поскольку учреждение создается собственником для конкретной заданной им цели (социально-культурной, управленческой и т. д.), которая, как правило, не приносит прибыли. Определяя цель деятельности учреждения и финансируя его согласно утвержденной смете, собственник ограничивает учреждение как хозяйствующий субъект в его правовых возможностях. Предпринимательская деятельность организуется лицом по своему усмотрению. Она не управляется непосредственно каким-либо органом публичной власти, что, однако, не исключает общего ее регулирования со стороны государства.

2. Предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Основной целью предпринимательской деятельности является получение прибыли, однако в силу различных причин этот результат не всегда оказывается достижим. В этих случаях говорят о хозяйственном (предпринимательском) риске. Если деятельность осуществляется не на свой риск, то она не является предпринимательской. Например, деятельность государственных учреждений не может быть отнесена к предпринимательской в том числе и потому, что при недостаточности у учреждения денежных средств субсидиарную ответственность по его долгам несет собственник соответствующего имущества (п. 2 ст. 120 ГК РФ), то есть государство.

3. Предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли. При этом речь идет об основной цели деятельности предпринимателя. Если же извлечение прибыли не является его основной целью, то такая деятельность не относится к предпринимательской. В частности, деятельность некоммерческих организаций не направлена специально на извлечение прибыли, хотя они могут осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

4. Предпринимательская деятельность подлежит государственной регистрации. Государственная регистрация, а в определенных случаях и лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности необходимы для осуществления контроля за ней со стороны общества в случаях, прямо указанных в законодательстве. Осуществление предпринимательской деятельности без регистрации запрещается. Доходы, полученные от такой деятельности, подлежат взысканию в доход государства.

Предпринимательские отношения, возникающие между предпринимателями или с их участием в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности, являются составной частью экономических (товарно-денежных) отношений, регулируемых гражданским правом. Предпринимательская деятельность и экономическая деятельность, предпринимательские отношения и экономические (товарно-денежные) отношения, предпринимательское (хозяйственное) право и гражданское право соотносятся между собой как особенное и общее.

Являясь составной частью предмета гражданско-правового регулирования, хозяйственные (предпринимательские) отношения регулируются не только специальными, но и общими нормами гражданского права. Специальные нормы гражданского права имеют приоритет перед общими и подлежат применению к

хозяйственным (предпринимательским) отношениям в первую очередь. Общие нормы гражданского права применяются лишь при отсутствии надлежащих специальных норм. В связи с этим некоторые ученые, например профессор В. Ф. Попондопуло [1 - Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. – М.: Юристъ, 2006. – 764 с.], рассматривают хозяйственное (предпринимательское) право как составную, хотя и весьма специфическую, часть гражданского права.

В развернутом виде понятие «хозяйственное (предпринимательское) право» можно определить как систему правовых норм и институтов, регулирующих на основе сочетания публичных и частных интересов общественные отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, в том числе отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества. Иными словами, нормы предпринимательского права возникают там, где субъект экономической деятельности действует как профессионал, производящий товары, выполняющий работы или оказывающий услуги на возмездной основе.

Необходимость в хозяйственно-правовых нормах возникает в силу того, что профессиональная экономическая деятельность затрагивает интересы неопределенного круга лиц, нуждающихся в дополнительной (по сравнению с частноправовой) защите. Поэтому хозяйственное право включает в себя нормы и институты, принадлежащие как к частному, так и к публичному праву.

Предмет хозяйственного (предпринимательского) права, по мнению Ю. Е. Булатецкого [2 - Булатецкий Ю. Е. Торговое право. – М.: МЦФЭР, 2004. – С. 29.], составляет регулирование правоотношений, возникающих в процессе предпринимательского оборота.

Содержание хозяйственного (предпринимательского) права как составной части гражданского права раскрывается через его принципы. Отметим, что никаких особых принципов хозяйственного (предпринимательского) права не существует, а имеются лишь особенности проявления принципов гражданского права в сфере предпринимательской деятельности. Перечислим ранее уже называвшиеся нами [3 - Балашов А. И., Рудаков Г. П. Коммерческое право: Учеб. пособие. В 2 т. – Т. 1. – СПб.: ПИМаш, 2002. – С. 10–13.] принципы гражданского права и особенности их проявления в хозяйственном обороте.

1. Принцип дозволительной направленности правового регулирования означает возможность для субъектов хозяйственного (предпринимательского) права действовать по своему усмотрению, то есть возможность свободно распоряжаться принадлежащими им правами, в частности, осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом (ст. 18, 49 ГК РФ). Этот принцип можно выразить формулой «дозволено все то, что не запрещено законом», в которой воплощена суть гражданского, в том числе и хозяйственного, права. Данный принцип правового регулирования направлен на обеспечение свободы предпринимательства и, в частности, на неприкосновенность собственности, свободу хозяйственного договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в дела предпринимателя, беспрепятственность осуществления им своих гражданских прав и т. д.

2. Принцип неприкосновенности собственности – фундаментальный принцип гражданского права, в соответствии с которым собственникам обеспечивается возможность стабильного осуществления своих правомочий по владению, пользованию и распоряжению имуществом. В соответствии с ч. 3 ст. 35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда и только в случаях, прямо предусмотренных законом. Многие нормы ГК РФ направлены на обеспечение принципа неприкосновенности собственности. Одной из важнейших является норма ст. 235 ГК РФ, устанавливающая исчерпывающий перечень оснований прекращения права собственности помимо воли собственника.

3. Принцип свободы договора нашел закрепление помимо ст. 1 ГК РФ также в ст. 421. Он предоставляет хозяйствующим субъектам (предпринимателям) возможность

самостоятельно решать вопросы заключения договора, выбора партнеров по договору, определения вида договора и его условий, поскольку это не противоречит закону. В определенных законом случаях в общественных интересах могут устанавливаться ограничения свободы договора. Так, в целях обеспечения и защиты прав потребителей не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, выполнить работу, оказать услугу (п. 3 ст. 426 ГК РФ). Определенные ограничения свободы договора могут вводиться также в целях обеспечения конкуренции (п. 1 ст. 10 ГК РФ), а также в ряде других случаев.

4. С принципом свободы договора тесно связан принцип беспрепятственного осуществления частных прав, закрепленный в ч. 1 ст. 34 Конституции РФ и ст. 9 ГК РФ. В соответствии с ним каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Субъекты гражданского права не только приобретают гражданские права своей волей и в своем интересе, но и осуществляют их по своему усмотрению. Гражданские права могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны и безопасности государства.

5. Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Запрет на произвольное вмешательство в частные дела сформулирован достаточно полно в ст. 23 Конституции РФ, но прежде всего он касается органов государственной власти и местного самоуправления. Гарантией от произвольного вмешательства является, в частности, норма ст. 13 ГК РФ, в соответствии с которой ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы частного лица, может быть признан судом недействительным со всеми вытекающими отсюда последствиями.

6. Принцип равенства участников хозяйственных отношений. Субъекты хозяйственных отношений, будь то физические или юридические лица, взаимно не подчинены и в этом смысле обладают принципиально равными правовыми возможностями. Хозяйствующие субъекты (предприниматели) равны по отношению к другим субъектам гражданского права, в том числе к государству как участнику частноправовых отношений. Указанный принцип, воплощающий равенство участников регулируемых гражданским правом отношений, означает также равенство среди предпринимателей независимо от их организационно-правовой формы и формы собственности, на базе которой они функционируют. Он направлен на достижение практического функционирования рыночной экономики, на создание единого рынка, на котором выступают все предприниматели: физические и юридические лица, в том числе иностранные. Вместе с тем следует иметь в виду, что принцип равенства участников хозяйственных отношений не означает наличия у них равного объема прав и обязанностей.

7. Принцип восстановления нарушенных прав хозяйствующих субъектов (предпринимателей) вытекает из присущей гражданскому праву восстановительной функции. Действительно, равенство участников гражданско-правовых отношений, значительной частью которых являются хозяйственные (предпринимательские) отношения, и их широкая самостоятельность, выражающаяся в возможности действовать по своему усмотрению, предполагает их ответственность за результаты собственных действий. Если эти действия причиняют убытки другим лицам или иным образом умаляют их имущественную сферу, нарушают частные права и охраняемые законом интересы, то эти убытки должны быть полностью возмещены правонарушителем, а имущественная сфера потерпевшего, его частные права и охраняемые законом интересы должны быть восстановлены. Особенности применения данного принципа в сфере

предпринимательства проявляются в более строгой имущественной ответственности хозяйствующих субъектов. В частности, по обязательствам предпринимателей взыскание может быть обращено на любое их имущество, а меры имущественной ответственности предпринимателя применяются независимо от его вины. Имеется также возможность объявления хозяйствующего субъекта несостоятельным (банкротом) и т. д.

8. Принцип судебной защиты нарушенных прав закреплен в ст. 46 Конституции РФ, согласно которой каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Судебную власть при разрешении возникающих в процессе торговой (предпринимательской) деятельности споров осуществляет арбитражный суд. В отличие от судов общей юрисдикции разрешение споров в арбитражных судах носит менее формальный характер; здесь менее детальная регламентация процесса, чем в обычном гражданском процессе, что направлено на скорое разрешение споров. Таким образом, в самом характере арбитражной судебной процедуры проявляются свойства хозяйственного (предпринимательского) права, обусловленные требованиями хозяйственного оборота, – быстрота и отсутствие излишних формальностей. В определенных случаях хозяйственный спор, подведомственный арбитражному суду, по соглашению сторон может быть также передан на разрешение третейского суда. Исключениями из принципа судебной защиты нарушенных гражданских прав предпринимателя являются случаи самозащиты, допускаемые действующим законодательством (ст. 14 ГК РФ). Это защита нарушенных прав путем применения оперативно-хозяйственных санкций к правонарушителю без обращения к юрисдикционным органам, например удержание кредитором имущества должника (ст. 359 ГК РФ); списание потерпевшим в бесспорном порядке задолженности со счета плательщика (ст. 854 ГК РФ); предъявление претензии к правонарушителю и некоторые другие.

1.2. История возникновения и развития хозяйственного права

Возникновение хозяйственного (предпринимательского) права относится ко времени поздне римского права, когда произошло разделение единой до этого системы частного римского права на гражданское право (*jus civile*) и торговое право (*jus gentium*). Возникшее под сильным влиянием иностранного права, в частности греческого, *jus gentium* быстро превратилось по сути в международное торговое право.

По мнению выдающегося российского дореволюционного ученого-правоведа Г. Ф. Шершеневича, «в своем развитии торговое право прошло три периода: итальянский, французский и германский» [4 - Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. О. М. Олейник. В 2 т. – Т. 1. – М.: Юристъ, 2003. – С. 117.].

На первом этапе торговое право развивалось как купеческое право отдельных городов средневековой Италии, которая с XI в. была наиболее мощным торговым центром Европы. Торговые споры купцов разных итальянских городов рассматривались в этот период особыми лицами (консулами), которые специально назначались купеческими гильдиями, корпорациями. Консульская юрисдикция послужила основой для развития купеческого права. В это же время формируются торговые и морские обычаи, получающие общее признание. Первоначально так называемое купеческое право складывалось как сословное, обычное право отдельных городов и закреплялось в городских статутах или статутах купеческих гильдий. Известны, например, Рагузинские статуты (1272), сборники торгового права романо-славянского города Дубровник (Рагуза) в Далмации (Хорватия). Источниками Рагузинских статутов служили древнее обычное право, римско-византийское законодательство и купеческое право.

Благодаря влиянию итальянских купцов на весь торговый мир Западной Европы их торговые обычаи, решения консульских судов и термины получили широкое распространение. Так, сборник зафиксированных обычаев *Consulato del mare* успешно применялся в городах всего Средиземноморья; позднее городами Ганзейского союза на Балтийском море было принято Висбейское морское право (по названию шведского города Висбю), которое содержало много заимствований от первого. Следует подчеркнуть, что купеческое право укреплялось в постоянном противостоянии традиционному феодальному и каноническому праву.

Со второй половины XV в. постепенно, по мере открытия новых стран и континентов, перехода от натурального хозяйства к товарно-денежному обмену в торговле выдвинулись англичане, голландцы, испанцы и французы. К концу XVII в. относится начало второго (французского) этапа в истории развития торгового права. Во Франции, где купечество стремилось к особому правовому регулированию своей деятельности, разрозненные юридические предписания были кодифицированы *Ordonnance de commerce* – ордонансом «О торговле» (1673) и *Ordonnance de la marine* – ордонансом «О мореплавании» (1681). Эти законодательные акты именуется в литературе ордонансами Ж. Б. Кольбера (1619–1683), который являлся генеральным контролером финансов при дворе французского короля Людовика XIV и осуществил ряд важных мер, направленных на развитие во Франции торговли, промышленности и финансов. Нормы торгового права распространялись на деятельность лиц, формально принадлежавших к купеческому сословию.

Таким образом, торговое (хозяйственное) право стало развиваться не только обычаями, но и королевскими указами, ордонансами, распространяющими свое нормативное действие на всю страну.

Французская буржуазная революция 1789 г. уничтожила сословный характер торговой деятельности и торгового права. Закон от 2-17 мая 1791 г. провозгласил свободу промысла, в том числе торгового. Старое купеческое право больше не отвечало потребностям и условиям бурно развивающегося капиталистического хозяйства, в связи с чем возник вопрос о пересмотре торгового законодательства. Спустя почти 17 лет после этой декларации в сентябре 1807 г. был принят Французский торговый кодекс (*Code de commerce*), вступивший в силу с 1 января 1808 г. Этому содействовали два обстоятельства: господство третьего (торгово-промышленного) сословия в законодательном органе страны и отсутствие в Гражданском кодексе Франции (1804) норм, регулировавших в полном объеме коммерческие (торговые) сделки.

Третий (немецкий) период в развитии торгового права наступает с середины XIX в. Развивавшиеся экономические и торговые отношения в германских государствах настоятельно требовали кодификации торгового (хозяйственного) права. И в 1861 г. был принят *Allgemeines deutsches Handelsgesetzbuch* – Общемецкий торговый кодекс. Позднее благодаря реформаторским, дипломатическим и военным усилиям «железного» канцлера Бисмарка и политико-экономическим потребностям буржуазного общества в объединившейся Германии в 1896 г. было принято Гражданское уложение, а в 1897 г. – Германское торговое уложение, вступившее в силу с 1 января 1900 г.

В XIX в. большинство государств Европы и других частей света последовали примеру Франции и Германии, создав по их образцу особые торговые кодексы и уложения. Французский торговый кодекс 1807 г. оказал большое влияние на законодательство ряда

государств Европы: Португалии (1833), Голландии (1838), Бельгии (1872), Греции, Румынии, а также стран арабского Востока, Африки и Латинской Америки. Этот Кодекс неоднократно подвергался ревизиям, и ныне от его 130 статей первой редакции осталось лишь 20 %. Однако это действующий Кодекс с изменениями и дополнениями.

К германской группе стран торгового права принадлежат Австрия, которая принимала участие в составлении еще Общенемецкого торгового кодекса 1861 г. и ввела его у себя в 1863 г., Испания, принявшая Торговое уложение 1886 г., Япония – Торговое уложение 1890–1899 гг.

Таким образом, Французский торговый кодекс и Германское торговое уложение положили начало дуализму, то есть разделению гражданского права, когда имущественно-стоимостные отношения с участием простых граждан регулируются гражданскими кодексами, а такие же отношения между предпринимателями – торговыми кодексами.

Однако некоторые государства Европы и Америки до сих пор удерживают единство хозяйственного и гражданского права или пришли к нему в силу развития гражданского права. К ним относится Англия, где гражданское право своим деловым коммерческим характером способно в значительной мере служить и торговому обороту. Так, статутное право Англии образуют действующие законы: о продаже товаров (Sale of Goods Acts, 1893, 1979), о защите потребителей (Consumer Protection Act, 1987), о собственности (Law of Property Acts, 1922, 1925, 1969), о компаниях (Companies Act, 1985), о патентах 1977 г., о передаче имущества и услугах 1982 г., об арендной плате 1984 г., об исковой давности 1990 г. и многие другие.

Исторически обе правовые системы продолжают идти рядом в Германии, Франции, Бельгии, Дании, Испании, Норвегии, ряде азиатских, латиноамериканских стран. В то же время в других странах наблюдается коммерциализация гражданского права, то есть усиливающееся влияние хозяйственного права на гражданское право. Оно проявляется в двух видах: либо в отказе от торговых кодексов, как это случилось в Италии и Швейцарии, и в переходе на единые гражданские кодексы, регулирующие имущественные отношения и в предпринимательской сфере; либо в выделении и расширении сферы действия хозяйственного права, что наблюдается в США и Швеции. Так, обеспечение единообразия хозяйственного (торгового) законодательства в США стало задачей особого учреждения – Национальной конференции уполномоченных по унификации права штатов, образованного еще в 1892 г. Результатом его деятельности была подготовка Единообразного торгового кодекса (Uniform Commercial code, 1952 г.). Этот неофициальный кодекс США, подготовленный по инициативе деловых кругов и одобренный Национальной конференцией уполномоченных по унификации законов, Американским институтом права и Ассоциацией адвокатов, послужил основой официальной кодификации торгового законодательства практически во всех штатах страны.

Следует отметить, что торговые кодексы, принятые в разных странах, представляют собой плод серьезных исследовательских поисков, дискуссий и раздумий представителей различных социальных слоев общества, к их составлению привлекались лучшие умы своего времени. Торговые кодексы продолжают оставаться той правовой основой, на которой зиждется вся создававшаяся столетиями сложная юридическая конструкция, регулирующая хозяйственный оборот со всеми его тонкостями и хитросплетениями. В этом плане представляет интерес структура торговых кодексов Франции, Германии, США, принятых в разные периоды развития хозяйственной деятельности.

Так, Французский торговый кодекс 1807 г. (далее – ФТК) состоит из четырех книг. Первая книга «О торговле вообще» содержит правила об индивидуальных коммерсантах и торговых товариществах, торговых книгах, торговой регистрации, торговых биржах и биржевых посредниках, торговом залоге и комиссионерах, купле-продаже и векселях, приказе на предъявителя и о сроке давности по торговым делам. Вторая книга «О морской торговле» определяет правовой статус морского судна, регулирует вопросы морской

перевозки, страхования, продажи, а также ответственность за морские деликты – происшествия, преступления. В ней также содержатся нормы, относящиеся к общей и специальной аварии. Третья книга «О несостоятельности, банкротствах» включает в себя правила конкурсного процесса. Четвертая книга «О торговой юрисдикции» регулирует организацию третейских судов, определяет их компетенцию, а также устанавливает правила рассмотрения споров в этих судах и порядок обжалования их решений. Как видим, ФТК включает не только материально-правовые нормы, но и процессуальные правила, которые отличаются от предназначенных для рассмотрения споров между обычными гражданами.

Структуру Германского торгового уложения (далее – ГТУ), принятого в 1897 г., также составляют четыре книги, состоящие из разделов и параграфов.

При определении круга регулируемых отношений ГТУ исходит из субъектного признака, то есть из личности коммерсантов. Первая книга посвящена правовому положению коммерсантов. Этим ГТУ отличается от ФТК, который основывает правовое регулирование хозяйственных отношений на круге сделок, относимых к торговым, то есть исходит из объектного критерия.

Вторая книга ГТУ содержит предписания о торговых товариществах, к которым относятся товарищества, основанные на частных соглашениях двух и более лиц, направленные на достижение определенной цели совместными средствами и усилиями. Это полное торговое товарищество и коммандитное товарищество. Второй и третий разделы второй книги содержат предписания относительно акционерных обществ. Эти положения утратили силу после принятия в 1937 г. специальных законов об акционерных обществах, которые были заменены действующим в настоящее время Законом от 6 сентября 1965 г. об акционерных обществах.

Третья книга ГТУ регулирует торговые сделки. Последними признаются только те сделки коммерсанта, которые относятся к торговой деятельности его предприятия (§ 343). Надо отметить, что торговые сделки, кроме ГТУ, регулируются в Федеративной Республике Германия банковским, страховым, морским и другим законодательством. В отличие от ГТУ эти правовые акты рассчитаны не на определенных субъектов, а действуют в отношении всех лиц, которые пользуются векселями, чеками, страховыми свидетельствами. Четвертая книга ГТУ посвящена морскому праву и приостановлению платежей, несостоятельности и срокам давности.

Единообразный торговый кодекс США (далее – ЕТК) (Uniform Commercial code), принятый в 1952 г. и впоследствии утвержденный в качестве закона всеми штатами, не представляет собой торговый кодекс в традиционном понимании. В нем отсутствуют многие институты торгового права, свойственные европейским кодексам. ЕТК не регулирует отношения по купле-продаже недвижимого имущества, по обеспечительным интересам в недвижимом имуществе, по конкурсному производству, страхованию, по тендерным сделкам, по договору поручительства.

ЕТК состоит из 10 разделов. Большинство из них имеют части, разделенные на статьи, которые, в свою очередь, подразделяются на параграфы. В разделе I ЕТК содержатся нормы, применяемые совместно с положениями всех других разделов. К числу наиболее важных следует отнести правовые нормы о свободном применении и толковании Кодекса, о допустимости изменения и отмены действия положений Кодекса соглашением сторон, о вспомогательном значении основных принципов общего права и права справедливости. В этом разделе дается определение коммерческих и юридических терминов, используемых в Кодексе.

Раздел II «Продажа» – самый обширный и наиболее применяемый на практике. Он разбит на семь частей, включающих 104 статьи. Нормы раздела регулируют отношения по купле-продаже движимого имущества между любыми субъектами предпринимательского оборота.

Под действие раздела не подпадает купля-продажа акций, облигаций, договорных прав и

прочих «бестелесных вещей». Следует отметить, что этот раздел ЕТК послужил концептуальной основой для разработки Венской конвенции ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров, которую подписали свыше 50 государств мира, в том числе в 1990 г. СССР, правопреемницей которого является Российская Федерация.

Раздел III «Торговые бумаги» распространяет свое действие только на такие бумаги, как тратта, чек, депозитный сертификат и простой вексель. Нормы раздела содержат требования, предъявляемые к указанным бумагам как оборотным документам, определяют права и обязанности сторон по сделкам с этими бумагами.

Раздел IV «Банковские депозиты и инкассовые операции» тесно связан с предыдущим разделом. Он регулирует прохождение оборотных документов через банк в процессе инкассирования и отношения между банком и его клиентами, в том числе торговыми организациями.

Раздел V «Аккредитивы» содержит правовые нормы, касающиеся соглашений между покупателями товаров и банками о том, что банки акцептуют тратты, выставленные продавцами этих товаров.

Раздел VI «Комплексное отчуждение» регулирует отношения по продаже значительной части (или всех) товарно-материальных ценностей какого-либо предприятия. Правовые нормы раздела направлены на обеспечение защиты интересов кредиторов, владельцев отчуждаемого имущества.

Раздел VII «Складские свидетельства, коносаменты и другие товарораспорядительные документы». Эти документы могут быть оборотными, но их держатель вправе получить не сумму денег, а определенные товары.

Раздел VIII «Инвестиционные ценные бумаги» регулирует отношения по передаче таких оборотных ценных бумаг, как акции и облигации.

Раздел IX «Обеспечение сделок. Продажа причитающихся платежей, договорных прав и бумаг на движимость». Правовые нормы этого раздела ЕТК применяются к тем сделкам, которые направлены на создание обеспечительного интереса относительно какого-либо имущества.

Раздел X «Дата вступления в силу и отмена других законов» содержит общее правило о моменте вступления в силу кодекса, после того как он принят законодательным собранием какого-либо штата. В нем также перечислены законы, которые отменяются после принятия кодекса штатом, и указаны законы, не подлежащие отмене.

Следует подчеркнуть, что текст ЕТК, насыщенный коммерческими и юридическими терминами, труден для восприятия простыми гражданами, ибо рассчитан на высокий профессиональный уровень предпринимателей, для которых предназначается.

Таким образом, анализ структурного построения торговых кодексов трех ведущих рыночных стран мира, принятых в разное время и в соответствующих экономических условиях, свидетельствует о том, что ЕТК, по сравнению с его предшественниками, содержит больше правовых норм, направленных на регулирование предпринимательской деятельности, выходящей за рамки торговой сферы.

В тех странах, которые ввели дуализм гражданского права, по мере развития капитализма хозяйственное право стало охватывать собственно торговлю (оптовую), транспорт, банковское и страховое дело, обрабатывающую промышленность, издательское дело, зрелищные мероприятия, а также разнообразные виды посреднической деятельности. Однако правовые отношения по обслуживанию простых граждан в торговле это хозяйственное право не регулирует.

В отличие от западных стран в России не было почвы для появления купеческого права. Регулирование торгового оборота в Древней Руси осуществлялось нормативными положениями, содержащимися в общих законодательных памятниках, например постановлениями о займе и поклаже в Русской Правде, Псковской Судной Грамоте. Поэтому путь к становлению самостоятельного и систематизированного хозяйственного законодательства был намного сложнее.

В связи с тем что социальные слои общества различались не по привилегиям, а по обязанностям и все служили Московскому государю как представителю идеи государственности, в московский период русской истории не могло быть места сословной автономии. Поэтому судебники царей Ивана III, Ивана IV и Соборное Уложение 1649 г. царя Алексея Михайловича были общими законами для всех. И даже Новоторговый устав 1667 г. содержит в основном фискально-финансовые и полицейские постановления.

Особое место в истории отечественной коммерции занимает период преобразований Петра I: именно в первой четверти XVIII в. были заложены основы динамичного развития экономики обновляющейся России. Одной из главных забот Петра I являлось развитие промышленности и торговли по лучшим образцам, которые он позаимствовал во время поездок по странам Центральной и Западной Европы. Развитию торговли царь придавал не меньшее значение, чем прогрессу отечественной промышленности. Большое значение имело издание регламентов о Коммерц-коллегии и Мануфактур-коллегии. Чтобы защитить интересы русских купцов в зарубежных странах, Петр I учредил торговые консульства в Амстердаме, Лондоне, Тулоне, Лиссабоне, почти во всех главных городах Европы. Следует подчеркнуть важность издания Петром I регламента Главного магистрата, который, помимо вопросов городского самоуправления, содержал нормы о купечестве, ярмарках, биржах, маклерах и др. В 1721–1724 гг. издаются Морской торговый регламент и Морской устав.

В 1731 г. в связи с расширением внешнеторговых связей издается Морской пошлинный регламент, в 1755 г. – Таможенный устав, в котором имелись важные статьи о содержании измерительных приборов, ярмарочной торговле, транзите товаров. В 1785 г. императрица Екатерина II завершила серию мер по усилению авторитета торгового сословия изданием Жалованной грамоты купечеству. Ранее в 1775 г. были изданы правила для российского купечества, которое по наличию капитала стало разделяться на три гильдии. Вместо подушной подати купцы платили в казну 1 % с объявленного капитала и освобождались от личной рекрутской повинности. Высший слой российского купечества получил звание именитых граждан. К царствованию Екатерины II относится также начало коммерческого образования в России: в 1772 г. в Москве на средства П. А. Демидова (1710–1786), внука фабриканта петровских времен, было основано первое коммерческое училище. В 1810 г. образуется Практическая Академия коммерческих наук.

Крупные успехи в развитии хозяйственного права были достигнуты при Александре I. Благодаря государственному деятелю М. М. Сперанскому (1772–1839) Россия получила свод законов, написанных без подражания иноземному законодательству. Реформы 1860-х гг. Александра II, прежде всего отмена крепостного права 19 февраля 1861 г., дали мощный импульс всей социально-экономической жизни общества, создали для русской промышленности более широкий внутренний рынок. Экономика России стала на капиталистический путь развития, что сопровождалось мерами по развитию и систематизации хозяйственного права. Основным систематизированным актом являлся Устав торговли 1887 г., изданный в новой редакции в 1906 г. В нем детально регулировалась деятельность торговых товариществ и купцов, содержались административные установления о порядке торговли отдельными видами товаров, ведении купеческих книг, содержании измерительных приборов, торговых складов и помещений, другие важные положения. Но большинство правовых норм были административно-финансовыми, а не частноправовыми.

Надо констатировать, что в дореволюционной России действовало единое гражданское право. Однако были нормативные акты и специальная литература по торговому праву, которые издавались и изучались не только в коммерческих учебных заведениях, но и во всех университетах страны. С 1884 г. создаются кафедры торгового права в Санкт-Петербургском, Московском, Варшавском, Киевском, Одесском, Харьковском университетах. В работах выдающихся русских ученых Г. Ф. Шершеневича, Э. И. Каминки, В. А. Удинцева, З. А. Краснокутского и других закладываются основные

положения науки отечественного хозяйственного (предпринимательского) права.

В советский период представления о хозяйственном праве кардинально изменились. Частноправовые начала были заменены принципами публичного права. Официально идеология этого периода была сформулирована В. И. Лениным так: «Мы ничего «частного» не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное».

Этот подход очень быстро находит отклик в юридической литературе. По мнению М. В. Гордона, одного из видных цивилистов советского периода, «дух торговых законов должен быть иной, чем дух законов гражданских, не тем, чем прежде, и не тем, каков он и теперь в других государствах. Целью торгового права должно быть исключительно общественное благо». Для этой цели нужен тот «способ давления, который давно применяется, – метод «социального подстегивания» [5 - Булатецкий Ю. Е. Торговое право. – М.: МЦФЭР, 2004. – С. 24.]. И на вооружение берется идея хозяйственного права как отрасли, которая должна объединить регулирование всех имущественных отношений, каким-либо образом связанных с государственным вмешательством в экономику.

Несмотря на это, вопрос о хозяйственном праве активно рассматривался в нашей стране в 1920-х гг. как в нормотворческой деятельности, так и в юридической литературе. 21 марта 1923 г. Малый Совет Народных Комиссаров РСФСР принял решение разработать законодательные мероприятия по вопросам торговли, сведя таковые в единый свод, подлежащий включению в Гражданский кодекс. На основании этого поручения и в связи с образованием Союза ССР Комитетом по внутренней торговле при Совете труда и обороны (СТО) был подготовлен проект Торгового свода СССР. Он состоял из шести частей.

I. О торговой деятельности и торговых предприятиях.

II. Торговые сделки.

III. Исключительные промышленные права.

IV. О несостоятельности.

V. Акционерные общества с участием государственного капитала и товариществ с ограниченной ответственностью.

VI. О биржах и ярмарках.

Проект исходил из многоукладности экономики, существовавшей в период нэпа. Он представлял собой попытку приспособления действовавших в ряде западных стран институтов торгового права к существовавшим условиям развития экономики в нашей стране. К сожалению, проект Торгового свода не получил законодательного закрепления, но ряд его частей был издан в виде декретов СССР и РСФСР по отдельным вопросам.

Следует отметить, что проект Торгового свода разрабатывался и теоретически обосновывался правоведами, стоявшими на позициях необходимости развития советского торгового права как отрасли, которая должна существовать параллельно с советским гражданским правом, или, во всяком случае, как самостоятельной части гражданского права. Однако даже в наиболее крупных трудах правоведов того времени не давалось понятия торгового права в условиях социалистической формации. Так, профессор М. В. Гордон название своей книги «Система советского торгового права» (Харьков, 1923) сопроводил уточнением «Обзор действующего законодательства по внутренней торговле». Профессор Я. Ф. Данилова в книге «Советское торговое право» (Москва, 1925) указывала, что она «представляет собой опыт систематизированного изложения... декретов и распоряжений советской власти в области регулирования торговли» [6 - Булатецкий Ю. Е. Торговое право. – М.: МЦФЭР, 2004. – С. 26.].

М. В. Гордон основное отличие торговой сделки от общегражданской видел следующим образом: если сделка совершена в виде промысла, то она торговая, а если совершена не в виде промысла, то является общегражданской. Автор усматривал родство торговых и общегражданских законов, воздействие первых на вторые в части коммерциализации гражданского права. На будущих стадиях развития советского законодательства он считал

необходимым «дать особое место законам торговым наряду с действующими в тот же период жизни законами гражданскими» [7 - Там же.]. Очевидно, автор отходил от установившегося еще в дореволюционном законодательстве России принципа единого регулирования имущественных отношений в их стоимостной форме единым гражданским правом.

В советской правовой литературе тех лет были высказаны и принципиальные возражения против обоснования хозяйственного права как самостоятельной отрасли права, функционирующей параллельно с гражданским правом. Их авторы (например, И. Фишман, И. Вольман, С. Раевич и др.) исходили не из процессов коммерциализации, а из процессов социализации, из общественных целей, коллективного интереса и с классовых позиций возражали против приспособления институтов буржуазного торгового права к условиям социалистической экономики.

В обосновании некоторых вопросов авторы 1920-х гг. оказались правы, в том числе в том, что касается коммерциализации торговли. Однако она произошла лишь в 1990-х гг. и независимо от суждений сторонников хозяйственного (торгового) права, а в связи с появлением различных форм собственности, в том числе частной. В настоящее время российское хозяйственное (предпринимательское) законодательство развивается таким образом, что особенности правового регулирования предпринимательской деятельности находят выражение в едином ГК РФ и ряде специальных нормативных правовых актов. Вместе с тем в юридической литературе имеются предложения о необходимости разделения частноправового материала между двумя кодексами – гражданским и торговым. Опыт же рыночных стран, прежде всего США, Германии, Франции и ряда других, показывает, что разработка и принятие отдельного торгового кодекса позволяет полнее и детальнее регламентировать товарное обращение, способствуя не только его развитию, но и экономики в целом.

1.3. Источники и система хозяйственного права

Под источником права, согласно общей теории права [8 - Балашов А. И., Рудаков Г. П. Правоведение: Учебник. – СПб.: Питер, 2007. – С. 26.], понимают внешнюю форму выражения права, через которую ее нормативное содержание получает формальную определенность и общеобязательность. К источникам хозяйственного (предпринимательского) права в Российской Федерации относятся:

- ◆ нормы международного права, которые применяются к хозяйственным (предпринимательским) отношениям в результате их трансформации, то есть преобразования в нормы внутригосударственного права. Такая трансформация осуществляется путем ратификации, издания актов о применении международного договора или издания иного внутригосударственного акта (ст. 2, 5, 6 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»). Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены коммерческим законодательством, применяются правила международного договора. Удельный вес норм международного права в сфере предпринимательства постоянно возрастает, что объясняется неуклонным стремлением России войти в мировую экономику, стать равноправным членом мирового сообщества;
- ◆ Конституция РФ, которая содержит основные нормы жизни российского общества, в частности нормы о взаимоотношениях личности и государства, об основных правах и

свободах личности, о видах и компетенции органов государственной власти. Конституция РФ включает также и нормы хозяйственного права. Так, ее ст. 8 устанавливает, что в России гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Статья 34 гарантирует каждому право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности;

◆ Гражданский кодекс РФ, объединяющий общие нормы частного права и специальные нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность. ГК РФ занимает центральное место среди источников хозяйственного (предпринимательского) права как основной акт, гарантирующий предпринимателю стабильные условия его деятельности, вокруг которого группируются специальные законы и подзаконные акты;

◆ специальные федеральные законы. К ним относятся, например, Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», законы РФ: от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей»; от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле»; федеральные законы: от 8 августа 2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)», от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»; от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и др.;

◆ законы субъектов РФ, которые не могут противоречить федеральным законам, принятым по предметам ведения Российской Федерации и совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов. В случае противоречия между названными законами действует федеральный закон. Отметим, что ст. 71 Конституции РФ отнесла к ведению Российской Федерации гражданское (хозяйственное) и арбитражно-процессуальное законодательство. Соответственно п. 2 ст. 3 ГК РФ устанавливает, что гражданское (хозяйственное) законодательство состоит из ГК РФ и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих гражданские (хозяйственные) отношения;

◆ подзаконные нормативные правовые акты – указы, распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, приказы и распоряжения федеральных министерств и ведомств, а также органов государственной власти субъектов РФ. Например, Указ Президента РФ от 17 февраля 1995 г. № 161 «О гарантиях права граждан на охрану здоровья при распространении рекламы», постановление Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» и др. Подзаконные нормативные правовые акты принимаются по любому вопросу, входящему в компетенцию соответствующего органа государственной власти, и не должны противоречить законам. В случае противоречия закону подзаконного нормативного правового акта действует норма закона;

◆ постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ. В качестве примера можно привести совместные постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами», от 4 декабря 2000 г. № 33/14 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» и др.;

◆ локальные нормативные правовые акты, которые принимаются органами управления коммерческой организации и закрепляют индивидуально-правовой статус

хозяйствующего субъекта. Такие акты обязательны для исполнения в данной коммерческой организации (например, устав, положения о структурных подразделениях, правила внутреннего трудового распорядка и др.);

♦ акты локального договорного регулирования – хозяйственные (предпринимательские) договоры, заключаемые участниками хозяйственного оборота, в которых по соглашению сторон устанавливаются локальные предписания и учитываются индивидуальные интересы сторон. Границы локального договорного регулирования (индивидуальной воли сторон договора) определены нормативными актами централизованного регулирования (государственной волей), но в пределах этих границ воля участников не только определяет те условия, которые им необходимы, но и осуществляет регулятивный процесс локального правотворчества: избирается определенный вариант решения, скрепленный соглашением сторон (ст. 421, 422 ГК РФ). В новых условиях роль локального договорного регулирования хозяйственных отношений стала одной из ведущих;

♦ обычаи делового оборота, в качестве которых признаются сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе (ст. 5 ГК РФ). Обычаи делового оборота характеризуются следующими признаками. Это правила поведения:

- не предусмотренные законодательством, которые применяются, если не противоречат обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору;

- сложившиеся и широко применяемые на практике, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе (например, в международных контрактах нередко ссылки на правила ИНКОТЕРМС, делающие эти правила частью договора, что служит в данном случае основанием для того, чтобы руководствоваться ими);

- применяемые исключительно в сфере предпринимательской деятельности.

Система курса хозяйственного (предпринимательского) права близка к системе построения курса гражданского права, хотя и не совпадает с ней полностью. Дело в том, что хозяйственное (предпринимательское) право включает в себя и то общее (например, принципы частного права), что объединяет его с гражданским правом, и то особенное (прежде всего институт предпринимателя), что выделяет его в системе частного права. Способы группировки правового материала в хозяйственном праве и последовательность его изложения схожи с системой курса гражданского права: понятие хозяйственного права, субъекты хозяйственного права, вещные права хозяйствующего субъекта, сделки в сфере предпринимательства, защита прав хозяйствующих субъектов. Вместе с тем каждый из названных разделов курса излагается с учетом особенностей, характерных именно для хозяйственного оборота.

С учетом сказанного система курса хозяйственного (предпринимательского) права представляется в следующем виде.

1. Понятие, источники и система хозяйственного права.
2. Организационно-правовые формы хозяйствующих субъектов (предпринимателей).
3. Правовой режим имущества предпринимателей.
4. Сделки и представительство в сфере предпринимательства.
5. Хозяйственный (предпринимательский) договор.
6. Государственное регулирование предпринимательской деятельности.
7. Защита прав хозяйствующих субъектов (предпринимателей).

Названные разделы образуют Общую часть хозяйственного права.

В отдельных случаях, когда особенности правового регулирования хозяйственной деятельности являются значительными, появляется специальное законодательство, образующее Особенную часть хозяйственного права: антимонопольное, инвестиционное, банковское, страховое, внешнеэкономическое, рекламное и т. п.

Контрольные вопросы

1. Какие отношения составляют предмет хозяйственного (предпринимательского) права?
2. Каковы особенности хозяйственных (предпринимательских) отношений?
3. Что такое хозяйственное (предпринимательское) право?
4. Каковы принципы хозяйственного (предпринимательского) права?
5. Что вы знаете об истории возникновения и развития мирового торгового права?
6. В чем, по вашему мнению, заключается специфика развития хозяйственного права в России?
7. Почему хозяйственное право не получило должного развития в нашей стране в советский период?
8. Каковы источники современного хозяйственного права?
9. Чем, по вашему мнению, вызвана возрастающая роль локального договорного регулирования хозяйственных отношений в нашей стране?
10. Какие разделы включает в себя система курса «Хозяйственное (предпринимательское) право»?

Глава 2

ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ ХОЗЯЙСТВУЮЩИХ СУБЪЕКТОВ

2.1. Понятие и классификация хозяйствующих субъектов

В условиях рыночной экономики хозяйствующие субъекты выступают в форме предпринимателей. Понятие предпринимателя основывается на гражданско-правовом (цивилистическом) учении о лицах. Как отмечалось ранее, частные лица в отношении предпринимательства получают дополнительную характеристику, выступая в хозяйственном обороте не просто как частные (физические и юридические) лица, а как квалифицированные частные лица – предприниматели в соответствующих организационно-правовых формах: индивидуальные предприниматели, хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Факт осуществления лицом предпринимательской деятельности является основанием для признания его особым субъектом гражданского права и определяет предъявление к нему и его деятельности особых требований со стороны законодателя.

Во-первых, сделки, заключенные предпринимателем, презюмируются (предполагаются) связанными с его предпринимательской деятельностью и подчиняются специальному режиму правового регулирования. Вывод о существовании такой презумпции основан на том, что отношения между предпринимателями или с их участием специально выделяются в структуре предмета гражданского права (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

Во-вторых, признание за лицом статуса предпринимателя возлагает на него ряд специальных обязанностей и предоставляет ему дополнительные права. К таким обязанностям относятся: регистрация сведений о предпринимателе в едином государственном реестре юридических лиц, открытом для всеобщего ознакомления (ст. 51 ГК РФ); ведение учета предпринимательской деятельности, что служит целям контроля за ее проведением, а при возникновении споров с другими лицами облегчает доказательство фактов проведения хозяйственных операций; предоставление предпринимателем в

установленном порядке информации о своей деятельности и др. К дополнительным правам предпринимателей относятся, например, исключительное право коммерческой организации на использование фирменного наименования (п. 4 ст. 54 ГК РФ), которое индивидуализирует предпринимателя и его деятельность в хозяйственном обороте.

Законодатель ограничивает круг лиц, которые могут быть предпринимателями. Прежде всего это ограничение касается государственных и муниципальных служащих, то есть граждан Российской Федерации, исполняющих обязанности по государственной (муниципальной) должности государственной (муниципальной) службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств государственного бюджета или бюджета муниципального образования. Названным лицам запрещается заниматься самостоятельной предпринимательской деятельностью, иметь в собственности предприятия, самостоятельно или через представителя голосовать посредством принадлежащих им акций, вкладов, паев, долей при принятии решений общим собранием хозяйственного товарищества или общества, занимать должности в органах управления хозяйствующего субъекта. Ограничения на занятие предпринимательской деятельностью установлены также для служащих товарных и фондовых бирж – им запрещается участвовать в биржевых сделках, создавать собственные брокерские фирмы, использовать служебную информацию в собственных интересах, они не могут быть учредителями и участниками организаций – профессиональных участников рынка ценных бумаг, а также самостоятельно участвовать в качестве предпринимателей в деятельности биржи. Эти и другие установленные законом ограничения на занятие предпринимательской деятельностью объясняются тем, что в силу общественного (должностного, служебного) положения определенных лиц возможно столкновение их собственных интересов с предпринимательскими интересами других лиц, которым они обязаны содействовать по занимаемой должности.

Применительно к юридическим лицам следует заметить, что не всякое из них является предпринимателем. В силу ст. 50 ГК РФ юридические лица подразделяются на две группы: коммерческие и некоммерческие организации. Критерием такого разграничения является характер основной цели деятельности юридического лица. Организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, признаются коммерческими. Они создаются в форме хозяйственных товариществ, хозяйственных обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. Перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций, указанный в ГК РФ, является исчерпывающим. Организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками, являются некоммерческими. Они могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению основных целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям. Некоммерческие организации могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом.

Хозяйствующие субъекты (индивидуальные предприниматели и коммерческие организации), являясь самостоятельными субъектами права, осуществляют предпринимательскую деятельность посредством эксплуатации определенного имущественного комплекса — предприятия, под которым понимается объект права, средство предпринимательской деятельности, принадлежащее предпринимателю, являющемуся субъектом права на предприятие. В связи с этим правильнее говорить не о руководителе предприятия (его работнике), а о руководителе коммерческой организации, являющемся ее представителем и выступающем в хозяйственном обороте от ее имени. Точно так же не предприятие обладает фирменным наименованием и подлежит регистрации в едином государственном реестре юридических лиц, а само это

юридическое лицо – предприниматель. Несостоятельным (банкротом) признается предприниматель, но не предприятие как объект права.

Хозяйствующие субъекты подразделяются на две группы: индивидуальные предприниматели – физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридические лица (коммерческие организации).

Классификация хозяйствующих субъектов – коммерческих организаций проводится по трем основаниям:

- ◆ в зависимости от прав учредителей (участников) в отношении организации или ее имущества;

- ◆ в зависимости от вида вещного права на имущество организации;

- ◆ по организационно-правовым формам.

В зависимости от прав учредителей (участников) в отношении коммерческих организаций или их имущества выделяют:

а) коммерческие организации, в отношении которых их участники имеют обязательственные права (хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, производственные кооперативы);

б) коммерческие организации, на имущество которых их учредители (участники) имеют право собственности или иное вещное право (государственные и муниципальные унитарные предприятия);

в) юридические лица, в отношении которых их участники не имеют никаких имущественных прав (ни вещных, ни обязательственных), – некоммерческие организации.

В зависимости от вида вещного права на имущество коммерческой организации различают:

а) коммерческие организации, обладающие правом собственности на принадлежащее им имущество (хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, производственные кооперативы);

б) коммерческие организации, обладающие правом хозяйственного ведения на находящееся на их балансе имущество (государственные и муниципальные унитарные предприятия, кроме казенных);

в) коммерческие организации, обладающие правом оперативного управления на находящееся на их балансе имущество (казенные предприятия).

В связи с приведенной классификацией отметим, что по действующему законодательству исключается возможность создания и деятельности хозяйствующих субъектов – коммерческих организаций только на базе имущества, полученного по договору (аренды, займа и т. п.), при отсутствии вкладов учредителей в уставный (складочный) капитал коммерческой организации.

По организационно-правовым формам коммерческие организации классифицируются на следующие виды:

- ◆ хозяйственные товарищества (полные и на вере);

- ◆ хозяйственные общества (общества с ограниченной ответственностью, с дополнительной ответственностью и акционерные общества);

- ◆ производственные кооперативы;

- ◆ государственные и муниципальные предприятия (на праве хозяйственного ведения и на праве оперативного управления).

Следует отметить, что широко используемая современной хозяйственной практикой категория «малое предприятие» к собственно организационно-правовым формам коммерческих организаций отношения не имеет. В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» субъектами малого предпринимательства признаются внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и

муниципальных унитарных предприятий), а также индивидуальные предприниматели, крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

◆ для юридических лиц – суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, иностранных юридических лиц, иностранных граждан, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) указанных юридических лиц не должна превышать 25 % (за исключением активов акционерных инвестиционных фондов и закрытых паевых инвестиционных фондов), доля участия, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, не должна превышать 25 %;

◆ средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать 100 человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия – до 15 человек;

◆ выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством РФ для каждой категории субъектов малого предпринимательства (в соответствии с постановлением Правительства РФ от 22 июля 2008 г. № 556 такие предельные значения с 1 января 2008 г. установлены для малых предприятий в размере 400 млн руб., для микропредприятий – 60 млн руб.).

Малые предприятия создаются в одной из организационно-правовых форм коммерческих организаций, предусмотренных ГК РФ, либо в организационной форме предпринимателя без образования юридического лица.

2.2. Индивидуальные предприниматели

Предпринимательская деятельность граждан без образования юридического лица является одной из самых простых форм организации хозяйственной деятельности. В современном законодательстве это один из немногих способов ведения единоличного частного предпринимательства. Другие организационные формы предпринимательской деятельности предполагают организацию юридического лица и основываются не на единоличном хозяйствовании, а на объединении средств и труда нескольких лиц либо строятся на базе государственного, а не частного имущества.

Гражданское законодательство РФ не указывает прямо, с какого возраста гражданин имеет право заниматься индивидуальной предпринимательской деятельностью, однако из ст. 21, 26 и 27 ГК РФ можно сделать вывод о том, что для осуществления предпринимательской деятельности гражданин должен быть полностью дееспособным, то есть достичь 18-летнего возраста. Из данного правила есть два исключения: вступление гражданина в брак до достижения 18-летнего возраста и эмансипация несовершеннолетнего.

Регистрация индивидуальной предпринимательской деятельности в России производится в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

К предпринимательской деятельности, осуществляемой гражданами без образования юридического лица, в соответствии с п. 3 ст. 23 ГК РФ применяются правила ГК РФ, которые регулируют предпринимательскую деятельность коммерческих организаций.

Особой разновидностью индивидуального предпринимательства является ведение крестьянского (фермерского) хозяйства, регулируемое специальным Федеральным законом от 11 июня 2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве». Глава такого хозяйства осуществляет деятельность без образования юридического лица, однако легализация подобной деятельности производится с момента государственной

регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Другая особенность этой организационной формы заключается в том, что члены фермерского хозяйства, помимо предпринимательского интереса, как правило, связаны еще и узами родства.

Действующий ГК РФ распространяет на индивидуальных предпринимателей принцип полной ответственности. Индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Очередность погашения задолженности индивидуального предпринимателя перед кредиторами совпадает с порядком, установленным для юридических лиц. Помимо тех кредиторов, которые связаны с предпринимателем по характеру его предпринимательской деятельности, особым образом закон определяет права иных кредиторов. Последние вправе заявлять свои требования к предпринимателю в период банкротства, но эти требования сохраняют свою силу и после завершения процедуры банкротства индивидуального предпринимателя.

2.3. Хозяйственные товарищества

Согласно ст. 66 ГК РФ хозяйственными товариществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитного товарищества).

В основе создания полного товарищества лежит интерес нескольких физических или юридических лиц объединиться для ведения совместной деятельности, объединить свои капиталы, образуя самостоятельный субъект коммерческих отношений.

Полное товарищество имеет ряд специфических особенностей.

Во-первых, любой из участников полного товарищества действует от имени товарищества в целом, то есть предпринимательская деятельность участников товарищества признается деятельностью самого товарищества.

Во-вторых, все участники полного товарищества несут солидарную, неограниченную ответственность всем своим имуществом по долгам товарищества (п. 1 ст. 69 ГК РФ). При отсутствии у товарищества достаточных средств погасить задолженность ответственность распространяется на все имущество участников товарищества. Кредитор имеет право направить взыскание на имущество товарищества или на личное имущество любого из его участников. Не исключена, следовательно, возможность, когда по сделке, заключенной одним из участников товарищества, отвечать будут другие участники, причем своим личным имуществом.

Участник полного товарищества отвечает по обязательствам товарищества всем своим имуществом вне зависимости от его доли в полном товариществе и доли участия остальных. Условия ответственности участников полного товарищества, зафиксированные в законе, не могут быть изменены какими бы то ни было соглашениями его участников (п. 3 ст. 75 ГК РФ). Общие правила об ответственности участников полного товарищества распространяются и на тех его участников, которые не являются его учредителями, а вступили в товарищество после его регистрации. Выбывшие из полного товарищества участники продолжают нести ответственность по всем долгам

товарищества, возникшим до момента их выбытия, в течение двух лет со дня утверждения годового отчета товарищества за год, в котором состоялось выбытие (п. 2 ст. 75 ГК РФ).

Достаточно жесткая система ответственности полного товарищества обуславливает его применение в основном в рамках семейных или узкоспециализированных фирм, которые объединяют давно знакомых друг другу лиц либо родственников, где присутствуют личные доверительные отношения между участниками. Утрата или изменение такого характера взаимоотношений влечет обычно прекращение деятельности товарищества. Система ответственности полного товарищества делает его весьма привлекательным для потенциальных кредиторов и контрагентов, повышая тем самым кредитоспособность товарищества.

В-третьих, согласно п. 4 ст. 66 ГК РФ участниками полного товарищества (полными товарищами) могут быть только индивидуальные предприниматели или коммерческие организации. Закон исключает из числа участников иных граждан, не являющихся предпринимателями. Каждый из участников полного товарищества действует на рынке самостоятельно, для чего должен иметь соответствующие полномочия, закрепленные в свидетельстве о его государственной регистрации в качестве предпринимателя.

Создание полного товарищества начинается с разработки и утверждения участниками его учредительных документов. Поскольку любой участник такого товарищества занимается предпринимательской деятельностью от имени товарищества в целом, для его создания и функционирования не нужен устав, единственным учредительным документом здесь является учредительный договор (ст. 70 ГК РФ). В этом договоре участники товарищества могут договориться о создании общих органов управления для совместного ведения предпринимательской деятельности либо возложить управление товариществом на одного или нескольких его участников (п. 1 ст. 72 ГК РФ).

Управление делами товарищества осуществляется по общему согласию всех участников, однако они могут договориться о том, что решение принимается большинством голосов (п. 1 ст. 71 ГК РФ). Каждый участник полного товарищества имеет один голос, если только учредительным договором не предусмотрена зависимость числа принадлежащих участнику голосов от размера его имущественного вклада.

Финансовая деятельность полного товарищества, как и любого юридического лица, строится на основе складочного капитала его участников, сведения о котором содержатся в учредительном договоре. В нем, кроме того, должен быть рассмотрен вопрос о размере доли каждого участника и порядке ее внесения. При этом закон не требует для полного товарищества минимального складочного капитала, так как гарантией прав его кредиторов служит личное имущество его участников.

Поскольку для любого участника полного товарищества всегда сохраняется риск наступления неограниченной ответственности по долгам товарищества всем своим личным имуществом, никто из полных товарищей не может быть устранен от участия как в прибылях, так и в убытках товарищества, даже если на этот счет есть специальные соглашения между участниками по поводу активного или, наоборот, менее активного участия в делах (п. 1 ст. 74 ГК РФ).

Выход из состава полного товарищества может быть добровольным (по воле выбывающего участника) или принудительным (помимо воли выбывающего участника). В первом случае участник вправе выйти из товарищества по собственному заявлению, однако если товарищество создано на определенный срок, то добровольный выход из него возможен лишь по уважительной причине (ст. 77 ГК РФ). Во втором случае участник полного товарищества при наличии серьезных оснований может быть исключен из товарищества в судебном порядке по единогласному решению остающихся участников (п. 2 ст. 76 ГК РФ). При выходе из товарищества участник вправе получить денежный эквивалент своей доли в имуществе товарищества, а при наличии соответствующего условия в учредительном договоре эта доля может быть выдана ему имуществом в натуре.

Участник полного товарищества может передать свою долю в имуществе товарищества или ее часть другому товарищу либо третьему лицу, но только с обязательного согласия всех остальных товарищей (ст. 79 ГК РФ). При отсутствии такого согласия участник может либо отказаться от своего решения, либо выйти из товарищества с выплатой денежного эквивалента своей доли (или выдачей имущества в натуре). При этом у других товарищей не возникает права преимущественной покупки доли выбывающего участника.

Ликвидация полного товарищества происходит при возникновении общих обстоятельств, влекущих ликвидацию юридического лица (ст. 61 ГК РФ), или при утрате тех особых лично-доверительных отношений между участниками, на которых оно строилось (п. 1 ст. 76 ГК РФ). Если в полном товариществе остается единственный участник, ему дается возможность в течение шести месяцев преобразовать свое товарищество в хозяйственное общество с одним участником.

Товарищество на вере (коммандитное товарищество) также представляет собой объединение нескольких лиц и их капиталов, созданное на основе договора между ними для совместной хозяйственной деятельности.

Все участники товарищества на вере подразделяются на две группы: полные товарищи и вкладчики (коммандитисты). Первые осуществляют предпринимательскую деятельность от имени товарищества и несут по его долгам полную ответственность всем своим имуществом, причем неограниченно и солидарно. Правовой режим этой группы полностью схож с тем, который установлен для участников полных товариществ. Другая группа участников – вкладчики (или коммандитисты) делают вклады в имущество товарищества и не несут ответственности по его долгам, они несут лишь риск убытков от утраты своих вкладов в имуществе товарищества. В отличие от полных товариществ, где все участники должны обязательно быть профессиональными предпринимателями, в товариществе на вере только полные товарищи должны быть индивидуальными предпринимателями или коммерческими организациями. Что касается вкладчиков, то ими могут быть любые граждане и любые юридические лица, за исключением тех, которые специально перечислены в ГК РФ. Коммандитисты отстранены от предпринимательской деятельности и управления делами товарищества. Они сохраняют лишь право на получение дохода на сделанный ими вклад и вынуждены доверять полным товарищам в использовании этих вкладов. Такое положение вещей и предопределило наименование этого вида товарищества – «на вере».

Единственным учредительным документом коммандитного товарищества также является учредительный договор, который составляется и подписывается только полными товарищами. В этом документе содержатся условия лишь о совокупном размере вкладов коммандитистов, конкретный же размер вклада каждого из них может быть отражен во внутренних документах товарищества, например в его договорах с вкладчиками или в так называемом свидетельстве об участии, выдаваемом вкладчику товарищества. Полные товарищи также участвуют в образовании складочного капитала, при этом закон не определяет соотношение вкладов полных товарищей и коммандитистов.

Права вкладчиков товарищества на вере определены в учредительном договоре и включают права: на получение необходимой коммерческой информации о деятельности товарищества; на ознакомление с его отчетами и балансами; на получение соответствующей их вкладу части прибыли товарищества; на выход из товарищества с получением своего вклада или на передачу его полностью или частично другому вкладчику или третьему лицу (п. 2 ст. 85 ГК РФ). В последнем случае у других вкладчиков товарищества появляется преимущественное право на покупку доли в складочном капитале (ее части), продаваемой выходящим участником. Однако согласия полных товарищей на передачу вклада (или его части) коммандитистом не требуется.

При ликвидации товарищества на вере вкладчики имеют преимущественное право перед полными товарищами на получение своих вкладов из имущества, оставшегося после удовлетворения требований других кредиторов товарищества, а если и после этого у

товарищества сохраняется остаток имущества, то они участвуют в его распределении наравне с полными товарищами (п. 2 ст. 86 ГК РФ). Товарищество на вере сохраняется при наличии в нем хотя бы одного полного товарища и одного вкладчика (п. 1 ст. 86 ГК РФ). Если же из него выбывают все вкладчики, полные товарищи вправе либо преобразовать товарищество на вере в полное товарищество, либо ликвидировать его.

2.4. Хозяйственные общества

Хозяйственные общества представлены в российском законодательстве тремя организационно-правовыми формами: общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью и акционерные общества.

Общества с ограниченной ответственностью (далее – ООО) в настоящее время являются наиболее распространенной организационно-правовой формой малого предпринимательства. Это объясняется тем, что она позволяет отдельным лицам объединять собственные возможности и средства путем создания нового юридического лица, ограничивая коммерческие риски только стоимостью внесенных ими в уставный капитал ООО вкладов (п. 1 ст. 87 ГК РФ). Отсюда, кстати, происходит и название общества – «с ограниченной ответственностью».

Правовое регулирование деятельности ООО в Российской Федерации осуществляется Федеральным законом от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

В соответствии с п. 1 ст. 2 данного Федерального закона обществом с ограниченной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости внесенных ими вкладов. Такое общество имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. ООО несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, при этом по обязательствам своих участников оно не отвечает.

Участниками ООО могут быть граждане и юридические лица. Органы государственной власти и местного самоуправления не вправе выступать участниками ООО. Финансируемые собственником учреждения могут быть участниками ООО только с согласия собственника. Максимальное число участников ООО установлено законом и не должно превышать 50. В случае превышения установленного предела ООО в течение года должно преобразоваться в открытое акционерное общество или в производственный кооператив, в противном случае оно подлежит ликвидации в судебном порядке. Минимальный состав участников ООО законом не ограничен. ООО может иметь и единственного учредителя (участника), причем не обязательно профессионального предпринимателя. При этом ООО не может иметь в качестве единственного участника или учредителя другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица (п. 2 ст. 88 ГК РФ).

Прием участников в ООО может производиться как на стадии учреждения общества, так и после этого. Порядок принятия новых участников урегулирован уставом ООО. Участник

вправе выйти из ООО в любое время независимо от согласия других участников или самого общества. С момента подачи участником заявления о выходе из ООО его доля переходит к обществу, которое обязано в течение шести месяцев с момента окончания текущего финансового года выплатить вышедшему участнику денежную стоимость его доли либо, по желанию самого участника, выдать ему в натуре имущество такой же стоимости. За грубые нарушения своих обязанностей либо воспрепятствование своими действиями (бездействием) деятельности ООО участник может быть в судебном порядке исключен из общества по требованию других участников, в совокупности владеющих не менее 10 % уставного капитала.

Согласно ст. 21 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» участник ООО вправе продать или иным образом уступить свою долю в уставном капитале (ее часть) другим участникам ООО. При этом согласия самого общества или других его участников не требуется, если иное не предусмотрено в уставе. Продажа или уступка иным образом участником ООО своей доли (ее части) третьим лицам допускается только, если это не запрещено уставом общества. При этом участники ООО, как правило, пользуются преимущественным правом покупки доли пропорционально размерам принадлежащих им долей. Уставом может быть предусмотрено преимущественное право самого ООО на приобретение доли (ее части), продаваемой участником, если другие участники ООО не использовали свое преимущественное право. При продаже доли (ее части) с нарушением преимущественного права покупки любой участник ООО либо само общество вправе в течение трех месяцев с момента, когда они узнали либо должны были узнать о таком нарушении, потребовать в судебном порядке перевода на них прав и обязанностей покупателя.

В случае если уставом ООО уступка доли (части доли) участника общества третьим лицам запрещена, а другие участники от ее приобретения отказываются, а также в случае отказа в согласии на уступку доли (части доли) участнику общества или третьему лицу, если необходимость получить такое согласие предусмотрена уставом, общество обязано приобрести по требованию участника принадлежащую ему долю (часть доли).

Доля участника, исключенного из общества, переходит к ООО. При этом общество выплачивает исключенному участнику действительную стоимость его доли или, с согласия исключенного участника, выдает ему в натуре имущество такой же стоимости.

Поскольку учредители ООО не обязаны сами участвовать в его деятельности, появляется необходимость иметь исполнительные органы хозяйствующего субъекта, компетенция которых может быть установлена учредителями только в его уставе. Это обусловило наличие у общества двух учредительных документов: учредительного договора и устава. Исключением является ситуация, когда ООО учреждено одним лицом – в этом случае единственным учредительным документом будет устав.

В учредительном договоре учредители обязуются создать ООО и определяют порядок совместной деятельности по его созданию. Учредительным договором определяются также состав учредителей (участников) общества, размер уставного капитала и доли каждого из учредителей (участников), размер и состав вкладов в уставный капитал, порядок и сроки их внесения, ответственность за нарушение обязанности по внесению вкладов, условия и порядок распределения прибыли, состав органов ООО и порядок выхода участников из общества.

После подписания учредителями учредительного договора ими утверждается устав ООО, который в некотором смысле носит производный по отношению к учредительному

договору характер. Устав ООО содержит: полное и сокращенное фирменное наименование общества; сведения о месте нахождения общества, о составе и компетенции его органов, порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов; сведения о размере уставного капитала ООО, размере и номинальной стоимости доли каждого участника; права и обязанности участников общества; сведения о порядке и последствиях выхода участника из общества, порядке перехода доли (части доли) в уставном капитале ООО к другому лицу, порядке хранения и предоставления документов и информации общества своим участникам и третьим лицам, а также иные сведения, предусмотренные федеральным законом.

Уставный капитал ООО образуется из суммы вкладов его учредителей (участников). Законодатель предъявляет жесткие требования к формированию уставного капитала. Согласно п. 1 ст. 14 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» размер уставного капитала ООО ни при каких условиях не может быть меньше суммы в 100 МРОТ. Учредитель ООО должен полностью внести свой вклад в уставный капитал общества в течение срока, определенного учредительным договором, но не позднее одного года с момента государственной регистрации общества. На момент государственной регистрации ООО его уставный капитал должен быть оплачен учредителями не менее чем наполовину.

Вкладом в уставный капитал ООО могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи, имущественные либо иные права, имеющие денежную оценку. Денежная оценка неденежных вкладов в уставный капитал утверждается решением общего собрания участников, принимаемым единогласно. Если номинальная стоимость доли в уставном капитале, оплачиваемой неденежным вкладом, составляет более 200 МРОТ, такой вклад оценивается независимым оценщиком. При этом участники ООО и независимый оценщик в течение трех лет с момента государственной регистрации общества или соответствующих изменений в его уставе солидарно несут субсидиарную ответственность при недостаточности имущества общества.

Собственником переданного в учредительный капитал ООО имущества становится само общество как юридическое лицо. После того как участники ООО внесли свои вклады в уставный капитал, они теряют право собственности на это имущество. При этом деление уставного капитала ООО на доли не делает имущество общества долевой собственностью участников. Участники ООО несут лишь риск убытков в пределах стоимости их вкладов, но сами их вклады на этот момент уже являются собственностью общества. При этом уставом ООО может быть ограничен максимальный размер доли, а также имеется возможность изменить соотношения долей участников общества.

Общество с ограниченной ответственностью общим собранием своих участников вправе ежеквартально, раз в полгода или раз в год принимать решение о распределении части своей чистой прибыли между участниками. Решение о распределении прибыли ООО между его участниками может быть принято только после полной оплаты всего уставного капитала общества. Предназначенная для распределения часть прибыли ООО распределяется между его участниками пропорционально их долям в уставном капитале, если уставом ООО не установлен иной порядок распределения прибыли.

Управление в ООО осуществляется общим собранием его участников, советом директоров (наблюдательным советом), а также исполнительными органами.

Высшим органом управления ООО является общее собрание его участников. К его

исключительной компетенции относятся: определение основных направлений деятельности общества, а также принятие решения об участии в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций; изменение устава ООО, в том числе изменение размера его уставного капитала; внесение изменений в учредительный договор; образование и досрочное прекращение полномочий исполнительных органов ООО, а также его ревизионной комиссии (ревизора); утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов; принятие решения о распределении чистой прибыли; утверждение внутренних документов общества; принятие решения о размещении облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг; назначение аудиторской проверки, утверждение аудитора и определение размера оплаты его услуг; принятие решения о реорганизации или ликвидации ООО, назначение ликвидационной комиссии и утверждение ликвидационных балансов; иные вопросы, предусмотренные Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Общее собрание участников ООО может быть очередным или внеочередным. Очередное общее собрание проводится в сроки, определенные уставом ООО, но не реже одного раза в год. Внеочередное общее собрание созывается по инициативе исполнительного органа ООО, по требованию совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии (ревизора) общества, аудитора или участников общества, обладающих в совокупности не менее чем 1/10 от общего числа голосов.

Орган или лица, созывающие общее собрание ООО, обязаны не позднее чем за 30 дней до его проведения уведомить об этом каждого участника заказным письмом. В уведомлении должны быть указаны время и место проведения общего собрания, а также предлагаемая повестка дня. Не позднее чем за 15 дней до проведения общего собрания любой участник ООО вправе внести свои предложения о включении в повестку дня дополнительных вопросов.

На общем собрании каждый участник имеет число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале общества. Однако уставом ООО может быть установлен иной порядок определения числа голосов.

Решения общего собрания участников ООО принимаются открытым голосованием, если иной порядок принятия решений не предусмотрен уставом. Статья 38 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» позволяет принимать решения общего собрания участников путем заочного голосования (опросным путем) в результате обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи.

Уставом ООО может быть предусмотрено создание совета директоров (наблюдательного совета). Данный орган для ООО не является обязательным, в зависимости от воли участников он может и не создаваться.

Руководство текущей деятельностью ООО осуществляется его исполнительными органами: единоличным исполнительным органом (генеральным директором, президентом и др.) или совместно единоличным и коллегиальным исполнительным органом (правлением, дирекцией и др.). Исполнительные органы подотчетны общему собранию и совету директоров (наблюдательному совету) общества. При этом члены исполнительного коллегиального органа общества не могут составлять более 1/4 состава совета директоров (наблюдательного совета), а лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа общества, не может быть одновременно председателем совета директоров (наблюдательного совета).

Уставом ООО может быть предусмотрено образование ревизионной комиссии (избрание ревизора). В ООО с числом участников более 15 образование ревизионной комиссии (избрание ревизора) является обязательным. Ревизионная комиссия (ревизор) вправе в любое время проводить проверки финансово-хозяйственной деятельности общества и иметь доступ ко всей документации, касающейся его деятельности. В обязательном порядке ревизионные комиссии (ревизоры) проводят проверку годовых отчетов и бухгалтерских балансов ООО до их утверждения на общих собраниях. При отсутствии заключения ревизионной комиссии (ревизора) общества общее собрание участников ООО не вправе утверждать годовые отчеты и бухгалтерские балансы общества.

Для проверки и подтверждения правильности годовых отчетов и бухгалтерских балансов ООО, а также для проверки состояния текущих дел общества оно вправе по решению общего собрания участников привлекать профессионального аудитора, не связанного имущественными интересами с обществом.

Обществом с дополнительной ответственностью (далее – ОДО) признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли так же, как и в обществе с ограниченной ответственностью. От ООО общество с дополнительной ответственностью отличается характером ответственности участников, поскольку при недостаточности имущества ОДО для удовлетворения требований кредиторов участники такого общества могут быть привлечены к дополнительной ответственности принадлежащим лично им имуществом, причем в солидарном порядке. В то же время размер этой ответственности ограничен: он касается не всего их имущества, что характерно для полных товариществ, а лишь его части – одинакового для всех участников кратного размера к сумме внесенных ими вкладов. В остальном ОДО можно считать разновидностью ООО, поскольку п. 3 ст. 95 ГК РФ предусмотрено, что к обществу с дополнительной ответственностью могут применяться правила об обществе с ограниченной ответственностью.

Акционерным обществом (далее – АО) согласно ст. 2 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу.

Как отмечалось нами ранее [9 - Балашов А. И., Белов А. М., Добрин Г. Н. Акционерное общество // Проблемы современной экономики: Сб. науч. трудов / Под ред. А. Е. Карлика. – СПб.: СПбГУЭФ, 1998. – С. 34–41.], сформулированное законодателем определение экономистами воспринимается как некорректное. В экономике капитал, несмотря на наличие стоимостной оценки, – понятие, отражающее его реальное содержание. Акции же – это понятие иное, отражающее содержание фиктивного капитала. Понятие «уставный капитал» отражает суммарную стоимость вкладов акционеров, зафиксированную в учредительном документе общества – его уставе. Наличие стоимостной оценки не исключает, но создает предпосылки для формирования уставного капитала не только в форме денежных средств, но и непосредственно в форме средств производства. Для соизмерения долей каждого из акционеров в складочном капитале устанавливаются минимальная стандартная стоимость вклада и общее количество таких стандартных вкладов. Вклад каждого акционера должен быть кратен стоимости минимального вклада. Для удостоверения факта внесения акционерного вклада используются специфические документы, именуемые акциями (своеобразный аналог расписки, чека). Количество акций

соответствует количеству минимальных вкладов, формирующих уставный капитал. Обозначенная на акции стоимость соответствует стоимости минимального вклада, а суммарная стоимость, обозначенная на акциях, – оценке уставного капитала общества. Иными словами, акция как долговое обязательство удостоверяет акцию как целенаправленное действие внесения соответствующего пая в уставный капитал. Деление же уставного капитала на какое бы то ни было число акций (чеков) может быть только арифметическим, бухгалтерским упражнением, не имеющим физического и экономического содержания. Эти понятия категорично неоднородные, непосредственно не связанные.

Таким образом, уставный капитал АО, как реальная ценность, не может «...составляться из номинальной стоимости акций...», не может быть «разделен на определенное число акций». Как конструктивный вывод приведем определение акционерного общества, лишенное, по нашему мнению, отмеченных выше недостатков: «Акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой образуется посредством соединения неотчуждаемых паев определенного и единообразного размера, отраженных в акциях, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу. Уставный капитал общества оценивается суммой номинальных стоимостей акций общества, приобретенных акционерами».

В отличие от всех ранее рассмотренных видов хозяйствующих субъектов акционерные общества представляют собой почти исключительно объединение капиталов, этим они отличаются от товариществ, объединяющих в первую очередь лиц, и от других хозяйственных обществ, которые хотя и ставят целью объединение капиталов участников, тем не менее предполагают возможность их непосредственного личного участия в хозяйственной деятельности организации.

Согласно ст. 3 Федерального закона «Об акционерных обществах» АО несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Оно не отвечает по обязательствам своих акционеров. В свою очередь, акционеры не отвечают по обязательствам АО и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Исключением являются случаи, когда несостоятельность (банкротство) АО вызвана действиями (бездействием) его акционеров или других лиц, которые вправе давать обязательные для АО указания либо имеют возможность иным образом определять его действия – на указанных лиц в случае недостаточности имущества АО может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Акционерные общества бывают двух видов: открытые и закрытые.

Открытое акционерное общество (далее – ОАО) вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и осуществлять их свободную продажу. ОАО, как правило, вправе проводить также и закрытую подписку на выпускаемые акции. Число акционеров ОАО не ограничено. В таком обществе не допускается установление преимущественного права АО или его акционеров на приобретение акций, отчуждаемых акционерами. Акционерные общества, учредителями которых выступают Российская Федерация, субъект РФ или муниципальное образование (за исключением обществ, образованных в процессе приватизации), могут быть только открытыми.

Общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного, заранее определенного круга лиц, признается закрытым акционерным обществом (далее – ЗАО). Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Число акционеров закрытого общества не должно превышать 50. В случае если число акционеров ЗАО превысит установленный предел, указанное общество в течение одного года преобразуется в ОАО либо подлежит ликвидации в судебном порядке. Акционеры ЗАО пользуются преимущественным правом

приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления данного права. Уставом ЗАО может быть предусмотрено преимущественное право приобретения самим обществом акций, продаваемых его акционерами, если акционеры не использовали свое преимущественное право приобретения акций.

Акционерное общество может быть создано путем учреждения или путем реорганизации существующего юридического лица (слияния, разделения, выделения, преобразования). Создание АО путем учреждения осуществляется по решению учредителей (учредителя), которое принимается на учредительном собрании.

Учредителями общества могут являться граждане и (или) юридические лица. По общему правилу государственные органы и органы местного самоуправления не могут выступать учредителями АО. Число учредителей ОАО законом не ограничено, в то время как число учредителей ЗАО не может превышать 50. Общество не может иметь в качестве единственного учредителя (акционера) другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Учредительным документом АО является его устав. Он содержит следующие сведения: полное и сокращенное фирменные наименования АО; место его нахождения; тип общества (открытое или закрытое); количество, номинальную стоимость, категории акций (обыкновенные, привилегированные) и типы привилегированных акций, размещаемых обществом; права акционеров – владельцев каждой категории (типа) акций; размер уставного капитала АО; структуру и компетенцию органов управления и порядок принятия ими решений; порядок подготовки и проведения общего собрания акционеров, в том числе перечень вопросов, решение по которым принимается квалифицированным большинством голосов или единогласно; сведения о филиалах и представительствах АО; иные положения. Уставом общества могут быть установлены ограничения количества акций, принадлежащих одному акционеру, и их суммарной номинальной стоимости, а также максимального числа голосов, предоставляемых одному акционеру. Устав общества также должен содержать сведения об использовании в отношении общества специального права на участие Российской Федерации, субъекта РФ или муниципального образования в управлении указанным обществом («золотая акция»).

Акционерное общество вправе преобразоваться в ООО или в производственный кооператив с соблюдением требований, установленных федеральными законами. По единогласному решению всех акционеров АО вправе преобразоваться в некоммерческое партнерство.

Уставный капитал АО составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. При этом номинальная стоимость всех обыкновенных акций общества должна быть одинаковой. Уставный капитал АО определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Минимальный размер уставного капитала ОАО должен составлять не менее 1000 МРОТ, а для ЗАО – не менее 100 МРОТ. Уставный капитал общества может быть изменен (увеличен или уменьшен) путем увеличения (или уменьшения) номинальной стоимости акций либо размещения дополнительных акций (или сокращения их общего количества, в том числе путем скупки).

Организация уставного капитала с помощью акций в первую очередь необходима для концентрации большого капитала, распяленного среди множества мелких вкладчиков. Это особенно важно при реализации крупных инвестиционных проектов, которые, собственно, и вызвали к жизни акционерную форму организации хозяйствующих субъектов. Другое преимущество акций связано с возможностью их быстрого отчуждения и приобретения, особенно посредством биржевого механизма, что способствует процессу перелива капитала из одной сферы предпринимательской деятельности в другую.

Общество размещает обыкновенные акции и вправе размещать один или несколько типов

привилегированных акций. При этом номинальная стоимость размещенных привилегированных акций согласно п. 2 ст. 25 Федерального закона «Об акционерных обществах» не должна превышать 25 % от уставного капитала АО. При учреждении общества все его акции должны быть размещены среди учредителей.

Акции общества, распределенные при его учреждении, должны быть полностью оплачены в течение года с момента государственной регистрации общества, если меньший срок не предусмотрен договором о создании общества. При этом не менее 50 % акций АО, распределенных при его учреждении, должно быть оплачено в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества. До их оплаты общество не вправе совершать сделки, не связанные с учреждением общества. Акции, принадлежащие учредителю, не предоставляют ему права голоса до момента их полной оплаты, если иное не предусмотрено уставом.

Дополнительные акции и иные эмиссионные ценные бумаги общества, размещаемые путем подписки, размещаются при условии их полной оплаты.

В соответствии со ст. 39 Федерального закона «Об акционерных обществах» общество вправе осуществлять размещение дополнительных акций и иных эмиссионных ценных бумаг посредством подписки и конвертации. Акционеры имеют преимущественное право приобретения размещаемых посредством открытой подписки дополнительных акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, в количестве, пропорциональном количеству принадлежащих им акций этой категории (типа). Цена размещения дополнительных акций акционерам при осуществлении ими преимущественного права может быть ниже цены размещения иным лицам, но не более чем на 10 %.

По решению общего собрания акционеров общество вправе произвести консолидацию размещенных акций, в результате которой две или более акций общества конвертируются в одну новую акцию той же категории (типа). При этом в устав АО вносятся соответствующие изменения. Также по решению общего собрания общества вправе произвести дробление размещенных акций.

Права акционеров определены в ст. 31–32 Федерального закона «Об акционерных обществах».

Акционеры – владельцы обыкновенных акций могут участвовать в общем собрании с правом голоса, имеют право на получение дивидендов, а в случае ликвидации общества – право на получение части его имущества. Каждая обыкновенная акция предоставляет ее владельцу одинаковый объем прав. Конвертация обыкновенных акций в привилегированные акции, облигации и иные ценные бумаги не допускается.

Согласно ст. 75 Федерального закона «Об акционерных обществах» владельцы голосующих акций вправе требовать выкупа обществом всех или части принадлежащих им акций в случаях: реорганизации общества или совершения крупной сделки, решение об одобрении которой принимается общим собранием акционеров, если они голосовали против данного решения либо не принимали участия в голосовании; внесения изменений и дополнений в устав общества или утверждения устава в новой редакции, ограничивающих их права, если они голосовали против соответствующего решения или не принимали участия в голосовании. Выкуп акций при этом осуществляется по цене, определенной советом директоров общества, но не ниже рыночной стоимости, определенной независимым оценщиком.

Акционеры – владельцы привилегированных акций по общему правилу не имеют права голоса на общем собрании акционеров. Привилегированные акции одного типа предоставляют их владельцам одинаковый объем прав и имеют одинаковую номинальную стоимость. В уставе общества должны быть определены размер дивиденда и (или) стоимость, выплачиваемая при ликвидации общества (ликвидационная стоимость) по привилегированным акциям каждого типа. Размер дивиденда и ликвидационная стоимость могут определяться как в твердой денежной

сумме, так и в процентах к номинальной стоимости привилегированных акций. При этом владельцы привилегированных акций, по которым не определен размер дивиденда, имеют право на получение дивидендов наравне с владельцами обыкновенных акций. Если уставом общества предусмотрены привилегированные акции двух и более типов, то должна быть также установлена очередность выплаты дивидендов и ликвидационной стоимости по каждому из них. Уставом общества может быть также установлено, что невыплаченный или не полностью выплаченный дивиденд по привилегированным акциям определенного типа накапливается и выплачивается не позднее срока, определенного уставом, – так называемые кумулятивные привилегированные акции. Также уставом может быть предусмотрена конвертация привилегированных акций в обыкновенные акции или привилегированные акции иных типов по требованию их владельцев или конвертация всех акций этого типа в срок, определенный уставом. Конвертация привилегированных акций в облигации и иные ценные бумаги, за исключением акций, не допускается.

Акционеры – владельцы привилегированных акций участвуют в общем собрании акционеров с правом голоса при решении вопросов о реорганизации и ликвидации общества, а также при решении вопросов о внесении изменений и дополнений в устав АО, ограничивающих их права. Владельцы привилегированных акций определенного типа, размер дивиденда по которым определен в уставе общества, за исключением владельцев кумулятивных привилегированных акций, имеют право участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции, начиная с собрания, следующего за годовым общим собранием, на котором независимо от причин не было принято решение о выплате им дивидендов или было принято решение о неполной выплате дивидендов. Владельцы кумулятивных привилегированных акций определенного типа имеют право участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса, начиная с собрания, следующего за годовым общим собранием, на котором должно было быть принято решение о выплате по этим акциям в полном размере накопленных дивидендов, если такое решение не было принято или было принято решение о неполной выплате дивидендов.

Акционерное общество вправе размещать облигации и иные эмиссионные ценные бумаги, номинальная стоимость которых не превышает размер уставного капитала АО либо величину обеспечения, предоставленного обществу третьими лицами. Размещение облигаций обществом допускается только после полной оплаты уставного капитала АО. Общество вправе размещать облигации, обеспеченные залогом определенного имущества, облигации под обеспечение, предоставленное обществу для целей выпуска облигаций, либо облигации без обеспечения.

Для покрытия убытков АО, а также для погашения выпущенных им облигаций и выкупа его акций в случае отсутствия иных средств в акционерном обществе создается резервный фонд в размере, предусмотренном уставом, но не менее 5 % от его уставного капитала. Данный фонд формируется путем обязательных ежегодных отчислений в размере, предусмотриваемом уставом, но не менее 5 % от чистой прибыли. Уставом общества может быть предусмотрено также формирование из чистой прибыли специального фонда акционирования работников общества, средства которого расходуются исключительно на приобретение акций общества, продаваемых акционерами, для последующего размещения их работникам.

Общество вправе по результатам первого квартала, полугодия, девяти месяцев финансового года и (или) по результатам финансового года принимать решения (объявлять) о выплате дивидендов по размещенным акциям. Решение о выплате дивидендов может быть принято в течение трех месяцев после окончания соответствующего периода. Общество обязано выплатить объявленные по акциям каждой категории (типа) дивиденды, причем как деньгами, так и в случаях, предусмотренных уставом общества, – иным имуществом. Дивиденды выплачиваются из

чистой прибыли общества. Дивиденды по привилегированным акциям определенных типов могут выплачиваться за счет специально предназначенных для этого фондов общества. Срок и порядок выплаты дивидендов определяются уставом общества или решением общего собрания акционеров. В случае если уставом срок выплаты дивидендов не определен, срок их выплаты не должен превышать 60 дней со дня принятия соответствующего решения.

Акционерное общество не вправе объявлять о выплате дивидендов по акциям: до полной оплаты всего уставного капитала; до выкупа всех акций, которые должны быть выкуплены в соответствии Федеральным законом «Об акционерных обществах»; если на день принятия такого решения общество отвечает признакам несостоятельности (банкротства) или если указанные признаки появятся у него в результате выплаты дивидендов; если на день принятия такого решения стоимость чистых активов общества меньше его уставного капитала, и резервного фонда, и превышения над номинальной стоимостью определенной уставом ликвидационной стоимости размещенных привилегированных акций либо станет меньше их размера в результате принятия такого решения; в иных случаях, предусмотренных федеральными законами. Общество не вправе объявлять о выплате дивидендов по обыкновенным акциям и привилегированным акциям, размер дивидендов по которым не определен, если не принято решение о выплате в полном размере дивидендов (в том числе накопленных дивидендов) по всем типам привилегированных акций, размер дивидендов по которым определен уставом общества.

Все взаимоотношения между акционерами строятся в зависимости от того, каков размер сделанного ими вноса. Это имеет свое влияние на управление АО, поскольку участие в решении вопросов общества определяется количеством принадлежащих акционеру долей (акций). Пропорционально количеству принадлежащих участнику акций распределяется и прибыль общества. В отличие от доли в ООО акция является ценной бумагой. Она подтверждает в первую очередь право ее держателя на дивиденды от деятельности организации. При этом акция не дает права требовать возврата денежных сумм и иных видов обеспечения, внесенных акционером в уставный капитал АО. Акционер может только переуступить принадлежащие ему акции другим покупателям. В связи с этим акционерное общество является достаточно устойчивым хозяйственным образованием.

Сведения о каждом акционере общества, количестве и категориях (типах) акций, записанных на его имя, а также иные сведения, предусмотренные правовыми актами РФ, содержатся в реестре акционерного общества. Держателем реестра акционеров может быть как само общество, так и профессиональный регистратор. В АО с числом акционеров более 50 держателем реестра может быть только регистратор. Держатель реестра акционеров по требованию акционера или номинального держателя акций обязан подтвердить его права на акции путем выдачи выписки из реестра.

Органами управления акционерным обществом являются общее собрание акционеров, совет директоров (наблюдательный совет), единоличный (директор, генеральный директор) и коллегиальный (правление, дирекция) исполнительные органы общества.

Высшим органом управления АО является общее собрание акционеров, проводимое ежегодно в сроки, устанавливаемые уставом, но не ранее чем через два месяца и не позднее чем через шесть месяцев после окончания финансового года. К его компетенции относятся:

- ◆ внесение изменений и дополнений в устав общества или утверждение его в новой редакции;
- ◆ реорганизация либо ликвидация общества, назначение ликвидационной комиссии и утверждение промежуточного и окончательного ликвидационных балансов;
- ◆ определение количественного состава совета директоров, избрание его членов и досрочное прекращение их полномочий;
- ◆ определение количества, номинальной стоимости, категории (типа) объявленных акций и

прав, предоставляемых этими акциями;

- ◆ увеличение или уменьшение уставного капитала общества;
- ◆ образование исполнительного органа общества, досрочное прекращение его полномочий, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров;
- ◆ избрание членов ревизионной комиссии (ревизора) общества и досрочное прекращение их полномочий; утверждение аудитора общества;
- ◆ выплата (объявление) дивидендов;
- ◆ утверждение годовой бухгалтерской отчетности, а также распределение прибыли и убытков общества по результатам финансового года;
- ◆ определение порядка ведения общего собрания акционеров;
- ◆ избрание членов счетной комиссии и досрочное прекращение их полномочий;
- ◆ дробление и консолидация акций;
- ◆ принятие решений об одобрении крупных сделок;
- ◆ принятие решения об участии в холдинговых компаниях, финансово-промышленных группах, ассоциациях и иных объединениях коммерческих организаций;
- ◆ утверждение внутренних документов, регулирующих деятельность органов общества;
- ◆ решение иных вопросов, предусмотренных федеральным законом.

Вопросы, отнесенные к компетенции общего собрания акционеров, не могут быть переданы на решение исполнительному органу или совету директоров (наблюдательному совету) общества.

Право вносить вопросы в повестку дня годового общего собрания акционеров и выдвигать кандидатуры в совет директоров, единоличный (коллегиальный) исполнительный орган, ревизионную комиссию (ревизоров) и счетную комиссию общества принадлежит акционерам, являющимся в совокупности владельцами не менее 2 % голосующих акций.

Согласно ст. 55 Федерального закона «Об акционерных обществах», помимо очередного общего собрания акционеров, в АО может проводиться и внеочередное общее собрание акционеров. Решение о его проведении принимается советом директоров на основании его собственной инициативы, требования ревизионной комиссии (ревизора), аудитора общества, а также акционеров (акционера), являющихся владельцами не менее 10 % голосующих акций.

В обществе с числом акционеров – владельцев голосующих акций общества более 100 создается счетная комиссия, количественный и персональный состав которой утверждается общим собранием акционеров. В обществе, держателем реестра акционеров которого является регистратор, ему может быть поручено выполнение функций счетной комиссии. При этом в АО с числом владельцев голосующих акций более 500 функции счетной комиссии в обязательном порядке выполняет регистратор. Счетная комиссия проверяет полномочия и регистрирует лиц, участвующих в общем собрании акционеров, определяет кворум общего собрания, разъясняет вопросы, возникающие в связи с реализацией акционерами (их представителями) права голоса на общем собрании, разъясняет порядок голосования, обеспечивает установленный порядок голосования и права акционеров на участие в голосовании, подсчитывает голоса и подводит итоги голосования, составляет протокол об итогах голосования, передает в архив бюллетени для голосования.

Общее собрание акционеров правомочно (имеет кворум), если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности более чем половиной голосов размещенных голосующих акций общества. При отсутствии кворума для проведения годового общего собрания акционеров должно быть проведено повторное общее собрание акционеров с той же повесткой дня. При отсутствии на нем кворума может быть проведено повторное общее собрание акционеров с той же повесткой дня и пониженным кворумом (не менее 30 % голосов размещенных голосующих акций). Уставом общества с числом акционеров более 500 тыс. может быть предусмотрен

меньший кворум для проведения повторного общего собрания акционеров.

Голосование на общем собрании акционеров осуществляется по принципу «одна голосующая акция – один голос», за исключением проведения кумулятивного голосования. Само голосование чаще всего осуществляется бюллетенями. По итогам голосования составляется протокол счетной комиссии и протокол общего собрания акционеров.

Общее руководство деятельностью АО осуществляет совет директоров (наблюдательный совет) общества. В обществе с числом акционеров – владельцев голосующих акций менее 50 уставом может предусматриваться, что функции совета директоров осуществляет общее собрание акционеров. По решению общего собрания членам совета директоров общества в период исполнения ими своих обязанностей могут выплачиваться вознаграждение и (или) компенсироваться расходы, связанные с исполнением ими своих функций. К компетенции совета директоров АО относятся следующие вопросы:

- ◆ определение приоритетных направлений деятельности общества;
- ◆ созыв годового и внеочередного общих собраний акционеров и утверждение их повестки дня;
- ◆ размещение обществом облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг;
- ◆ образование исполнительного органа общества и досрочное прекращение его полномочий, если уставом общества это отнесено к его компетенции;
- ◆ рекомендации по размеру дивиденда по акциям и порядку его выплаты;
- ◆ использование резервного фонда и иных фондов общества;
- ◆ утверждение внутренних документов общества;
- ◆ создание филиалов и открытие представительств общества;
- ◆ одобрение крупных сделок;
- ◆ утверждение регистратора общества, а также расторжение договора с ним;
- ◆ иные вопросы, предусмотренные федеральным законом и уставом АО.

Вопросы, отнесенные к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества, не могут быть переданы на решение исполнительному органу общества.

Члены совета директоров (наблюдательного совета) общества избираются общим собранием акционеров из числа физических лиц (в том числе и не являющихся акционерами данного АО) на срок до следующего годового общего собрания. При этом члены коллегиального исполнительного органа АО не могут составлять более 1/4 состава совета директоров общества, а лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа, не может быть одновременно председателем совета директоров общества.

Лица, избранные в состав совета директоров, могут переизбираться неограниченное число раз. По решению общего собрания акционеров возможно досрочное прекращение полномочий любого члена (всех членов) совета директоров. Количественный состав совета директоров определяется уставом общества или решением общего собрания акционеров. При этом для АО с числом акционеров – владельцев голосующих акций более 1000 количественный состав совета директоров общества не может быть менее семи членов, а для АО с числом акционеров более 10 тыс. – менее девяти членов.

Из числа членов совета директоров большинством голосов избирается председатель, который в любое время может быть переизбран. Председатель совета директоров организует его работу, созывает заседания совета директоров и председательствует на них, организует на заседаниях ведение протокола и председательствует на общем собрании акционеров.

Руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) или единоличным исполнительным органом общества и коллегиальным исполнительным органом общества (правлением, дирекцией). В последнем случае лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа, осуществляет также функции

председателя коллегиального исполнительного органа общества. По решению общего собрания акционеров полномочия единоличного исполнительного органа общества могут быть переданы по договору коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему). Исполнительные органы подотчетны совету директоров (наблюдательному совету) общества и общему собранию акционеров.

Акционерное общество обязано вести бухгалтерский учет и представлять финансовую отчетность в порядке, установленном федеральным законодательством. Достоверность данных, содержащихся в годовой бухгалтерской отчетности АО, должна быть подтверждена ревизионной комиссией (ревизором) общества. Перед опубликованием указанных документов общество обязано привлечь для ежегодной проверки и подтверждения годовой финансовой отчетности аудитора, не связанного имущественными интересами с АО или его акционерами. Годовой отчет общества подлежит предварительному утверждению советом директоров (наблюдательным советом), а в случае его отсутствия – лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа общества, не позднее чем за 30 дней до даты проведения годового общего собрания акционеров.

Для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества общим собранием акционеров в соответствии с уставом общества избирается ревизионная комиссия (ревизор) общества. Члены ревизионной комиссии (ревизор) общества не могут одновременно являться членами совета директоров, а также занимать иные должности в органах управления общества. Акции, принадлежащие членам совета директоров или лицам, занимающим должности в органах управления общества, не могут участвовать в голосовании при избрании членов ревизионной комиссии (ревизора) общества.

Ревизионная (аудиторская) проверка финансово-хозяйственной деятельности общества осуществляется по итогам деятельности общества за год, а также во всякое время по инициативе ревизионной комиссии (ревизора), решению общего собрания акционеров, совета директоров или по требованию акционера (акционеров) общества, владеющего в совокупности не менее 10 % голосующих акций общества. По итогам проверки финансово-хозяйственной деятельности ревизионная комиссия (ревизор) или аудитор общества составляет заключение, в котором должны содержаться: подтверждение достоверности данных, содержащихся в отчетах и иных финансовых документах общества; информация о фактах нарушения порядка ведения бухгалтерского учета и представления финансовой отчетности.

Федеральное законодательство устанавливает особый порядок совершения крупных сделок в АО. Согласно ст. 78 Федерального закона «Об акционерных обществах» крупной сделкой считается сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, за исключением сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, сделок, связанных с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества, и сделок, связанных с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества. Крупная сделка должна быть одобрена советом директоров (наблюдательным советом) общества или общим собранием акционеров. При этом решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество стоимостью от 25 до 50 % балансовой стоимости активов общества, принимается единогласно всеми членами совета директоров, а решение об одобрении сделки, предметом которой является имущество стоимостью более 50 % балансовой стоимости активов общества, принимается общим собранием акционеров большинством в 3/4 голосов. Крупная сделка, совершенная с нарушением данных требований, может быть признана недействительной по иску общества или отдельного акционера.

Лицо, которое имеет намерение приобрести более 30 % общего количества обыкновенных акций и привилегированных акций открытого общества, предоставляющих право голоса, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, вправе направить в открытое общество публичную оферту, адресованную акционерам – владельцам акций соответствующих категорий (типов), о приобретении принадлежащих им акций открытого общества (добровольное предложение).

Лицо, которое приобрело более 30 % общего количества акций открытого общества, с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, в течение 35 дней с момента внесения соответствующей приходной записи по лицевому счету (счета депо) или с момента, когда это лицо узнало или должно было узнать о том, что оно самостоятельно или совместно с его аффилированными лицами владеет указанным количеством таких акций, обязано направить акционерам – владельцам остальных акций соответствующих категорий (типов) и владельцам эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в такие акции, публичную оферту о приобретении у них таких ценных бумаг (обязательное предложение).

Открытое общество в течение 15 дней с даты получения добровольного или обязательного предложения обязано направить указанное предложение вместе с рекомендациями совета директоров (наблюдательного совета) всем владельцам ценных бумаг, которым оно адресовано, в порядке, предусмотренном для направления сообщения о проведении общего собрания акционеров. В случае, если функции совета директоров (наблюдательного совета) общества осуществляет общее собрание акционеров, открытое общество обязано направить полученное добровольное или обязательное предложение владельцам ценных бумаг, которым оно адресовано, в течение пяти дней с даты его получения.

Владельцы ценных бумаг, которым адресовано добровольное или обязательное предложение, вправе принять его путем направления заявления о продаже ценных бумаг по почтовому адресу, указанному в добровольном или обязательном предложении, или, если это предусмотрено соответствующим предложением, путем представления такого заявления лично по адресу, указанному в добровольном или обязательном предложении.

Лицо, которое в результате добровольного предложения о приобретении всех ценных бумаг открытого общества или обязательного предложения стало владельцем более 95 % общего количества акций открытого общества (обыкновенных акций и привилегированных акций открытого общества, предоставляющих право голоса), с учетом акций, принадлежащих этому лицу и его аффилированным лицам, обязано выкупить принадлежащие иным лицам остальные акции открытого общества, а также эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в такие акции открытого общества, по требованию их владельцев. Указанное лицо в течение 35 дней с даты приобретения соответствующей доли ценных бумаг обязано направить владельцам ценных бумаг, имеющим право требовать выкупа ценных бумаг, уведомление о наличии у них такого права.

Требования владельцев о выкупе принадлежащих им ценных бумаг могут быть предъявлены не позднее чем через шесть месяцев со дня направления им уведомлений о праве требовать выкупа ценных бумаг открытым обществом.

Лицо, которое стало владельцем более 95 % акций открытого общества, обязано оплатить выкупаемые ценные бумаги в течение 15 дней с даты получения указанного требования и прилагаемых к нему документов, подтверждающих списание выкупаемых ценных бумаг с лицевого счета (счета депо) владельца ценных бумаг для последующего зачисления их на лицевой счет (счет депо) лица, владеющего 95 % акций.

В российском законодательстве содержатся также правила, регулирующие положение так называемых дочерних и зависимых обществ, которые не образуют самостоятельной организационно-правовой формы, а действуют в организационно-правовых формах хозяйственного товарищества или общества.

Согласно ст. 105 ГК РФ дочерним признается хозяйственное общество, если другое

(материнское) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего (более 50 %) участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом. При этом для определения того или иного общества как дочернего достаточно наличия хотя бы одного из указанных признаков. Материнская организация несет солидарную ответственность за деятельность дочернего общества, но не по всем его сделкам, а только по тем, которые были заключены дочерним обществом во исполнение обязательных для него указаний материнской организации. Если же по вине материнской организации дочернее общество стало банкротом, материнская организация несет субсидиарную ответственность по его долгам. Дочернее общество, в свою очередь, не несет ответственности за деятельность материнской организации.

Зависимое общество характеризуется определенным влиянием на него со стороны другого хозяйствующего субъекта. Однако эта зависимость здесь не такая полная, как в случаях с дочерними обществами. В силу ст. 106 ГК РФ хозяйственное общество признается зависимым, если другое общество (преобладающее, участвующее) имеет более 20 % его голосующих акций или уставного капитала. Преобладающей (участвующей) организацией в зависимом обществе может быть только хозяйственное общество, что также отличает зависимые общества от дочерних, поскольку в последних материнской организацией может быть как хозяйственное общество, так и хозяйственное товарищество. В соответствии с п. 4 ст. 6 Федерального закона «Об акционерных обществах» общество, которое приобрело более 20 % голосующих акций другого общества, обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в порядке, определяемом ФСФР России и ФАС России.

Специальное регулирование взаимоотношений между материнской и дочерней организацией установлено также для так называемых холдинговых компаний – организаций, независимо от организационно-правовой формы, владеющих контрольными пакетами акций других («дочерних») организаций. При этом под контрольным пакетом акций понимается любая форма участия в капитале организации, которая обеспечивает безусловное право принятия или отклонения определенных решений на общем собрании ее участников и в ее органах управления (например, наличие «золотой акции», права «вето», права непосредственного назначения директоров и т. п.). Холдинговые компании и их дочерние общества создаются только в форме открытых акционерных обществ, как правило, для содействия экономической кооперации организаций-смежников и осуществления ими согласованной инвестиционной политики.

2.5. Производственные кооперативы

Как юридические лица кооперативы делятся на два вида: производственные и потребительские. Первые являются коммерческими организациями и осуществляют предпринимательскую деятельность; вторые коммерческими организациями не являются, поскольку основная цель их деятельности – удовлетворение материальных потребностей своих членов, а не получение прибыли (например, для домостроительных кооперативов – это инвестирование денежных средств его участников в строительство жилья). В настоящем разделе нами будут рассмотрены именно производственные кооперативы.

Производственным кооперативом (артелью) согласно п. 1 ст. 107 ГК РФ признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Правовой основой деятельности производственных кооперативов в Российской

Федерации являются нормы § 3 гл. 4 ГК РФ и специальный Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах».

Образование производственных кооперативов происходит исключительно по решению его учредителей.

Учредительным документом производственного кооператива является устав, утверждаемый общим собранием членов кооператива. В уставе должны определяться фирменное наименование кооператива, место его нахождения, а также содержаться условия: о размере паевых взносов членов кооператива, составе и порядке их внесения; характере и порядке трудового и иного участия членов кооператива в его деятельности; порядке распределения прибыли и убытков; размере и условиях субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам; составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений; порядке выплаты стоимости пая или выдачи соответствующего ему имущества; порядке вступления в кооператив новых членов, порядке выхода из кооператива, основаниях и порядке исключения из членов кооператива, а также другие необходимые для деятельности кооператива сведения.

В качестве членов (участников) кооператива могут выступать как граждане Российской Федерации, так и иностранные граждане и лица без гражданства, достигшие возраста 16 лет. Наследники умершего члена кооператива также могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено его уставом. Пунктом 2 ст. 7 Федерального закона «О производственных кооперативах» устанавливается следующее ограничение: число членов кооператива, внесших паевой взнос, участвующих в деятельности кооператива, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать 25 % числа членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности.

Упоминание о возможности членства в производственном кооперативе юридического лица носит скорее формальный, чем реальный характер. Вряд ли какое-либо юридическое лицо вложит капитал в предприятие, не обладая при этом достаточными гарантиями контроля над вложенными средствами.

Согласно п. 3 ст. 108 ГК РФ число членов производственного кооператива не должно быть менее пяти. Количество наемных работников в производственном кооперативе не должно превышать 30 % числа членов кооператива (ст. 21 Федерального закона «О производственных кооперативах»).

Основные права и обязанности членов производственного кооператива перечислены в ст. 8 Федерального закона «О производственных кооперативах». Члены кооператива имеют право: участвовать в производственной и иной хозяйственной деятельности кооператива, а также в работе общего собрания с правом одного голоса; избирать и быть избранными в наблюдательный совет, исполнительные и контрольные органы кооператива; получать долю прибыли кооператива, подлежащую распределению между его членами, а также иные выплаты. Члены кооператива, принимающие личное трудовое участие в его деятельности, имеют, кроме того, право на получение платы за свой труд. Обязанности члена производственного кооператива сводятся к внесению паевого взноса, участию в деятельности производственного кооператива личным трудом либо путем внесения дополнительного паевого взноса, соблюдению установленных правил внутреннего распорядка, несению субсидиарной ответственности по долгам кооператива.

Член производственного кооператива вправе по своему усмотрению выйти из него, предупредив в письменной форме председателя (правление) кооператива не позднее чем

за две недели. Исключение из членов производственного кооператива допускается только по решению общего собрания в случае, если член кооператива не внес в установленный уставом срок паевой взнос, либо в случае, если член кооператива не выполняет или ненадлежащим образом выполняет обязанности, возложенные на него уставом кооператива, а также в других случаях, предусмотренных уставом кооператива. Член наблюдательного совета или исполнительного органа производственного кооператива может быть исключен из кооператива по решению общего собрания членов также в связи с его членством в аналогичном производственном кооперативе. Лицу, прекратившему членство в производственном кооперативе, выплачивается стоимость пая или выдается имущество, соответствующее его паю, а также производятся другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива. Выплата стоимости пая или выдача другого имущества вышедшему (исключенному) члену кооператива производятся по окончании финансового года и утверждении бухгалтерского баланса кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

Имущество производственного кооператива образуется за счет паевых взносов членов (участников) кооператива, прибыли от собственной деятельности, кредитов, имущества, переданного в дар физическими и юридическими лицами, и иных допускаемых законодательством источников. При этом производственный кооператив не вправе выпускать акции.

Собственное имущество производственного кооператива делится на пай его членов в соответствии с уставом кооператива. Пай состоит из паевого взноса члена кооператива и соответствующей части чистых активов кооператива (за исключением неделимого фонда). Если иное не предусмотрено уставом, член производственного кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива. Передача пая (его части) лицу, не являющемуся членом кооператива, допускается лишь с согласия кооператива. При этом остальные члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая (его части).

Паевым взносом члена производственного кооператива могут быть деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе и имущественные права, а также иные объекты гражданских прав. Оценка паевого взноса, сделанного в неденежной форме, проводится при образовании кооператива по взаимной договоренности членов кооператива на основе сложившихся на рынке цен, а при вступлении в кооператив новых членов комиссией, назначаемой правлением кооператива. Оценка паевого взноса, превышающего 250 МРОТ, производится независимым оценщиком. Размер паевого взноса устанавливается уставом кооператива. Пункт 1 ст. 10 Федерального закона «О производственных кооперативах» закрепляет обязанность члена производственного кооператива внести к моменту государственной регистрации кооператива не менее 10 % паевого взноса. Остальная часть паевого взноса должна быть внесена в течение года после государственной регистрации кооператива. Паевые взносы образуют паевой фонд кооператива, который определяет минимальный размер имущества кооператива, гарантирующего интересы его кредиторов.

Уставом производственного кооператива может быть установлено, что определенная часть принадлежащего кооперативу имущества составляет неделимый фонд кооператива, используемый в целях, определяемых его уставом. Решение об образовании неделимого фонда кооператива принимается по единогласному решению членов кооператива, если иное не установлено уставом. Имущество, составляющее неделимый фонд производственного кооператива, не включается в пай членов кооператива. На указанное

имущество не может быть обращено взыскание по личным долгам члена производственного кооператива.

Прибыль производственного кооператива распределяется между его членами в соответствии с их личным трудовым или иным участием, размером паевого взноса, а между членами кооператива, не принимающими личного трудового участия в деятельности кооператива, соответственно размеру их паевого взноса. При этом часть прибыли производственного кооператива, распределяемая между членами кооператива пропорционально размерам их паевых взносов, не должна превышать 50 % подлежащей распределению прибыли.

Управление в производственном кооперативе осуществляется общим собранием, наблюдательным советом, а также исполнительными органами.

Высшим органом управления производственным кооперативом является общее собрание его членов, которое полномочно рассматривать и принимать решение по любому вопросу образования и деятельности кооператива. К исключительной компетенции общего собрания относятся: утверждение устава кооператива и внесение в него изменений; определение основных направлений деятельности кооператива; прием и исключение из членов кооператива; установление размера паевого взноса, размеров и порядка образования фондов кооператива; определение направлений их использования; образование наблюдательного совета и исполнительных органов кооператива и прекращение полномочий их членов; избрание ревизионной комиссии (ревизора) кооператива и прекращение полномочий ее членов; утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов, заключений ревизионной комиссии (ревизора) кооператива и аудитора; распределение прибыли и убытков кооператива; принятие решений о реорганизации и ликвидации кооператива; создание и ликвидация филиалов и представительств; решение вопросов об участии кооператива в хозяйственных товариществах и обществах, а также о вступлении в союзы (ассоциации).

Очередное общее собрание членов производственного кооператива созывается правлением (председателем) кооператива и проводится не реже чем один раз в год в сроки, установленные уставом кооператива, но не позднее чем через три месяца после окончания финансового года. Внеочередное общее собрание может созываться правлением (председателем) кооператива по собственной инициативе, по решению наблюдательного совета, по требованию ревизионной комиссии (ревизора) кооператива или по требованию не менее 10 % общего числа членов кооператива.

В производственном кооперативе с числом членов более 50 может быть создан наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива и решает другие вопросы, отнесенные уставом кооператива к его компетенции (ст. 16 Федерального закона «О производственных кооперативах»). Число членов наблюдательного совета производственного кооператива и срок их полномочий определяются общим собранием. Член наблюдательного совета не может одновременно быть членом правления кооператива либо председателем кооператива. Из своего состава наблюдательный совет производственного кооператива избирает председателя. Заседания наблюдательного совета производственного кооператива созываются по мере необходимости, но не реже чем один раз в полгода.

Исполнительные органы, представленные правлением и (или) председателем производственного кооператива, осуществляют текущее руководство его деятельностью. В производственном кооперативе с числом членов более 10 избирается правление, которое руководит деятельностью кооператива в период между общими собраниями.

Правление кооператива избирается общим собранием из числа членов кооператива на срок, предусмотренный его уставом. В компетенцию правления входят вопросы, не отнесенные к исключительной компетенции общего собрания и наблюдательного совета кооператива. Правление возглавляет председатель кооператива, избираемый общим собранием из числа членов кооператива. Полномочия председателя, срок на который он избирается, условия оплаты его труда, ответственность за причиненные кооперативу убытки, а также основания для освобождения его от должности определяются уставом кооператива.

Для контроля за финансово-хозяйственной деятельностью производственного кооператива общее собрание избирает ревизионную комиссию в составе не менее трех членов кооператива или ревизора, если число членов кооператива менее 20. При этом члены ревизионной комиссии (ревизор) производственного кооператива не могут одновременно являться членами наблюдательного совета и исполнительных органов кооператива. Ревизионная комиссия (ревизор) осуществляет проверку финансового состояния кооператива по итогам работы за год, проводит проверку финансово-хозяйственной деятельности кооператива по поручению общего собрания его членов, наблюдательного совета либо по требованию не менее 10 % членов кооператива, а также по собственной инициативе.

Для проверки финансово-хозяйственной деятельности и подтверждения финансовой отчетности исполнительные органы производственного кооператива могут привлекать внешних аудиторов. Обязательный аудит осуществляется в случаях, установленных Федеральным законом от 7 августа 2001 г. № 119-ФЗ «Об аудиторской деятельности». Применительно к производственным кооперативам такими случаями, в частности, могут являться определенный объем выручки от реализации продукции (работ, услуг) за год либо определенная сумма активов баланса на конец отчетного года. Проверка финансово-хозяйственной деятельности производственного кооператива аудиторами осуществляется также по решению наблюдательного совета кооператива или по требованию не менее 10 % членов кооператива.

2.6. Государственные и муниципальные унитарные предприятия

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Унитарные предприятия являются единственной формой единоличного предпринимательства, то есть ведения бизнеса одним предпринимателем с созданием юридического лица. Сам термин «предприятие» как субъект хозяйственной деятельности в отечественном хозяйственном законодательстве используется только применительно к унитарным предприятиям, в остальных случаях предприятие – это только объект прав хозяйствующих субъектов (ст. 132 ГК РФ).

Деятельность унитарных предприятий в Российской Федерации регулируется § 4 гл. 4 ГК РФ, а также Федеральным законом от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

Унитарные предприятия делятся на два вида: основанные на праве хозяйственного ведения и основанные на праве оперативного управления (казенные предприятия).

В форме унитарных предприятий в Российской Федерации могут быть созданы только государственные или муниципальные предприятия (далее – ГУП и МУП). Собственником их имущества является Российская Федерация, субъект РФ или муниципальное образование. Само унитарное предприятие обладает только правом хозяйственного ведения или оперативного управления на закрепленное за ним имущество. Имущество унитарного предприятия неделимо и не может быть распределено по вкладкам (долям, паям).

Государственное или муниципальное предприятие может быть создано в случаях, установленных ст. 8 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях». Так, оно может быть создано в случае необходимости: использования имущества, приватизация которого запрещена, в том числе имущества, которое необходимо для обеспечения безопасности Российской Федерации; осуществления деятельности в целях решения социальных задач (в том числе реализации определенных товаров и услуг по минимальным ценам), а также организации и проведения закупочных и товарных интервенций для обеспечения продовольственной безопасности государства; осуществления деятельности, предусмотренной федеральными законами исключительно для государственных унитарных предприятий; осуществления научной и научно-технической деятельности в отраслях, связанных с обеспечением безопасности Российской Федерации; разработки и изготовления отдельных видов продукции, находящейся в сфере интересов Российской Федерации и обеспечивающей безопасность Российской Федерации; производства отдельных видов продукции, изъятой из оборота или ограничено оборотоспособной.

Казенное предприятие может быть создано в случае: если преобладающая или значительная часть производимой продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг предназначена для федеральных государственных нужд, нужд субъекта РФ или муниципального образования; необходимости использования имущества, приватизация которого запрещена, в том числе имущества, необходимого для обеспечения безопасности Российской Федерации, функционирования воздушного, железнодорожного и водного транспорта, реализации иных стратегических интересов Российской Федерации; необходимости осуществления деятельности по производству товаров, выполнению работ, оказанию услуг, реализуемых по установленным государством ценам в целях решения социальных задач; необходимости разработки и производства отдельных видов продукции, обеспечивающей безопасность Российской Федерации; необходимости производства отдельных видов продукции, изъятой из оборота или ограничено оборотоспособной; необходимости осуществления отдельных дотируемых видов деятельности и ведения убыточных производств; необходимости осуществления деятельности, предусмотренной федеральными законами исключительно для казенных предприятий.

Создание унитарного предприятия осуществляется по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления. Учредитель разрабатывает и утверждает устав будущего предприятия, а также определяет состав и размер его уставного фонда. Минимальный размер уставного фонда для ГУП составляет 5000 МРОТ, а для МУП – 1000 МРОТ. В казенном предприятии уставный фонд не формируется. Согласно п. 1 ст. 13 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» уставный фонд ГУП (МУП) должен быть полностью сформирован его собственником в течение трех месяцев с момента государственной регистрации предприятия.

Унитарное предприятие за счет остающейся в его распоряжении чистой прибыли создает резервный фонд в порядке и в размерах, предусмотренных уставом. Средства резервного фонда используются исключительно на покрытие убытков унитарного предприятия.

Собственник унитарного предприятия имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении ГУП (МУП). Предприятие ежегодно перечисляет в бюджет часть прибыли, остающейся в его распоряжении после уплаты налогов и иных обязательных платежей, в порядке, размерах и сроки, которые определяются Правительством РФ, уполномоченными органами государственной власти субъектов РФ или органами местного самоуправления.

Права собственника унитарного предприятия определены в ст. 20 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях». В отношении

указанного предприятия собственник: принимает решение о его создании; определяет цели, предмет, виды деятельности предприятия, а также дает согласие на участие предприятия в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций; определяет порядок составления, утверждения и установления показателей планов (программы) финансово-хозяйственной деятельности унитарного предприятия; утверждает бухгалтерскую отчетность и отчеты унитарного предприятия; дает согласие на распоряжение недвижимым имуществом и совершение иных сделок; утверждает показатели экономической эффективности деятельности предприятия и контролирует их выполнение; принимает решения о проведении аудиторских проверок, утверждает аудитора и определяет размер оплаты его услуг; имеет другие права и несет другие обязанности, определенные законодательством РФ. Собственник казенного предприятия, помимо вышеуказанных правомочий, вправе также: изымать у казенного предприятия излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество; доводить до казенного предприятия обязательные для исполнения заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд; утверждать смету доходов и расходов казенного предприятия.

Унитарное предприятие распоряжается движимым имуществом, принадлежащим ему на праве хозяйственного ведения, самостоятельно, за рядом исключений. Распоряжаться недвижимым имуществом, продавать его, сдавать в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества без согласия собственника унитарное предприятие не вправе. При этом движимым и недвижимым имуществом ГУП (МУП) распоряжается только в пределах, не лишающих его возможности осуществлять деятельность, цели, предмет и виды которой определены в его уставе. Без согласия собственника унитарное предприятие не вправе совершать сделки, связанные с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий, с иными обременениями, уступкой требований, переводом долга, а также заключать договоры простого товарищества.

Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться принадлежащим ему имуществом только с согласия учредителя или уполномоченного им органа государственной власти или местного самоуправления. Если иное не установлено федеральными законами или иными нормативными правовыми актами РФ, казенное предприятие самостоятельно реализует произведенную им продукцию (работы, услуги). Оно вправе распоряжаться принадлежащим ему имуществом только в пределах, не лишающих его возможности осуществлять деятельность, предмет и цели которой определены уставом. Деятельность казенного предприятия осуществляется в соответствии со сметой доходов и расходов, утверждаемой собственником.

Унитарное предприятие вправе по согласованию с собственником создавать филиалы и открывать представительства, быть участником (членом) коммерческих и некоммерческих организаций. При этом унитарные предприятия не вправе выступать учредителями (участниками) кредитных организаций, а также создавать дочерние унитарные предприятия. Распоряжение вкладами (долями) в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ или товариществ, а также принадлежащими унитарному предприятию акциями осуществляется унитарным предприятием только с согласия собственника его имущества.

Для унитарного предприятия характерен не коллегиальный орган управления, а единоличный. Это директор (генеральный директор) предприятия, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом управления. Пункт 2 ст. 21 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» накладывает на руководителя унитарного предприятия ряд ограничений. Так, он не вправе: быть учредителем (участником) юридического лица, занимать должности и заниматься другой оплачиваемой деятельностью в государственных органах, органах местного самоуправления, коммерческих и некоммерческих организациях, кроме

преподавательской, научной и иной творческой деятельности; заниматься предпринимательской деятельностью; быть единоличным исполнительным органом или членом коллегиального исполнительного органа коммерческой организации, за исключением случаев, когда это входит в его должностные обязанности; принимать участие в забастовках.

Контроль за деятельностью унитарного предприятия осуществляется органом, осуществляющим полномочия собственника, и другими уполномоченными органами. Бухгалтерская отчетность унитарного предприятия в случаях, определенных собственником имущества, подлежит обязательной ежегодной аудиторской проверке независимым аудитором.

Унитарное предприятие несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. По обязательствам собственника унитарное предприятие ответственности не несет. Российская Федерация, субъект РФ, муниципальное образование не несут ответственность по обязательствам государственного или муниципального предприятия, за исключением случаев, если несостоятельность (банкротство) такого предприятия была вызвана собственником. В этих случаях на собственника при недостаточности имущества предприятия может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам. По обязательствам своих казенных предприятий Российская Федерация, субъекты РФ или муниципальные образования несут субсидиарную ответственность при недостаточности их имущества.

2.7. Некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность

Перечень организационных форм некоммерческих организаций содержится в п. 3 ст. 50 ГК РФ, а также в специальном законодательстве о некоммерческих организациях. К некоммерческим организациям относятся потребительские кооперативы, общественные или религиозные организации (объединения), социальные, благотворительные и иные фонды, финансируемые собственником учреждения, некоммерческие партнерства, автономные некоммерческие организации, а также объединения юридических лиц (ассоциации и союзы). Некоммерческие организации могут быть созданы и в других формах, предусмотренных федеральными законами, так как перечень организационных форм некоммерческих организаций не является закрытым, в отличие от перечня форм коммерческих организаций.

Рассмотрим правовое положение некоторых некоммерческих организаций, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Потребительский кооператив представляет собой 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. Деятельность потребительских кооперативов регламентируется ст. 116 ГК РФ, а также Законом РФ от 19 июня 1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации».

Как видно из определения, круг участников потребительского кооператива шире круга участников производственного кооператива, поскольку включает в себя как граждан, так и юридические лица. Однако участниками потребительского кооператива не могут быть одни только юридические лица, поскольку в этом случае потребительский кооператив превращается в объединение юридических лиц, которое является самостоятельной

организационной формой некоммерческих организаций.

Учредительным документом потребительского кооператива является устав. Помимо общих сведений, обязательных для любого юридического лица, устав потребительского кооператива должен содержать условия: о размере паевых взносов его членов, составе и порядке их внесения; об ответственности членов кооператива за нарушение обязательства по внесению паевых взносов; о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов; о порядке покрытия членами кооператива понесенных им убытков.

Организация управления потребительских кооперативов во многом схожа с управлением производственными кооперативами. Однако члены потребительского кооператива, в отличие от членов производственного кооператива, не обязательно должны участвовать трудом в деятельности своей организации. Как следствие, члены потребительского кооператива не отвечают по долгам организации, за исключением случаев, указанных в п. 4 ст. 116 ГК РФ. В соответствии с этой нормой 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.

Доходы, полученные потребительскими кооперативами от осуществления предпринимательской деятельности, распределяются между его членами, что является исключением из общего для всех некоммерческих организаций правила о том, что прибыль, полученная некоммерческой организацией, не распределяется между ее участниками.

Общественные и религиозные организации (объединения) представляют собой добровольные объединения граждан, объединившихся на основе общности интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей. Создание религиозных организаций предполагает, кроме того, совместное вероисповедание и распространение веры.

Особенности общественных организаций состоят в следующем:

- ◆ это объединения граждан, участие юридических лиц в них возможно только в форме общественных организаций;
- ◆ их участники не получают от деятельности организации никаких имущественных выгод и доходов; даже то имущество, которое остается после ликвидации организации, не распределяется среди ее членов;
- ◆ деятельность общественных организаций должна строго соответствовать тем целям, ради которых они были созданы.

Общественные объединения создаются в следующих организационно-правовых формах:

- ◆ общественная организация, действующая на началах членства участников и предполагающая их совместную деятельность для защиты общих интересов и достижения уставных целей. Членами общественной организации могут быть физические лица и юридические лица – общественные объединения. Руководство такой организацией осуществляется коллегиально, ее высший руководящий орган – съезд (конференция) или общее собрание. Постоянно действующим руководящим органом общественной организации является выборный коллегиальный орган – правление, директорат, подотчетные съезду или общему собранию;

♦ общественное движение – состоящее из участников и не имеющее членства массовое общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками движения. Система управления общественным движением в целом аналогична системе управления общественной организации;

♦ общественный фонд – некоммерческая организация, представляющая собой не имеющее членства общественное объединение, цель которого заключается в формировании имущества на основе добровольных взносов, иных не запрещенных законом поступлений и использовании такого имущества на цели, ради которых фонд был создан. Средства, полученные фондом, являются собственностью фонда, а не его учредителей. Прибыль, полученная фондом от предпринимательской деятельности, направляется исключительно на уставные цели. От общественных фондов отличают иные фонды (частные, корпоративные, государственные и др.), деятельность которых регулируется специальным законодательством;

♦ общественные учреждения – организации, не имеющие членства, ставящие своей целью оказание конкретного вида услуг, отвечающих интересам участников и соответствующих их уставным целям. Общественные учреждения отличают от других организаций, которые, хотя и называются «учреждениями», но являются самостоятельным видом некоммерческих организаций, имеющим принципиально иной правовой режим;

♦ органы общественной самодеятельности могут создаваться для решения различных вопросов социальной направленности по месту жительства или учебы. Эти общественные объединения не имеют членства, их деятельность направлена на удовлетворение потребностей неограниченного круга лиц, чьи интересы связаны с достижением уставных целей и реализацией программ органа общественной самодеятельности по месту его создания.

Еще одной некоммерческой организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, является фонд – не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Переданное такой организации учредителями имущество является собственностью фонда. Ни фонд, ни его учредители не отвечают по личным обязательствам друг друга. Как любая другая некоммерческая организация, фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью только для целей, определенных в уставе. При этом он может создавать хозяйственные общества или участвовать в них. Участники фонда лишены возможности непосредственно управлять им и могут лишь осуществлять общий контроль за его администрацией.

Правоспособность фондов, как и правоспособность общественных организаций, носит специальный характер. Осуществляя свою деятельность, эти организации ни при каких условиях не могут выходить за рамки тех целей, ради которых они были созданы. Внесение изменений в учредительные документы фонда и его ликвидация могут быть проведены только в судебном порядке, при этом основания ликвидации фонда исчерпывающим образом установлены законом.

Отметим, что термин «фонд» законодатель использует, кроме того, и для обозначения других предпринимательских институтов, например «фонд имущества», «инвестиционный фонд», однако эти термины не обозначают самостоятельные организационные формы предпринимательства. Так, фонды имущества являются

специализированными государственными финансовыми учреждениями, созданными для организации приватизационных мероприятий, а инвестиционные фонды, мобилизующие денежные средства населения, создаются в форме открытых акционерных обществ.

Учреждением признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. Учреждения полностью или частично финансируются их собственниками. При этом данные организации не являются собственниками закрепленного за ними имущества, а обладают им лишь на праве оперативного управления. Объем таких прав и их ограничения фиксируются собственником в учредительных документах учреждений (уставе, положении). Если учреждение использует переданное ему имущество не по назначению, собственник вправе изъять у учреждения такое имущество или его излишки и расходовать их по своему усмотрению. Учредительными документами может быть также предусмотрена возможность учреждения вести самостоятельную деятельность, приносящую доход. Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами, а при их недостаточности субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения несет его собственник. Таким образом, учреждение не может стать банкротом, поскольку кредиторы всегда по его долгам могут привлечь к ответственности организацию-учредителя. Виды учреждений разнообразны – это органы государственного и муниципального управления, учреждения образования, культуры, спорта, социальной защиты населения, а также частные учреждения, созданные физическими лицами.

Некоммерческие партнерства представляют собой основанные на членстве некоммерческие организации, учрежденные гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной: на достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей; на охрану здоровья граждан, развитие физической культуры и спорта, удовлетворение духовных и иных нематериальных потребностей граждан; на защиту прав и законных интересов граждан и организаций, разрешение споров и конфликтов, оказание юридической помощи. Некоммерческие партнерства создаются также в иных целях, направленных на достижение общественных благ. В отличие от других некоммерческих организаций имущество здесь распределяется между учредителями. Одной из возможных сфер применения некоммерческих партнерств является организация предпринимательской деятельности. Например, в подобной организационной форме законом предписано действовать фондовым биржам.

Автономная некоммерческая организация – это не имеющая членства организация, учрежденная гражданами или юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области здравоохранения, культуры, науки и т. п.

Еще одной формой некоммерческих организаций являются объединения юридических лиц (ассоциации и союзы). Их участниками могут быть или исключительно коммерческие, или только некоммерческие организации. Это отличает их от других видов некоммерческих объединений, допускающих объединение как предпринимателей, так и непредпринимателей. Коммерческие организации образуют ассоциации или союзы в целях координации своей предпринимательской деятельности, а также для представления и защиты общих имущественных интересов. При этом организация предпринимательской деятельности союза (ассоциации) не должна приводить к ведению ими самостоятельной коммерческой деятельности, в противном случае такая ассоциация или союз должны быть преобразованы в хозяйственное общество или товарищество. Учредительными

документами ассоциации (союза) являются учредительный договор и устав. В них, помимо общих сведений, включаются положения о составе и компетенции органов управления, порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, требующим единогласного решения или квалифицированного большинства голосов, а также правила распределения имущества, остающегося после ликвидации организации. Наименование ассоциации (союза) должно содержать указание на основной предмет деятельности ее членов с включением слова «ассоциация» или «союз».

Ассоциации (союзы), координируя деятельность своих участников, тем не менее не должны осуществлять управление ими. Член ассоциации (союза) может по своему усмотрению выйти из ассоциации (союза) по окончании финансового года, однако в этом случае в течение двух лет с момента выхода он несет субсидиарную ответственность по обязательствам организации пропорционально своему взносу. По решению участников в случаях, установленных учредительными документами, член ассоциации (союза) может быть исключен из нее. Новый участник может войти в состав ассоциации (союза) только с согласия ее членов. После вступления в ассоциацию нового члена он несет субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации (союза), возникшим до его вступления. Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов, хотя члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере, предусмотренном учредительными документами ассоциации, и в определенном в них порядке. Члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться ее услугами, что также отличает эти организации от других некоммерческих объединений, например автономных некоммерческих организаций.

Финансово-промышленная группа (далее – ФПГ) представляет собой совокупность юридических лиц, которые в целях технологической или экономической интеграции для реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширение рынков сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создание новых рабочих мест, действуют как основное и дочерние общества либо полностью или частично объединяют свои материальные и нематериальные активы на основе договора о создании финансово-промышленной группы.

Участники ФПГ делятся на два вида: участники, подписавшие договор о создании ФПГ, и центральная компания; либо основное и дочерние общества. Членами ФПГ могут быть только юридические лица, при этом как коммерческие, так и некоммерческие организации, в том числе и иностранные, кроме общественных и религиозных организаций (объединений). Участие организации более чем в одной ФПГ не допускается. Среди участников ФПГ обязательно должны быть организации, действующие в сфере производства товаров и услуг, а также банки или иные кредитные организации.

Помимо обычных ФПГ, отечественным хозяйственным законодательством предусмотрено создание транснациональных и международных финансово-промышленных групп. Транснациональными признаются ФПГ, среди участников которых имеются организации, находящиеся под юрисдикцией различных государств – участников СНГ, имеющие обособленные подразделения на их территории либо осуществляющие там капитальные вложения. Статус межгосударственной (международной) ФПГ присваивается транснациональной ФПГ на основе специального межправительственного соглашения.

Участники ФПГ несут солидарную ответственность по обязательствам центральной компании, возникшим в результате ее участия в деятельности ФПГ. Особенности исполнения солидарной обязанности устанавливаются договором о создании ФПГ.

Правовое положение торгово-промышленных палат (далее – ТПП) установлено Законом РФ от 7 июля 1993 г. № 5340-1 «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации». Целью создания этого вида объединений является содействие развитию экономики России, ее интеграции в мировую хозяйственную систему, формирование

современной промышленной, финансовой и торговой инфраструктуры, создание благоприятных условий для предпринимательской деятельности, урегулирование отношений предпринимателей с их социальными партнерами. ТПП образуются на территории одного или нескольких субъектов РФ, а также иных административно-территориальных образований, причем на одной и той же территории может быть образована только одна торгово-промышленная палата.

Торгово-промышленным палатам законом предоставлены значительные права, важнейшими из которых являются: осуществление независимой экспертизы проектов нормативных актов в области экономики; представление и защита интересов своих членов в государственных органах; содействие российским и иностранным предприятиям и предпринимателям в патентовании, регистрации товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров; проведение экспертизы, контроля качества, количества и комплектности товаров; удостоверение в соответствии с международной практикой сертификатов происхождения товаров, а также других документов, связанных с осуществлением внешнеэкономической деятельности; образование третейских судов для разрешения экономических споров; ведение реестра российских предпринимателей, финансовое и экономическое положение которых свидетельствует об их надежности как партнеров в предпринимательской деятельности в Российской Федерации, и др.

Для учреждения ТПП необходимо желание не менее 15 учредителей. При этом членство в ТПП является добровольным, любой из членов может выйти из ТПП в любой момент, при этом ему не возвращаются уплаченные им взносы и не принимаются его претензии на имущество ТПП. Торгово-промышленная палата не отвечает по обязательствам своих членов, как и они не отвечают по обязательствам ТПП.

Саморегулируемые организации профессиональных участников рынка ценных бумаг создаются для обеспечения условий профессиональной деятельности участников рынка ценных бумаг, соблюдения стандартов профессиональной этики, защиты интересов владельцев ценных бумаг и иных клиентов профессиональных участников рынка ценных бумаг, являющихся членами саморегулируемой организации, установления правил и стандартов проведения операций с ценными бумагами. В соответствии с требованиями осуществления профессиональной деятельности и проведения операций с ценными бумагами саморегулируемые организации устанавливают обязательные для своих членов правила осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, стандарты проведения операций с ценными бумагами и осуществляют контроль за их соблюдением. Их деятельность регламентирована Федеральным законом от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг».

Саморегулируемые организации профессиональных участников рынка ценных бумаг учреждаются не менее чем 10 учредителями, которые подают в ФСФР России заявление о приобретении организацией статуса саморегулируемой. Приобретение официального статуса подобным объединением происходит только после специального разрешения, выданного ФСФР России.

Биржи представляют собой организации, создаваемые предпринимателями для организации торговли. Выделяют два основных вида бирж: фондовые и товарные. Первые создаются для организации рынка ценных бумаг, вторые – для регулирования сделок с иными товарами. Также существуют и смешанные – товарно-фондовые биржи, где представлен как обычный, так и фондовый товар. В настоящее время законодательное регулирование различных видов бирж существенно отличается друг от друга. Так, понятие «фондовая биржа» не определяет самостоятельную организационную форму, поскольку фондовые биржи могут создаваться только в форме некоммерческих партнерств, что же касается товарных бирж, то это самостоятельная организационная форма некоммерческих организаций.

Товарная биржа – это организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой

в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилам. Деятельность товарных бирж урегулирована Законом РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле». Биржа обладает ограниченной правоспособностью – она не может осуществлять торговую, торгово-посредническую и иную деятельность, непосредственно не связанную с организацией биржевой торговли, а также не вправе осуществлять вклады, приобретать доли (паи), акции организаций, если они не ставят целью осуществление деятельности, направленной на организацию публичных торгов.

Учредителями биржи могут выступать как юридические, так и физические лица, за исключением органов государственной власти и управления, банков и кредитных учреждений, страховых и инвестиционных компаний, фондов, общественных, религиозных и благотворительных объединений (организаций), а также физических лиц, которые в силу закона не могут осуществлять предпринимательскую деятельность. При этом доля каждого учредителя или члена биржи в ее уставном капитале не может превышать 10 %.

Членами биржи могут быть юридические или физические лица, которые участвуют в формировании уставного капитала биржи либо вносят членские или иные целевые взносы в имущество биржи и становятся членами биржи в порядке, предусмотренном ее учредительными документами. Членами биржи не могут быть служащие данной или какой-либо другой товарной биржи, организации, руководители (заместители руководителей или руководители обособленных подразделений) которых являются служащими данной биржи, а также иные физические и юридические лица, которые в силу закона не могут выступать учредителями товарных бирж. Члены биржи делятся на две категории: полные члены – с правом на участие в биржевых торгах во всех секциях (отделах, отделениях) биржи и на определенное учредительными документами биржи количество голосов на общем собрании членов; и неполные члены – с правом на участие в биржевых торгах в соответствующей секции (отделе, отделении) и на определенное учредительными документами биржи количество голосов на общем собрании членов. Высшим органом управления биржей является общее собрание, обеспечивающее реализацию прав и обязанностей биржи и ее членов.

Фондовой биржей признается организатор торговли на рынке ценных бумаг, не совмещающий деятельность по организации торговли с иными видами деятельности, за исключением депозитарной деятельности и деятельности по определению взаимных обязательств. Статус фондовой биржи определяется Федеральным законом «О рынке ценных бумаг». Фондовая биржа создается только в форме некоммерческого партнерства. Она организует торговлю только между членами биржи. Другие участники рынка ценных бумаг могут совершать операции на бирже исключительно через посредничество членов биржи. Целый ряд ограничений существует для служащих биржи – они не могут быть учредителями и участниками организаций – профессиональных участников рынка ценных бумаг, а также самостоятельно участвовать в качестве предпринимателей в деятельности фондовой биржи. Эти правила распространяются также и на фондовые отделы товарных и валютных бирж.

Членами фондовой биржи могут быть любые профессиональные участники рынка ценных бумаг. Порядок вступления в члены, выхода и исключения из членов фондовой биржи определяется фондовой биржей самостоятельно на основании ее внутренних документов. Фондовая биржа вправе устанавливать количественные ограничения числа ее членов. Не допускается неравноправное положение членов фондовой биржи, временное членство, а также сдача мест в аренду и их передача в залог лицам, не являющимся членами данной фондовой биржи.

Контрольные вопросы

1. Как вы можете определить понятие «предприниматель»? Каковы требования, предъявляемые к его деятельности российским законодательством?
2. Что вы знаете о классификации хозяйствующих субъектов?
3. С какого возраста и в каком порядке физические лица могут приобретать статус индивидуальных предпринимателей?
4. Какими особенностями характеризуется организационно-правовая форма полного товарищества?
5. Какие требования предъявляются российским законодательством к минимальному размеру складочного капитала полных товариществ?
6. Какие отличия в правовом положении полного товарищества и товарищества на вере вам известны?
7. Кто может выступать участниками ООО? Какие требования предъявляет законодатель к количественному составу участников ООО?
8. Каковы требования к минимальному размеру уставного капитала ООО?
9. Чем отличается характер ответственности участников в ООО и ОДО?
10. Чем ОАО отличается от ЗАО?
11. Какие требования предъявляет законодатель к количественному составу участников акционерных обществ?
12. Каковы требования к минимальному размеру уставного капитала ЗАО и ОАО?
13. Какими правами обладают акционеры – владельцы обыкновенных и привилегированных акций?
14. Каково предназначение резервного фонда, образуемого в акционерном обществе? Какие требования к размеру и порядку его формирования предъявляет законодательство?
15. Каковы сроки и порядок выплаты дивидендов в акционерных обществах?
16. Кто вправе принимать решение о созыве внеочередного общего собрания акционеров?
17. Что вы знаете о порядке формирования и составе совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества?
18. В чем разница между дочерними и зависимыми обществами?
19. Какими особенностями характеризуется организационно-правовая форма производственных кооперативов?
20. Какие требования предъявляются законодательством к количественному составу участников производственного кооператива?
21. В каких случаях допускается учреждение унитарных предприятий?
22. Какие требования предъявляются законодательством к минимальному размеру уставного фонда ГУП и МУП?
23. В чем заключаются различия между унитарными предприятиями, основанными на праве хозяйственного ведения и оперативного управления?
24. Какие организационно-правовые формы некоммерческих организаций, осуществляющих предпринимательскую деятельность, вам известны?

Глава 3

СОЗДАНИЕ, РЕОРГАНИЗАЦИЯ И ЛИКВИДАЦИЯ ХОЗЯЙСТВУЮЩИХ СУБЪЕКТОВ

3.1. Создание хозяйствующих субъектов (коммерческих организаций)

Процесс создания коммерческих организаций состоит из двух стадий: учреждения и государственной регистрации.

Порядок учреждения коммерческих организаций применительно к той или иной организационно-правовой форме определяется соответствующими статьями ГК РФ и специальными законами (например, Федеральным законом от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности»).

Общий порядок учреждения коммерческих организаций состоит в следующем. Коммерческая организация учреждается по решению собственника (собственников) имущества или уполномоченного им органа.

В зависимости от избранной организационно-правовой формы коммерческой организации ее учредительными документами являются учредительный договор, учредительный договор и устав либо только устав (п. 1 ст. 52 ГК РФ). В учредительных документах с учетом требований законодательства определяются правовой статус коммерческой организации и интересы учредителей, связанные с ее созданием.

К коммерческим организациям, которые действуют исключительно на основании учредительного договора, относятся полные товарищества и товарищества на вере. ООО и ОДО действуют на основе учредительного договора и устава. Исключение составляют хозяйственные общества, создаваемые одним учредителем. В этом случае учредительный договор не заключается, учредитель утверждает только устав. Остальные коммерческие организации (акционерные общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия) действуют только на основании устава.

В учредительном договоре учредители фиксируют свою волю на создание коммерческой организации, определяют порядок совместной деятельности по ее созданию, условия передачи ей своего имущества и участия в ее деятельности. В договоре определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью коммерческой организации, выхода участников из ее состава.

Устав коммерческой организации определяет индивидуально-правовой статус хозяйствующего субъекта. В уставе может быть отражено все, что не противоречит действующему законодательству. При этом в обязательном порядке в уставе должны быть определены сведения, предусмотренные п. 2 ст. 52 ГК РФ, а также другие сведения, предусмотренные законом для коммерческих организаций соответствующего вида. Например, устав акционерного общества, помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 52 ГК РФ, должен содержать условия о количестве, категориях и номинальной стоимости выпускаемых обществом акций; о размере уставного капитала общества; о правах акционеров; о составе, компетенции и порядке принятия решений органами управления общества, в том числе о вопросах, решение по которым принимается единогласно или квалифицированным большинством голосов (п. 3 ст. 98 ГК РФ).

Согласно ст. 51 ГК РФ юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации.

Порядок государственной регистрации юридических лиц установлен Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Для государственной регистрации вновь создаваемого юридического лица учредители представляют в регистрирующий орган по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа юридического лица следующий пакет документов:

- ◆ подписанное заявителем заявление о государственной регистрации;
- ◆ решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа, предусмотренного законодательством РФ;
- ◆ учредительные документы юридического лица (подлинники или нотариально удостоверенные копии);
- ◆ выписку из реестра иностранных юридических лиц или иное доказательство

юридического статуса иностранного юридического лица – учредителя;

♦ документ об уплате государственной пошлины.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 17 мая 2002 г. № 319 полномочия регистрирующего органа в настоящее время возложены на ФНС России и ее территориальные инспекции (ИФНС). В течение пяти рабочих дней со дня представления документов регистрирующий орган осуществляет государственную регистрацию юридического лица. Отказ в государственной регистрации юридического лица может быть обжалован в суд.

3.2. Реорганизация и ликвидация хозяйствующих субъектов

В соответствии с п. 1 ст. 57 ГК РФ реорганизация хозяйствующих субъектов может осуществляться в следующих формах:

- ♦ слияние нескольких коммерческих организаций в одну;
- ♦ присоединение одной коммерческой организации к другой;
- ♦ разделение коммерческой организации на несколько новых;
- ♦ выделение из состава коммерческой организации другой коммерческой организации;
- ♦ преобразование коммерческой организации одной организационно-правовой формы в коммерческую организацию другой организационно-правовой формы.

Суть реорганизации, в какой бы форме она ни осуществлялась, состоит в том, что все права и обязанности реорганизуемого хозяйствующего субъекта переходят к одному или нескольким другим хозяйствующим субъектам по передаточному акту или разделительному балансу, то есть происходит универсальное правопреемство (ст. 58 ГК РФ).

В случаях, указанных в ГК РФ, реорганизация хозяйствующих субъектов может повлечь возникновение только определенных видов хозяйствующих субъектов. Так, в соответствии со ст. 68 ГК РФ хозяйственные товарищества и общества одного вида могут преобразовываться только в хозяйственные товарищества и общества других видов или в производственные кооперативы. Подобная ограничительная регламентация касается также реорганизации обществ с ограниченной ответственностью, акционерных обществ, производственных кооперативов в отдельности. Кроме случаев, прямо предусмотренных законом, законодатель не допускает преобразования коммерческих организаций в некоммерческие, и наоборот. Так, в соответствии со ст. 121 ГК РФ, ст. 17 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» ассоциация или союз вправе преобразоваться в хозяйственное общество или товарищество, а учреждение может быть преобразовано в коммерческую организацию лишь одной организационно-правовой формы – хозяйственное общество. Смысл этих правил заключается в том, чтобы обеспечить универсальное правопреемство и не допустить ситуации, когда часть прав и обязанностей, вытекающих из общей правоспособности, не может быть передана другой организации, обладающей специальной правоспособностью, и наоборот, когда организация со специальной правоспособностью могла бы передать правопреемнику больше прав, чем имеет сама.

По общему правилу реорганизация коммерческих организаций осуществляется по решению ее учредителей (участников) либо органа управления, уполномоченного на то учредительными документами (п. 1 ст. 57 ГК РФ). Из этого правила имеется два исключения.

Первое исключение касается случаев, установленных законом, когда реорганизация коммерческих организаций в форме их разделения или выделения из их состава одной или нескольких коммерческих организаций осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда, то есть принудительно. При этом, если решение уполномоченного государственного органа или суда о реорганизации не выполнено в установленный срок, суд назначает внешнего управляющего коммерческой организацией и поручает ему осуществить реорганизацию.

Второе исключение касается случаев, установленных законом, когда реорганизация коммерческих организаций в форме слияния, присоединения или преобразования осуществляется с согласия уполномоченных государственных органов. Так, в соответствии со ст. 27 Федерального закона «О защите конкуренции» в целях предотвращения возможного злоупотребления доминирующим положением коммерческими организациями установлена обязательная процедура получения согласия ФАС России на слияние или присоединение коммерческих организаций, если суммарная стоимость их активов по последнему бухгалтерскому балансу превышает 3 млрд руб. или суммарная выручка таких организаций от реализации товаров за календарный год, предшествующий году слияния или присоединения, превышает 6 млрд руб.

При проведении реорганизации коммерческой организации ее учредители (участники) или орган, принявший решение о ее проведении, письменно уведомляют об этом кредиторов реорганизуемой коммерческой организации. Благодаря реализации названной обязанности кредиторы реорганизуемой организации могут своевременно узнать об этом и реализовать предоставленное им ГК РФ право требования о прекращении или досрочном исполнении обязательства, должником по которому является реорганизуемая коммерческая организация.

По общему правилу коммерческая организация считается реорганизованной с момента государственной регистрации вновь возникших коммерческих организаций. И лишь при реорганизации коммерческих организаций в форме присоединения реорганизация считается совершенной с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенной коммерческой организации (п. 4 ст. 57 ГК РФ).

Ликвидация коммерческих организаций в отличие от реорганизации влечет их прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК РФ). Ликвидация коммерческих организаций может быть добровольной и принудительной.

Добровольная ликвидация коммерческой организации осуществляется по решению ее учредителей (участников) либо уполномоченного органа коммерческой организации. Перечень оснований добровольной ликвидации коммерческой организации, предусмотренных ГК РФ, является примерным. К ним, в частности, относятся истечение срока, на который была создана коммерческая организация, или достижение целей ее создания.

Принудительная ликвидация осуществляется по решению суда. Основания, по которым может быть произведена принудительная ликвидация, предусмотрены ГК РФ исчерпывающим образом. К ним относятся: допущение при создании коммерческой организации грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер; осуществление деятельности, запрещенной законом, либо без надлежащего разрешения (лицензии), либо с нарушением Конституции РФ, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов (п. 2 ст. 61 ГК РФ); признание коммерческих организаций (кроме казенных предприятий) несостоятельными (п. 1 ст. 65 ГК РФ); уменьшение стоимости чистых активов коммерческой организации ниже уровня минимального размера уставного капитала (п. 4 ст. 90, п. 4 ст. 99, п. 5 ст. 114 ГК РФ).

Требование о ликвидации коммерческой организации по основаниям, указанным в п. 2 ст. 61 ГК РФ, может быть предъявлено в арбитражный суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом (п. 3 ст. 61 ГК РФ). Так, в соответствии с п. 1 ст. 34 Федерального закона «О защите конкуренции» коммерческая организация, созданная без получения предварительного согласия антимонопольного органа, может быть ликвидирована в судебном порядке по иску ФАС России, если ее создание привело или может привести к ограничению конкуренции, в том числе в результате возникновения или усиления доминирующего положения.

Суд, принявший решение о ликвидации коммерческой организации, непосредственно не занимается ее ликвидацией. В данном случае обязанности по осуществлению ликвидации коммерческой организации решением суда возлагаются на учредителей (участников) коммерческой организации либо орган, уполномоченный на ликвидацию коммерческой организации ее учредительными документами (п. 3 ст. 61 ГК РФ).

В целях обеспечения интересов других лиц лицо, принявшее решение о ликвидации коммерческой организации, обязано незамедлительно письменно сообщить об этом органу, осуществляющему государственную регистрацию юридических лиц, который вносит в единый государственный реестр юридических лиц сведения о том, что коммерческая организация находится в процессе ликвидации.

Лицо, принявшее решение о ликвидации коммерческой организации, также назначает по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, ликвидационную комиссию (или единоличного ликвидатора), определяет порядок и сроки ликвидации. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят все полномочия по управлению делами коммерческой организации.

Порядок ликвидации коммерческих организаций в зависимости от последовательности действий ликвидационной комиссии можно разделить на следующие стадии.

1. Помещение в печатных изданиях информации о ликвидации коммерческой организации. В объявлении указываются порядок и срок заявления кредиторами своих требований к ликвидируемой коммерческой организации, который не может быть менее двух месяцев с момента публикации. Ликвидационная комиссия должна выявить кредиторов ликвидируемой организации и персонально письменно уведомить их о ликвидации коммерческой организации, а также установить должников ликвидируемой организации и взыскать с них задолженность, в том числе путем предъявления исков в суд.

2. Составление промежуточного баланса осуществляется ликвидационной комиссией после истечения срока для предъявления требований кредиторами. Баланс должен содержать сведения о составе и стоимости имущества ликвидируемой коммерческой организации, перечне предъявленных кредиторами требований и результатах их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс, согласованный с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, передается ликвидационной комиссией на утверждение лица, принявшего решение о ликвидации коммерческой организации. Утвержденный промежуточный ликвидационный баланс является основанием для удовлетворения требований кредиторов, признанных ликвидационной комиссией.

3. При недостаточности у ликвидируемой коммерческой организации денежных средств для удовлетворения требований кредиторов ликвидационная комиссия должна осуществить продажу с публичных торгов имущества коммерческой организации в порядке, установленном для исполнения судебных решений, и в размере, обеспечивающем удовлетворение всех признанных требований кредиторов. При этом следует иметь в виду, что при недостаточности у ликвидируемого казенного предприятия имущества для удовлетворения требований кредиторов последние вправе обратиться в суд с иском об удовлетворении оставшейся части требований за счет собственника имущества

этого предприятия – Российской Федерации (п. 6 ст. 63, п. 5 ст. 115 ГК РФ).

4. Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемой коммерческой организации осуществляется ликвидационной комиссией в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом начиная со дня его утверждения (за исключением кредиторов третьей и четвертой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса) в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК РФ:

- в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемая организация несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, а также требования о компенсации морального вреда;
- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;
- в третью очередь производятся расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- в четвертую очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

При ликвидации банков, привлекающих средства граждан, в первую очередь удовлетворяются требования граждан, являющихся кредиторами банков по заключенным с ними договорам банковского вклада и (или) договорам банковского счета (за исключением требований граждан по возмещению убытков в форме упущенной выгоды и по уплате сумм финансовых санкций и требований индивидуальных предпринимателей или требований адвокатов, нотариусов, если такие счета открыты для осуществления предусмотренной законом предпринимательской или профессиональной деятельности указанных лиц), требования организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с законом о страховании вкладов физических лиц в банках и Банка России в связи с осуществлением выплат по вкладам физических лиц в банках в соответствии с законом. Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемой коммерческой организации, считаются погашенными. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано.

5. Составление окончательного ликвидационного баланса осуществляется ликвидационной комиссией после завершения расчетов с кредиторами и утверждается лицом, принявшим решение о ликвидации коммерческой организации, по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц. Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество коммерческой организации передается ее учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении коммерческой организации.

Ликвидация коммерческой организации считается завершенной, а коммерческая организация – прекратившей существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц.

3.3. Несостоятельность (банкротство) хозяйствующих субъектов

Правовое регулирование несостоятельности (банкротства) хозяйствующих субъектов в настоящее время осуществляется ГК РФ (ст. 25 и 65), Федеральным законом от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», а также гл. 28 АПК РФ.

Несостоятельность (банкротство) хозяйствующих субъектов топливно-энергетического комплекса, а также кредитных организаций регулируется специальными федеральными законами: от 24 июня 1999 г. № 122-ФЗ «Об особенностях несостоятельности

(банкротства) субъектов естественных монополий топливно-энергетического комплекса» и от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций». Помимо этого, вопросы несостоятельности (банкротства) урегулированы рядом подзаконных нормативных актов: указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, распоряжениями ФАС России и др.

В отечественном законодательстве понятие «несостоятельность (банкротство)» определяется как признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам или исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Признаки банкротства коммерческой организации определены в п. 2 ст. 3 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» – коммерческая организация считается неспособной удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам или исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства или обязанность не исполнены ею в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом. Если иное не предусмотрено федеральным законодательством, дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом при наличии признаков банкротства при условии, что требования к хозяйствующему субъекту в совокупности составляют не менее 100 тыс. руб. Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают сам должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы. Право на обращение в арбитражный суд возникает у конкурсного кредитора, уполномоченного органа по денежным обязательствам по истечении 30 дней с даты направления (предъявления к исполнению) исполнительного документа в службу судебных приставов и его копии должнику. Сам должник вправе подать в арбитражный суд заявление в случае предвидения банкротства при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не в состоянии будет исполнить денежные обязательства или обязанность по уплате обязательных платежей в установленный срок.

К основным участникам дел о банкротстве относятся:

- ◆ должник;
- ◆ арбитражный управляющий (временный, административный, внешний или конкурсный управляющий) – гражданин России, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедур банкротства и осуществления иных установленных федеральным законом полномочий и являющийся членом одной из саморегулируемых организаций;
- ◆ конкурсные кредиторы, то есть кредиторы по денежным обязательствам, за исключением уполномоченных органов, граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, морального вреда, имеет обязательства по выплате вознаграждения по авторским договорам, а также учредителей (участников) должника по обязательствам, вытекающим из такого участия;
- ◆ уполномоченные органы;
- ◆ федеральные и региональные органы государственной власти и органы местного самоуправления по месту нахождения должника;
- ◆ лицо, предоставившее обеспечение для проведения процедуры финансового оздоровления.

Законодательство предусматривает при рассмотрении дел о банкротстве хозяйствующего субъекта применение следующих процедур банкротства: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство и мировое соглашение.

Наблюдение представляет собой процедуру банкротства, применяемую к должнику в целях обеспечения сохранности его имущества, проведения анализа его финансового состояния, составления реестра требований и проведения первого собрания кредиторов. Оно вводится по результатам рассмотрения арбитражным судом обоснованности

требований кредиторов. При возбуждении дела о банкротстве на основании заявления должника наблюдение вводится с даты принятия заявления к производству, за исключением случаев, если к должнику применяется иная процедура банкротства.

Введение наблюдения влечет за собой для организации-должника такие последствия:

- ◆ требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, срок исполнения по которым наступил на дату введения наблюдения, могут предъявляться к должнику только с соблюдением особого порядка;
- ◆ по ходатайству кредитора приостанавливается производство по делам, связанным с взысканием с должника денежных средств;
- ◆ приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, в том числе снимаются аресты на имущество должника и иные ограничения в части распоряжения имуществом, за исключением исполнительных документов о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждения по авторским договорам, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и о возмещении морального вреда;
- ◆ запрещаются удовлетворение требований учредителя (участника) должника о выделе доли (пая) в имуществе организации в связи с выходом из ее состава, выкуп организацией-должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая);
- ◆ запрещается выплата дивидендов и иных платежей по эмиссионным ценным бумагам;
- ◆ не допускается прекращение денежных обязательств должника путем зачета встречного однородного требования.

Введение наблюдения не является основанием для отстранения от должности руководителя организации-должника и иных ее органов управления, продолжающих осуществлять свои полномочия.

Финансовое оздоровление – процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности и погашения задолженности в соответствии с графиком погашения задолженности.

Финансовое оздоровление вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов. Одновременно с вынесением определения о введении финансового оздоровления арбитражный суд утверждает административного управляющего. Основными документами процедуры финансового оздоровления являются план финансового оздоровления и график погашения задолженности.

План финансового оздоровления, подготовленный учредителями (участниками) должника, собственником его имущества, утверждается собранием кредиторов и должен предусматривать способы получения должником средств, необходимых для удовлетворения требований кредиторов в соответствии с графиком погашения задолженности.

График погашения задолженности подписывается лицом, уполномоченным на это учредителями (участниками) должника, собственником его имущества, и с даты его утверждения арбитражным судом влечет для организации одностороннее обязательство погасить задолженность перед кредиторами в установленные им сроки. Графиком должно предусматриваться погашение всех требований кредиторов, включенных в реестр, не позднее чем за месяц до даты окончания срока финансового оздоровления, а также погашение требований кредиторов первой и второй очереди не позднее чем через шесть месяцев с даты введения финансового оздоровления.

Не позднее чем за месяц до истечения установленного срока финансового оздоровления должник обязан предоставить административному управляющему отчет о результатах проведения финансового оздоровления. Административный управляющий рассматривает этот отчет и составляет заключение о выполнении плана финансового оздоровления, графика погашения задолженности и об удовлетворении требований кредиторов. Данное заключение не позднее чем через 10 дней с даты получения отчета должника направляется

кредиторам, включенным в реестр требований кредиторов, и в арбитражный суд. В случае если требования кредиторов, включенные в реестр требований кредиторов, не удовлетворены на дату рассмотрения отчета должника или указанный отчет не представлен административным управляющим, созывается собрание кредиторов, которое принимает решение об обращении с ходатайством в арбитражный суд о введении внешнего управления или о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

Внешнее управление представляет собой процедуру банкротства, применяемую к должнику в целях восстановления его платежеспособности. По общему правилу оно вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов на срок не более 18 месяцев, который может быть продлен еще на шесть месяцев.

Последствия введения внешнего управления:

- ◆ прекращаются полномочия руководителя должника, управление делами организации возлагается на внешнего управляющего;
- ◆ внешний управляющий вправе уволить руководителя должника или предложить ему перейти на другую работу;
- ◆ прекращаются полномочия органов управления должника и собственника его имущества;
- ◆ отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов;
- ◆ аресты на имущество должника и иные ограничения должника в части распоряжения принадлежащим ему имуществом могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве;
- ◆ вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей.

Конкурсное производство представляет собой процедуру банкротства, применяемую к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов. Принятие арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет за собой открытие конкурсного производства, которое вводится сроком на год и может быть продлено по ходатайству лица, участвующего в деле, не более чем на шесть месяцев.

Последствия открытия конкурсного производства:

- ◆ срок исполнения возникших до открытия конкурсного производства денежных обязательств и уплаты обязательных платежей должника считается наступившим;
- ◆ прекращается начисление неустоек (штрафов, пеней), процентов и иных финансовых санкций по всем видам задолженности должника;
- ◆ сведения о финансовом состоянии должника прекращают относиться к конфиденциальной информации;
- ◆ прекращается исполнение по исполнительным документам;
- ◆ все требования кредиторов по денежным обязательствам, об уплате обязательных платежей, иные имущественные требования, за исключением требований о признании права собственности, о взыскании морального вреда, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о признании недействительными ничтожных сделок и о применении последствий их недействительности, а также текущие обязательства могут быть предъявлены только в ходе конкурсного производства;
- ◆ снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения распоряжения имуществом должника; наложение новых арестов на имущество должника и иных ограничений не допускается.

С даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства прекращаются полномочия руководителя должника, иных органов управления должника и собственника его имущества. Руководитель должника, а также временный, административный или внешний управляющий в течение трех дней с даты утверждения конкурсного управляющего обязаны обеспечить передачу

ему бухгалтерской и иной документации должника, печатей, штампов, материальных и иных ценностей.

На любой стадии рассмотрения дела о банкротстве в целях прекращения производства по делу стороны могут заключить между собой мировое соглашение. Решение о заключении мирового соглашения со стороны конкурсных кредиторов и уполномоченных органов принимается собранием кредиторов, а со стороны должника – руководителем организации, внешним или конкурсным управляющим. Мировое соглашение подлежит утверждению в арбитражном суде и вступает в силу с даты его утверждения. Утверждение мирового соглашения является основанием для прекращения производства по делу о банкротстве.

Контрольные вопросы

1. Какие стадии включает в себя создание коммерческой организации?
2. Каков порядок государственной регистрации коммерческой организации?
3. Какие формы реорганизации коммерческих организаций вы знаете?
4. Каковы основания принудительной ликвидации коммерческой организации?
5. Каков порядок принудительной ликвидации коммерческой организации?
6. С какого момента коммерческая организация считается ликвидированной?
7. Что понимается под несостоятельностью (банкротством) хозяйствующего субъекта?
8. Кто имеет право инициировать процесс о признании хозяйствующего субъекта банкротом?
9. Какие процедуры банкротства, применяемые к хозяйствующему субъекту, вы знаете?

Глава 4 ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ИМУЩЕСТВА ХОЗЯЙСТВУЮЩИХ СУБЪЕКТОВ

4.1. Понятие и виды вещных прав предпринимателей

Необходимой основой практически любой предпринимательской деятельности выступает имущество. Поэтому его правовой режим является одним из центральных институтов хозяйственного права.

Общегражданское понимание имущественных прав предполагает их деление на вещные и обязательственные права. К вещным правам относят такие субъективные права, объектами которых выступают вещи, к обязательственным – права на совершение определенных действий или на предъявление к контрагенту требований о совершении им определенных действий.

Согласно ГК РФ к вещным правам относятся право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, ипотека, залог, аренда предприятия, право постоянного (бессрочного) землепользования, право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право аренды земельного участка. Рассмотрим некоторые из перечисленных вещных прав.

Право собственности представляет собой совокупность установленных государством правовых норм, закрепляющих, регулирующих и охраняющих имущество конкретных

лиц. В субъективном смысле право собственности определяет меру возможного поведения собственника. Согласно ст. 209 ГК РФ собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц. Круг правомочий собственника включает в себя: право владения – основанную на законе возможность иметь у себя данное имущество и фактически обладать им; право пользования – возможность эксплуатации и хозяйственного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств; право распоряжения – возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности или состояния. Право распоряжения отличает собственника от иных владельцев имущества, поскольку права владения и пользования имуществом могут принадлежать не только его собственнику.

Имущество может принадлежать лицу не только на праве собственности (то есть абсолютном вещном праве), но и на основании ограниченных вещных прав. Лицо, имеющее ограниченное вещное право на имущество, использует его не только в соответствии с законом, но и указаниями собственника, поэтому его вещное право в отличие от права собственности ограничено, так как имущество, составляющее объект такого вещного права, принадлежит на праве собственности другому лицу. К числу важнейших ограниченных вещных прав относятся: право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, сервитуты.

Право хозяйственного ведения – это принадлежащее государственным и муниципальным унитарным предприятиям право владения, пользования и распоряжения государственным (муниципальным) имуществом в пределах, определяемых ГК РФ (ст. 294 ГК РФ). Закрепление государственного или муниципального имущества на праве хозяйственного ведения за юридическими лицами призвано обеспечить его эффективное введение в хозяйственный оборот.

Государство (муниципальное образование) как собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении государственных (муниципальных) унитарных предприятий, имеет следующие права: решает вопросы создания предприятия; определяет предмет и цели его деятельности; принимает решение о его реорганизации и ликвидации; осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества; получает часть прибыли от хозяйственной деятельности предприятия.

Права государственных (муниципальных) унитарных предприятий по распоряжению недвижимым имуществом, закрепленным за ними на праве хозяйственного ведения, ограничены. Согласно п. 2 ст. 295 ГК РФ унитарное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Право оперативного управления имуществом принадлежит казенным предприятиям и учреждениям (ст. 296 ГК РФ). Права казенных предприятий и учреждений ограничены законодателем еще в большей степени, чем права унитарных предприятий. Так, в соответствии со ст. 297 ГК РФ казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться всем закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества, а самостоятельно может распоряжаться лишь производимой им продукцией, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Учреждение в соответствии со ст. 298 ГК РФ тоже не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом, а также имуществом,

приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием или учреждением, вправе изъять излишнее, не используемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Право пожизненного наследуемого владения и право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком регулируются в настоящее время Земельным кодексом РФ, а также гл. 17 ГК РФ.

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, приобретается гражданами по основаниям, предусмотренным земельным законодательством, и в установленном им порядке. После введения в действие ЗК РФ (с 30 октября 2001 г.) предоставление гражданам земельных участков на праве пожизненного наследуемого владения не допускается. Гражданин, обладающий правом пожизненного наследуемого владения, согласно ст. 266 и 267 ГК РФ вправе: владеть и пользоваться земельным участком; передавать права владения и пользования по наследству; возводить на земельном участке здания, сооружения, создавать другое недвижимое имущество, приобретая на него право собственности, если из условий пользования земельным участком, установленных законом, не вытекает иное; передавать земельный участок другим лицам в аренду или в безвозмездное срочное пользование. Гражданин, имеющий земельный участок в пожизненном наследуемом владении, вправе приобрести его в собственность.

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, предоставляется государственным и муниципальным учреждениям, казенным предприятиям, а также органам государственной власти и органам местного самоуправления на основании решения уполномоченного государственного или муниципального органа власти. Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком согласно ст. 271 ГК РФ приобретает также собственник здания, сооружения и иного недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, принадлежащем другому лицу. При этом в соответствии с п. 2 ст. 20 ЗК РФ гражданам земельные участки в постоянное (бессрочное) пользование не предоставляются. Возникшее до введения в действие ЗК РФ у граждан право постоянного (бессрочного) пользования земельными участками сохраняется.

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком предоставляет его обладателю более узкий набор правомочий, чем право пожизненного наследуемого владения. В соответствии со ст. 269 ГК РФ лицо, которому земельный участок предоставлен в постоянное (бессрочное) пользование, вправе: осуществлять владение и пользование этим участком в пределах, установленных законом и актом о предоставлении участка в пользование; самостоятельно использовать земельный участок в целях, для которых он предоставлен; возводить в целях использования участка здания, сооружения и другое недвижимое имущество, приобретая на него право собственности; передавать земельный участок в аренду или безвозмездное срочное пользование с согласия собственника участка. Граждане, обладающие земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования, имеют право приобретать их в собственность.

Сервитуты как вид вещного права предоставляют их правообладателям возможность ограниченного вещного пользования чужим недвижимым имуществом. В соответствии со ст. 274 ГК РФ собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и собственника другого земельного участка предоставления ему права ограниченного пользования этими участками (сервитута). Установление сервитута допускается лишь тогда, когда удовлетворение законных потребностей лица не может быть достигнуто иначе как путем использования чужого имущества помимо воли его собственника (например, для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов,

обеспечения водоснабжения и т. д.).

Для установления сервитута лицо, его требующее, и собственник участка заключают соглашение, подлежащее регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимое имущество. Собственник участка, обремененного сервитутом, вправе, если иное не предусмотрено законом, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование участком. При этом в случае недостижения соглашения об установлении или условиях сервитута спор разрешается в судебном порядке. Обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком.

К числу вещных прав могут быть также отнесены права на участки недр, обособленные водные объекты, леса, а также иные природные объекты, предусмотренные специальным законодательством. Особо отметим, что среди вещных прав, предусмотренных ГК РФ, есть такие, субъектами которых могут быть только предприниматели. Например, право аренды предприятия принадлежит только предпринимателю.

Российское хозяйственное законодательство подразделяет вещные права предпринимателей на универсальные и специальные. К универсальным вещным правам относятся, например, право постоянного землепользования, сервитута, право залога недвижимости и право аренды предприятий. Субъектами таких прав могут быть в принципе любые предприниматели. Субъектами специальных вещных прав могут быть не все предприниматели, а лишь некоторые их категории. Так, субъектами права хозяйственного ведения являются лишь государственные и муниципальные унитарные предприятия, а субъектами права оперативного управления – учреждения и казенные предприятия.

Таким образом, понятие вещных прав предпринимателей может быть сформулировано следующим образом. Вещные права предпринимателей – это предусмотренные законодательством универсальные и специальные вещные права, объектом которых выступает имущество, используемое предпринимателями в предпринимательской и иной экономической деятельности.

4.2. Правовой режим вещей

Вещи представляют собой предметы материального внешнего мира, находящиеся в твердом, жидком, газообразном или ином физическом состоянии. Их главным назначением является удовлетворение потребностей субъектов гражданского и хозяйственного оборота. Вещи – наиболее распространенные объекты хозяйственных правоотношений.

В литературе существует следующая классификация вещей.

По признаку оборотоспособности, то есть допустимости совершения с вещью сделок и иных действий в рамках хозяйственного оборота, выделяют:

- ◆ свободно обращающиеся вещи, которые могут свободно отчуждаться и переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (договоров дарения, купли-продажи и т. д.);

- ◆ ограниченные в обороте вещи, для которых законом установлены определенные ограничения их обращения (например, сильнодействующие яды, наркотические и психотропные вещества, которые по соображениям безопасности приобретаются по специальному разрешению);

- ◆ изъятые из оборота вещи, отчуждение которых не допускается и которые, следовательно, не могут быть объектом гражданско-правовых сделок (имущество государственной казны, Вооруженных Сил РФ, объекты оборонного назначения, отдельные виды вооружений, ядерная энергия и т. д.).

По признаку делимости вещи подразделяются:

◆ на делимые вещи, которые поддаются делению в натуре на отдельные части без ущерба для их назначения (например, жилой дом при условии закрепления за каждым из собственников конкретного жилого помещения);

◆ неделимые вещи, которые в результате деления уже не могут служить по первоначальному назначению (например, разобранный на запчасти автомобиль).

По признаку подвижности выделяют:

◆ недвижимые вещи, перемещение которых в пространстве без несоразмерного ущерба их назначению невозможно (земельные участки, здания, сооружения, воздушные и морские суда, космические объекты, подлежащие государственной регистрации, и т. д.), а также используемые для осуществления предпринимательской деятельности имущественные комплексы (предприятия);

◆ движимые вещи, которые могут свободно перемещаться в пространстве без несоразмерного ущерба их назначению.

Различие в правовом режиме движимых и недвижимых вещей заключается в том, что совершение сделок с недвижимыми вещами и оформление прав на них всегда требуют государственной регистрации.

По признаку потребляемости вещи делятся:

◆ на потребляемые вещи, однократный акт использования которых приводит к их уничтожению или существенному видоизменению (например, продукты питания, топливо, сырье, полуфабрикаты и т. д.);

◆ непотребляемые вещи, которые в процессе использования хотя и снашиваются, но сохраняют свое качество в течение продолжительного периода времени (например, автотранспорт, производственное оборудование и т. д.).

По признаку заменяемости вещи подразделяются:

◆ на вещи, определяемые индивидуальными признаками, которые не могут быть заменены, так как определяются присущими только им индивидуальными признаками (цвет, фасон, номер), выделяющими их из других подобных вещей; среди индивидуально определенных вещей особо различают уникальные вещи, существующие в единственном экземпляре;

◆ вещи, определяемые родовыми признаками (числом, весом, мерой) и являющиеся заменимыми (например, тонна мазута, кубометр леса и т. д.).

По признаку связанности вещей выделяют: главные вещи и их принадлежности – делимые друг от друга разнородные вещи, общее хозяйственное назначение которых связывает их таким образом, что значимость каждой является неодинаковой: одна вещь является зависимой от другой и не может существовать самостоятельно, а другая – имеет самостоятельное значение (например, лыжи и лыжные палки, моторная лодка и подвесной мотор к ней). Юридическое значение такого деления состоит в том, что принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не установлено иное.

В зависимости от способа получения новых вещей различают:

◆ плоды – вещи, имеющие естественное природное происхождение и являющиеся результатом органического развития животных и растений (плоды фруктовых деревьев, приплод скота и птицы, молоко, яйца, шерсть);

◆ продукция – имущество, полученное в результате обработки или переработки вещи или иного целенаправленного производительного ее использования (изготовление товаров, строительство и т. д.);

◆ доходы – денежные или иные поступления, которые приносит имущество, находясь в хозяйственном обороте (арендная плата, проценты по банковскому вкладу, вознаграждение за использование изобретения и т. д.).

Согласно ст. 136 ГК РФ плоды, продукция и доходы, полученные в результате использования имущества, принадлежат лицу, которое использует это имущество на законном основании.

Особое место среди объектов вещных прав предпринимателей занимают предприятия,

каждое из которых выступает как единый имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В соответствии со ст. 132 ГК РФ предприятие как единый имущественный комплекс признается недвижимостью. В этом качестве предприятие в целом, а также его части могут быть предметом таких сделок, как купля-продажа, залог, аренда. Содержанием предприятия как единого имущественного комплекса является не только то имущество, которое само по себе может быть отнесено к вещам, например здания, сооружения, оборудование, сырье и материалы, но также права требования и долги, то есть имущественные права и обязательства, которые вне единого имущественного комплекса – предприятия вещами не являются. В состав предприятия как единого имущественного комплекса также включаются исключительные права, например, право на товарный знак, фирменное наименование, знаки обслуживания.

Отнесение предприятия к объектам недвижимости требует соблюдения правил о нотариальной форме и государственной регистрации сделок с ним, а также о государственной регистрации тех вещных прав, объектом которых оно выступает (права собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, залога, аренды). Предприятие выступает в роли объекта договоров купли-продажи, сделок приватизации, может быть предметом аукциона или конкурса. Во всех этих случаях оно рассматривается как единый комплекс и сделка совершается в отношении всего предприятия. Однако если заключается договор аренды предприятия, то есть соглашение, по которому оно будет использоваться предпринимателем для предпринимательской деятельности, то предметом договора может быть не все предприятие как единый комплекс, а, как указано в ст. 656 ГК РФ, совокупность всех его основных средств и та часть имущества, относимого к оборотным средствам, которая включается в состав арендуемого предприятия на условиях и в порядке, предусмотренных договором аренды. Таким образом, основные средства – это постоянная и неотъемлемая часть предприятия как единого имущественного комплекса при заключении любых договоров, а оборотные средства имеют переменное значение, если речь идет об аренде предприятия: их состав стороны определяют своим соглашением.

Наиболее распространенным объектом хозяйственных правоотношений предпринимателей является товар. Статья 454 ГК РФ трактует товар практически как синоним вещи. Представляется, однако, что это не всегда так. Например, антимонопольное законодательство определяет товар как то, что произведено или предназначено для продажи. В этом смысле товаром могут быть как вещи, так и права, долги, работы, услуги, деньги. Поэтому уместно говорить об использовании термина «товар» в двух смыслах: в узком значении – это вещи, находящиеся в хозяйственном обороте и выступающие предметом договоров купли-продажи между предпринимателями и гражданами-потребителями или хотя бы предназначенные для этого; и в широком значении – любые объекты права, включенные в хозяйственный оборот.

4.3. Правовой режим недвижимого имущества

Статья 130 ГК РФ относит к недвижимости (недвижимым вещам) такие объекты, которые прочно связаны с землей и перемещение которых в пространстве без несоразмерного ущерба их назначению невозможно. Центральное место среди объектов недвижимости, используемых в хозяйственном обороте, помимо предприятий, занимают здания и сооружения.

Толкование ст. 130 ГК РФ, дающей понятие недвижимых вещей, приводит к выводу, что здание или сооружение – это отдельный, целостный объект. Помещения внутри здания или сооружения, так называемые встроенные помещения, используемые для различных, в том числе и предпринимательских, целей, не могут рассматриваться как здание или

сооружение и имеют отличный от них правовой режим. Так, переход права собственности на здание или сооружение влечет за собой и переход соответствующего права на ту часть земельного участка, на которой расположен этот объект и которая необходима для его использования. Переход же права собственности на помещение внутри здания или сооружения (например, помещение магазина, склада, офиса и т. д.) не является основанием для возникновения каких бы то ни было прав на ту часть земельного участка, на котором расположено это здание, поскольку неразрывно связано с землей и расположено на ней именно здание в целом, а не помещения внутри него.

Особенностью заключения договоров, объектом которых выступают такие недвижимые вещи, как предприятия, здания и сооружения, а также земельные участки и иные природные объекты, является требование о необходимости составления единого документа, подписываемого сторонами договора, в то время как по общему правилу (ст. 434 ГК РФ) письменная форма договора считается соблюденной, если он заключен путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи.

Важной особенностью процедуры перехода прав на недвижимость является то, что данные объекты должны быть переданы продавцом и приняты покупателем по передаточному акту или иному документу о передаче недвижимости, который подписывается сторонами и является, наряду с договором, основанием перехода прав на недвижимость.

Конструкция перехода прав на недвижимость, заложенная в законодательстве, предполагает поэтапность возникновения прав на недвижимость: заключение договора, государственная регистрация договора, передача имущества на основе передаточного акта, регистрация прав нового собственника. При этом согласно ст. 223 ГК РФ моментом возникновения права собственности на имущество, отчуждение которого подлежит государственной регистрации, является момент такой регистрации.

Одним из важнейших объектов хозяйственного права являются также земельные участки. Они могут принадлежать предпринимателям на праве собственности, аренды или постоянного пользования. Кроме того, граждане-предприниматели, прежде всего – главы крестьянских (фермерских) хозяйств, могут иметь земли на праве пожизненного наследуемого владения. Специфика земельных участков как объектов хозяйственного права состоит в том, что в подавляющем большинстве случаев они выступают как территориально-пространственный базис производственной деятельности или как средство производства, при этом в сельском хозяйстве, как правило, эти две функции сочетаются.

Отличительной особенностью любого вещного права, объектом которого выступает земельный участок, является целевой характер его использования, зафиксированный в правоустанавливающих документах. Изменение целевого назначения земельных участков возможно лишь с согласия того государственного органа, который предоставил на том или ином вещном праве данный участок. Серьезные ограничения на характер реализации прав на земельные участки, кроме того, содержат нормы экологического, сельскохозяйственного, градостроительного законодательства, законодательства об охране памятников и другие специальные нормы.

Согласно земельному законодательству РФ земли могут быть отведены предпринимателям на праве собственности, постоянного (бессрочного) пользования, на праве аренды, а если речь идет о гражданах-предпринимателях, то и на праве

пожизненного наследуемого владения.

Право собственности на земельные участки, отведенные для предпринимательской деятельности, может возникнуть на основе договоров купли-продажи. При этом право на приобретение земельных участков признается за теми, кто приобрел предприятие, расположенное на данном участке, в результате приватизации, на конкурсе или аукционе. Эти лица могут выбрать: приобрести данный участок в собственность, взять его в аренду или сохранить прежний правовой статус участка, став землепользователем.

Участок может быть приобретен у государственных органов или органов местного самоуправления, в этом случае возникает первичное право собственности, поскольку у данного участка не было прежде частного собственника. В том случае, если предприятие, расположенное на данном участке, становится предметом договора купли-продажи, у покупателя есть право приобрести ту часть земельного участка, принадлежащего продавцу, на которой расположено само предприятие и которая необходима для его эксплуатации.

Объем прав собственника земельного участка, используемого для предпринимательской деятельности, указан в нормативных актах и первоначальном правоустанавливающем документе на этот участок. Так, законодательство о крестьянском (фермерском) хозяйстве, допуская возможность приобретения земель для ведения такого хозяйства в собственность, лишает собственника права продавать такой земельный участок кому бы то ни было, кроме органов местной власти. Вместе с тем эти участки могут быть предметом залога, аренды, они могут быть переданы по наследству или тому лицу, которое заменяет в случае выхода на пенсию или инвалидности прежнего главу крестьянского хозяйства и продолжает вести то же крестьянское хозяйство.

Земельные участки могут выступать также объектами права постоянного (бессрочного) пользования. Это вещное право может принадлежать любому лицу – как гражданам, так и юридическим лицам. Однако со дня введения в действие ЗК РФ земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, в постоянное (бессрочное) пользование предоставляются только государственным и муниципальным учреждениям, казенным предприятиям, центрам исторического наследия президентов РФ, прекративших исполнение своих полномочий, а также органам государственной власти и органам местного самоуправления. Все остальные юридические лица обязаны переоформить право постоянного (бессрочного) пользования земельными участками на право аренды земельных участков или приобрести земельные участки в собственность, религиозные организации, кроме того – переоформить на право безвозмездного срочного пользования по своему желанию до 1 января 2010 г. В настоящее время гражданам земельные участки в постоянное (бессрочное) пользование не предоставляются, но возникшее у них до введения в действие ЗК РФ право постоянного (бессрочного) пользования земельными участками сохраняется.

В отличие от собственности это вещное право не может быть передано кому бы то ни было по воле того лица, которому оно принадлежит. Право постоянного (бессрочного) пользования может быть лишь первоначальным. Земельные участки на этом праве предоставляются землепользователям по решению государственных органов или органов местного самоуправления.

Аренда земельных участков также относится к числу вещных прав. В отличие от права постоянного (бессрочного) пользования это право может быть приобретено как на основании договора аренды с собственником-государством, так и на основании договора аренды с частным собственником земли. При этом арендатором может быть любое лицо – как физическое, так и юридическое. Однако, в отличие от прав собственников земельных участков и постоянных землепользователей, объем прав арендаторов определяется не

законом, а договором с арендодателем – собственником этого участка. При этом целевое назначение арендуемого земельного участка должно соответствовать указанному в первоначальном правоустанавливающем документе, во всяком случае, цель его использования не должна выходить из указанных рамок.

Особенности правового режима характерны для жилых домов, в том числе многоквартирных. Все эти объекты отнесены к недвижимости и могут выступать предметом купли-продажи, аренды, залога и иных сделок. В том случае, если эти вещи выступают объектами коммерческих сделок, их можно отнести к объектам хозяйственного (предпринимательского) права. Однако те же самые вещи могут находиться и в пределах общегражданского оборота. Так, если квартира в многоквартирном доме выставлена на продажу строительной организацией, возводившей дом, или агентством по недвижимости, то перед нами – объект предпринимательского права, но если эта же квартира сдается ее собственником по договору найма жилого помещения, то она – объект общегражданских (точнее – жилищных) правоотношений.

Особенностью этой группы объектов вещных прав предпринимателей является прежде всего то, что право собственности на дома, квартиры, здания и сооружения и, соответственно, производственные и нежилые помещения в них возникает только после того, как эти объекты прошли этап своего юридического возникновения. Физически уже существующие объекты становятся объектами вещных прав только после того, как подписаны предусмотренные нормативными актами документы об их сдаче строителями и приемке заказчиками – акты сдачи-приемки. Они могут быть подписаны государственными или иными приемочными комиссиями, в состав которых входят представители всех сторон, участвовавших в инвестиционном процессе. Только после подписания актов приемки, которые юридически фиксируют появление новых объектов – зданий, сооружений, квартир и т. д., они могут быть объектами правоотношений (в том числе вещных прав). До подписания актов приемки это объекты незавершенного строительства.

4.4. Правовой режим денег и ценных бумаг

Правовой режим денег как объектов хозяйственного (предпринимательского) права имеет два аспекта: существует принципиальная разница между правовым режимом национальной валюты РФ и иностранной валюты.

Валюта России – рубль – является законным платежным средством, обязательным к приему по его нарицательной стоимости на всей территории России. Возможности же и условия использования иностранной валюты в качестве средства платежа определяются специальным законодательством о валютном регулировании и валютном контроле. Порядок использования средств на валютных счетах, открытых в российских банках, определяется специальными правилами, которые, во-первых, неодинаковы для разных субъектов хозяйственного оборота, а во-вторых, ограничивают возможности предпринимателей в использовании валютных средств по сравнению с рублевыми средствами.

ГК РФ относит деньги к кругу вещей, однако не все юридические свойства вещей присущи деньгам. Так, если вещи могут быть предметом договоров купли-продажи, то деньги выступают в этой роли лишь в порядке исключения. Они могут быть предметом договора купли-продажи, если приобретаются в качестве коллекционного материала. Иностранная валюта может быть предметом договоров купли-продажи, причем приобретать ее по договорам купли-продажи могут как юридические лица, так и

граждане. Что касается российских рублей, то они выступают предметом договоров мены, а не купли-продажи, если речь идет об обмене иностранной валюты на российские рубли. Кроме того, деньги, в том числе денежные средства на счетах, не обладают важнейшим свойством, необходимым для предмета залога, – они не могут быть проданы в случае неисполнения должником основного обязательства перед кредитором-залогодержателем для получения денег, необходимых для расчетов с ним по долгам залогодателя.

Денежные средства как объект хозяйственного оборота имеют различный правовой режим не только с учетом разницы между российской и иностранной валютой, но и с учетом разницы между наличными и безналичными деньгами.

Деньги в наличной форме представляют собой специфический род имущества, вещей. Свои экономические и правовые функции как средство платежа, расчетов, накопления и т. д. они выполняют именно как вещи определенного рода – родовые вещи. Такая роль денег определена не их естественной природой, а принятыми в каждом государстве правилами. В этом смысле наличные деньги как специфический род имущества – это плод деятельности государства. Сам институт денег, их «цена», правила денежного обращения, эмиссия, а также их физическое существование – все это результат установленных государством правил.

Хозяйственное законодательство содержит определенные ограничения на использование наличных средств в хозяйственном обороте. Это установление предельной суммы расчетов между юридическими лицами в наличных деньгах и обязательное использование контрольно-кассовой техники при расчетах за товары, работы и услуги с потребителями, прежде всего – с населением.

Организация наличного денежного обращения в Российской Федерации в настоящее время регулируется утвержденным ЦБ РФ Положением о правилах организации наличного денежного обращения на территории Российской Федерации от 5 января 1998 г. № 14-П. Хозяйствующие субъекты независимо от их организационно-правовых форм хранят свободные денежные средства в учреждениях банков на соответствующих счетах. Наличные денежные средства, поступающие в кассы хозяйствующих субъектов, подлежат сдаче в учреждения банков для последующего зачисления на эти счета.

Прием денежной наличности учреждениями банков от обслуживаемых хозяйствующих субъектов осуществляется в порядке, установленном Положением о порядке ведения кассовых операций и правилах хранения, перевозки и инкассации банкнот и монет Банка России в кредитных организациях на территории Российской Федерации, утвержденным ЦБ РФ 24 апреля 2008 г. № 318-П. Порядок и сроки сдачи наличных денег устанавливаются банками каждому хозяйствующему субъекту по согласованию с их руководителями исходя из необходимости ускорения оборачиваемости денег и своевременного поступления их в кассы в дни работы банков.

В кассах хозяйствующих субъектов могут храниться наличные деньги в пределах лимитов, устанавливаемых обслуживающими их банками по согласованию с руководителями этих хозяйствующих субъектов. Для установления лимита остатка наличных денег в кассе хозяйствующий субъект представляет в учреждение банка, осуществляющее его расчетно-кассовое обслуживание, расчет по форме № 0408020 «Расчет на установление предприятию лимита остатка кассы и оформление разрешения на расходование наличных денег из выручки, поступающей в его кассу». При наличии у хозяйствующего субъекта нескольких счетов в различных учреждениях банков хозяйствующий субъект по своему усмотрению обращается в одно из обслуживающих

учреждений банков с расчетом на установление лимита остатка наличных денег в кассе. После установления лимита остатка кассы хозяйствующий субъект направляет уведомления об определенном ему лимите остатка кассы в другие учреждения банков, в которых открыты ему соответствующие счета. По хозяйствующему субъекту, не представившему расчет на установление лимита остатка наличных денег в кассе ни в одно из обслуживающих его учреждений банка, лимит остатка кассы считается нулевым, а не сданная им в учреждения банков денежная наличность – сверхлимитной.

Лимит остатка кассы определяется исходя из объемов налично-денежного оборота хозяйствующих субъектов с учетом особенностей режима их деятельности, порядка и сроков сдачи наличных денежных средств в учреждения банков, обеспечения сохранности и сокращения встречных перевозок ценностей. Лимит остатка кассы устанавливается:

- ◆ для хозяйствующих субъектов, имеющих денежную выручку и сдающих наличные денежные средства в учреждения банков или учреждения связи РФ ежедневно в конце рабочего дня, – в размерах, необходимых для обеспечения нормальной работы хозяйствующих субъектов с утра следующего дня;
- ◆ для хозяйствующих субъектов, имеющих денежную выручку и сдающих наличные денежные средства в учреждения банков или учреждения связи РФ на следующий день, – в пределах средневенной выручки наличными деньгами;
- ◆ для хозяйствующих субъектов, имеющих денежную выручку и сдающих наличные денежные средства в учреждения банков или учреждения связи РФ не ежедневно, – в зависимости от установленных сроков сдачи и суммы денежной выручки;
- ◆ для хозяйствующих субъектов, не имеющих денежной выручки, – в пределах средневенного расхода наличных денег (кроме расходов на заработную плату, выплаты социального характера и стипендии).

Установленные учреждением банка лимиты остатка наличных денег в кассе сообщаются письменно каждому хозяйствующему субъекту. Лимиты остатка кассы могут пересматриваться в течение года в установленном порядке по просьбе хозяйствующего субъекта (в случае изменения объемов кассовых оборотов, условий сдачи выручки и т. п.), а также в соответствии с договором банковского счета.

Хозяйствующие субъекты обязаны сдавать в учреждения банков все наличные деньги сверх установленных лимитов остатка наличных денег в кассе. Сверх установленных лимитов хозяйствующие субъекты могут хранить в своих кассах наличные деньги только для выдачи заработной платы, выплат социального характера и стипендий не свыше трех рабочих дней (для хозяйствующих субъектов, расположенных в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, – до пяти дней), включая день получения денег в учреждении банка. По истечении этого срока не использованные по назначению суммы наличных денег сдаются в учреждения банков.

Хозяйствующие субъекты могут получать наличные денежные средства в учреждениях банков, в которых у них открыты соответствующие счета на цели, установленные федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ. Выдачи денежной наличности хозяйствующим субъектам на заработную плату и выплаты социального характера, стипендии производятся в сроки, согласованные с обслуживающими учреждениями банков. Выдачи наличных денег для расчетов с увольняемыми работниками и уходящими в отпуск, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством РФ, производятся независимо от установленных хозяйствующему субъекту сроков выплаты заработной платы.

К хозяйствующим субъектам, не соблюдающим порядок ведения кассовых операций и работы с денежной наличностью, применяются меры ответственности, предусмотренные законодательством РФ.

Понятие безналичных денег подразумевает, что собственник денег как вещей (то есть денег наличных) передал их в качестве вклада банку или иной кредитной организации и, таким образом, вместо наличных денег получил право требовать от банка выдачи такой же суммы денег. Иными словами, безналичные деньги по своей правовой природе – это имущественные права, права требования.

Открытие расчетного банковского счета предпринимателю означает, что он не только вправе требовать от банка переданной ему денежной суммы, но и вправе распоряжаться так называемыми денежными средствами на счете. Такое распоряжение предполагает прежде всего возможность осуществлять расчеты со своими контрагентами, минуя наличное денежное обращение, путем списания, перевода безналичных денег со счета одного лица на счет другого. В юридическом плане такие действия являются распоряжением своими имущественными, в данном случае – обязательственными правами.

Изложенное позволяет сделать вывод, что понятием денег как вещей по современному российскому законодательству охватываются лишь наличные деньги. Безналичные же средства, то есть записи на банковских счетах об объеме и характере обязательственных прав банка и его клиентов, – это не вещи, не вещественные объекты хозяйственного права, а иной вид таких объектов — имущественные обязательственные права, права требования.

Ценной бумагой в соответствии с п. 1 ст. 142 ГК РФ признается документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

Из приведенной дефиниции следует ряд особенностей (свойств) ценных бумаг.

1. Документарность, означающая, что ценная бумага не может существовать вне документа. Установленная в ст. 149 ГК РФ возможность существования ценных бумаг в «бездokumentарной» форме позволяет говорить не столько о самом отсутствии документа ценной бумаги, сколько о расширении самого понятия документа, охватывающего не только традиционные бланки (отдельные листы), но и иные формы: книжно-журнальные реестры, распечатки компьютерной информации, записи на электронных носителях. Важно также и то, что документ может считаться ценной бумагой лишь в том случае, если он назван в качестве таковой в самом ГК РФ (ст. 143, 785, 815, 816, 817, 843, 844, 877, 912), в законах о ценных бумагах или в установленном ими порядке.

2. Формальность, подразумевающая, что документ может быть признан ценной бумагой лишь в случае его соответствия форме и реквизитам, определенным в законе или в установленном им порядке для ценной бумаги данного вида. Отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги или ее несоответствие установленной для нее форме влечет ничтожность ценной бумаги (п. 2 ст. 144 ГК РФ). При этом ничтожность самой ценной бумаги не означает ничтожности той сделки, в результате которой такая ценная бумага была выдана первоначально или отчуждена в последующем. Например, ничтожность товарораспорядительной бумаги не влечет отказ от признания за лицом, добросовестно приобретшим товар у продавца, права требовать передачи ему этого товара в собственность.

3. Содержанием ценной бумаги как документа являются имущественные права. При

этом имущественные права и обязанности, удостоверяемые ценными бумагами, могут быть по своей природе правами вещными и обязательственными. В соответствии с данной классификацией все виды ценных бумаг могут подразделяться на бумаги с обязательно-правовым и вещно-правовым содержанием.

Большинство существующих ценных бумаг удостоверяют именно обязательственные права требования (акция, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификат, сберегательная книжка на предъявителя и др.). Ограничением возможности для ценной бумаги удостоверить обязательственное право требования выступает характеристика отчуждаемости или оборотоспособности соответствующего права. Например, не могут являться содержанием ценной бумаги те права, которые в соответствии с действующим законодательством являются неотчуждаемыми. Статья 383 ГК РФ содержит открытый перечень таких прав: алиментные права требования, права требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, иные права, неразрывно связанные с личностью кредитора.

К ценным бумагам с вещно-правовым содержанием относятся товарораспорядительные ценные бумаги, в частности коносамент (п. 2 ст. 785 ГК РФ), двойное складское свидетельство, складское свидетельство, варрант (ст. 912–917 ГК РФ). Они удостоверяют уже не право требования владельца ценной бумаги на получение денежных средств или имущества в натуре, совершения должником каких-либо действий, а само право собственности или иное вещное право на определенное в документе имущество. Таким имуществом, практически всегда являющимся товаром в обращении, владелец ценной бумаги может распорядиться (продать, обменять, заложить и т. д.) путем заключения соответствующей сделки с самой ценной бумагой.

4. Презентационность ценной бумаги, означающая, что ее владелец вправе требовать исполнения (уплаты денег, совершения каких-либо действий, передачи имущества) лишь тогда, когда сама ценная бумага фактически предъявляется должнику в натуре. Точно так же обстоит дело и с передачей прав по ценной бумаге: она обязательно должна сопровождаться фактической передачей приобретателю самой ценной бумаги (п. 1 ст. 142 ГК РФ). Исключением из данного правила является возможность существования ценной бумаги в бездокументарной форме. Принцип презентационности отличает ценные бумаги от имущества в натуре, вещей в собственном смысле. Например, для того чтобы кредитор мог осуществить свое право залога, ему или уполномоченному им лицу вовсе не обязательно фактически владеть заложенной вещью.

5. Из принципа презентационности следует также феномен публичной достоверности ценной бумаги – после передачи ценной бумаги ее приобретателю и, следовательно, перехода к последнему всех прав, ею удостоверяемых, отношения должника по ценной бумаге с ее первоначальным владельцем (кредитором) значения уже не имеют. Поэтому в отличие от общегражданских норм должник не вправе выдвигать новому кредитору возражения, основанные на его отношениях с первоначальным кредитором. Предъявление ценной бумаги надлежащим кредитором уже является достаточным основанием для исполнения должником своей обязанности. Исключением из правила о публичной достоверности являются отношения по передаче прав по именной ценной бумаге, на которые в соответствии с п. 2 ст. 146 ГК РФ распространены правила, регламентирующие уступку права требования (цессию).

Классификация ценных бумаг может быть проведена по различным основаниям.

Одно из оснований классификации — по содержанию имущественных прав,

удостоверенных ценными бумагами (с вещно-правовым и обязательственно-правовым содержанием), – уже было рассмотрено выше.

По способу легитимации управомоченного лица ценные бумаги могут быть разделены на предъявительские, именные и ордерные. Под легитимацией при этом понимается порядок, в соответствии с которым определяется лицо, имеющее имущественное право (или их совокупность), удостоверенное ценной бумагой. Таким лицом может выступать предъявитель ценной бумаги – в этом случае легитимирующим основанием является сам факт нахождения ценной бумаги у данного лица (предъявительская ценная бумага). Управомоченным по ценной бумаге может являться также лицо, непосредственно указанное в самом тексте ценной бумаги (именная ценная бумага). Наконец, управомоченным лицом может являться тот, кого назначил своим распоряжением (приказом, ордером) первоначальный владелец ценной бумаги (ордерная ценная бумага).

По способу документарного оформления ценные бумаги подразделяются на существующие в виде отдельных единых документов и ценные бумаги в бездокументарной форме.

В качестве еще одного основания классификации может выступать определение правового статуса должника по ценной бумаге. По этому основанию из всех ценных бумаг выделяются государственные ценные бумаги, которые, в свою очередь, могут подразделяться на ценные бумаги, выпускаемые Российской Федерацией, субъектами РФ и муниципальными образованиями.

С точки зрения рассмотрения особенностей участия ценных бумаг в хозяйственном обороте представляется важной еще одна классификация ценных бумаг — по содержанию выполняемых ими функций. Эти функции могут быть представлены также в виде тех целей, которые ставят для себя участники предпринимательской деятельности, выпуская (выдавая) ценные бумаги.

Инвестиционная функция заключается в привлечении средств населения и юридических лиц для осуществления каких-либо инвестиционных проектов либо ради увеличения стоимости активов эмитента. Такое привлечение средств может осуществляться на условиях срочности, возвратности, платности (выпуск облигаций, банковских депозитных или сберегательных сертификатов, сберегательных книжек на предъявителя) либо на условиях участия приобретателей ценных бумаг в будущих прибылях эмитента (акции). Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» содержит понятие эмиссионных ценных бумаг, выпускаемых в целях привлечения инвестиций. Их особенность состоит в том, что они размещаются выпусками, имеют равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги, а удостоверение, уступка и безусловное осуществление воплощенных в них прав подчиняются требованиям специального закона. Наиболее ярко инвестиционный характер ценных бумаг выступает в акциях. В выпуске облигаций также можно усмотреть определенные черты инвестиционного механизма, но в связи с тем, что их выпуск опосредует возникновение заемного правоотношения, право владельца облигации на получение дохода по ней не связано непосредственно с будущей прибылью того предприятия, которое создается (расширяется) за счет средств от реализации облигаций.

Расчетная функция ценных бумаг наиболее характерна для чеков. Чекодатель, выдавая чек, например при оплате покупки, рассчитывается таким образом с продавцом за приобретаемый товар, но не в наличной, а в чековой форме (ст. 877–885 ГК РФ).

Кредитная функция присуща такой ценной бумаге, как вексель (ст. 815 ГК РФ). Однако

выдачу векселя в качестве основания установления кредитного отношения не следует понимать в качестве заемного правоотношения. Кредит предоставляется не в связи с тем, что получатель векселя, например продавец товара, ссужает векселедателю (покупателю) денежную сумму, а в связи с тем, что оплата товара наличными деньгами откладывается до срока оплаты самого векселя либо его дальнейшей продажи (учета) продавцом. Такой кредит именуется косвенным (или коммерческим), оказываемым не в форме займа денежных средств, а в форме отсрочки платежа наличными за проданный товар, оказанные услуги, выполненные работы.

Функция опосредования товарного обращения без физического перемещения товаров от изготовителей к покупателям, от продавцов к покупателям путем выпуска товарораспорядительных ценных бумаг. В ситуации, когда перемещаются крупные партии товаров, а продавцы и покупатели находятся на значительном удалении друг от друга, выпуск товарораспорядительных документов на оптовые партии товаров позволяет ускорить оборот товаров, что является важным для увеличения прибыльности торговых операций.

Наиболее распространенным видом ценных бумаг в хозяйственном обороте в настоящее время являются акции, которые удостоверяют совокупность взаимосвязанных имущественных и неимущественных прав. Имущественными правами, принадлежащими акционеру, являются право на получение дивиденда (части чистой прибыли АО по итогам хозяйственной деятельности за какой-либо период, чаще всего за год), право на получение части имущества АО, остающегося после завершения процесса его ликвидации и расчета с кредиторами, и другие права. Неимущественными правами, объединяемыми в группу прав участия, являются: право акционера избирать и быть избранным в органы управления АО и его ревизионную комиссию, право знакомиться с финансово-хозяйственной документацией общества, в том числе в порядке внутренней проверки его деятельности, а также прочие права, предусмотренные законодательством и уставом акционерного общества. Конкретный объем правомочий акционера зависит в первую очередь от категории принадлежащей ему акции, которая может быть обыкновенной или привилегированной.

Следующими по степени своей распространенности в обороте среди прочих видов ценных бумаг выступают облигации, которые удостоверяют право их держателя на получение от должника в предусмотренный в них срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента. Облигация предоставляет держателю также право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права (ст. 816 ГК РФ). Из содержания удостоверяемых облигацией прав видно, что, по сути, между должником и держателем облигации устанавливается заемное правоотношение, оформленное, однако, не простым письменным договором займа, а выдачей ценной бумаги. Смысл в облигационных заимствованиях, с точки зрения заемщика, определяется тем, что потенциальное число заимодавцев не ограничивается ничем, кроме самих условий эмиссии, поскольку облигации, как правило, предлагаются к публичному размещению. С точки зрения заимодавца, облигация удобна тем, что он может, не дожидаясь срока ее погашения, передать право требования по ней другому лицу.

В отечественном законодательстве о рынке ценных бумаг содержится упоминание о производных ценных бумагах, под которыми понимаются любые ценные бумаги, удостоверяющие право их владельца на покупку или продажу других ценных бумаг. В настоящее время к производным ценным бумагам относится опционное свидетельство, то есть именная эмиссионная ценная бумага, закрепляющая на определенных условиях право ее владельца на покупку (опционное свидетельство на покупку) или продажу (опционное

свидетельство на продажу) акций или облигаций.

По величине задействованных капиталов и широте охвата территории РФ наиболее крупным сектором рынка ценных бумаг является рынок государственных ценных бумаг, среди которых можно, в частности, отметить следующие виды: государственные краткосрочные бескупонные облигации, государственные казначейские обязательства, государственные облигации внутреннего валютного займа, государственные облигации сберегательного займа, облигации федерального займа с переменным купонным доходом. Регулирование данных отношений является непосредственным предметом Федерального закона «О рынке ценных бумаг». Отдельные нормы об облигациях находятся также в Федеральном законе «Об акционерных обществах».

Сберегательные (депозитные) сертификаты, сберегательные книжки на предъявителя являются ценными бумагами, эмитентом которых может выступать исключительно банк или иное кредитное учреждение. Каждая из указанных ценных бумаг удостоверяет совершение денежного вклада в банковское учреждение и право владельца бумаги требовать выплаты суммы вклада с начисленными на нее процентами по предъявлении либо по истечении определенного срока (ст. 843, 844 ГК РФ).

Значительным своеобразием отличаются товарораспорядительные ценные бумаги. Среди них можно выделить коносамент, применяемый преимущественно в сфере международных морских перевозок грузов. Коносамент удостоверяет целый комплекс правоотношений, является сложной по своему содержанию ценной бумагой. Во-первых, он удостоверяет факт заключения договора морской перевозки между грузоотправителем и перевозчиком и факт сдачи груза к перевозке. Во-вторых, коносамент удостоверяет право собственности его владельца на груз, сданный перевозчику и находящийся в пути следования либо на складе перевозчика. В-третьих, предъявитель коносамента обладает безусловным правом фактического получения груза от перевозчика в месте назначения.

4.5. Правовой режим объектов интеллектуальной собственности

Предпринимательская деятельность предполагает использование не только вещественного имущества – того, что может быть объектом права собственности или иных вещных прав, но и объектов интеллектуальной собственности, среди которых на первое место выходят по своему практическому значению объекты промышленной собственности: права на товарный знак, фирменное наименование, изобретения и полезные модели, секреты производства и селекционные достижения.

Право на товарный знак может принадлежать лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность (физическим или юридическим лицам), в том числе коммерческим и некоммерческим организациям. Правовой основой этого института предпринимательского права являются часть четвертая ГК РФ (ст. 1477–1515), Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. (с последующими изменениями и дополнениями), Мадридское соглашение о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 г. (с последующими изменениями и дополнениями) и ряд других нормативных актов.

Термин «товарный знак», используемый в тексте закона, охватывает две его разновидности: собственно товарные знаки и знаки обслуживания. Строго говоря, услуга является таким же товаром, предметом договоров, как и вещественные объекты. Однако маркировать услугу, которая представляет собой согласно ГК РФ определенную деятельность, невозможно. Поэтому говорят о знаках обслуживания, которые, как правило, используются в различных рекламных материалах, украшают оборудование и инвентарь, применяемые для оказания услуг. Экономическое значение использования знаков обслуживания и коммерческая целесообразность правовой охраны этих знаков, общие начала оценки исключительного права на их использование и предоставления

права на такое использование – все эти аспекты знаков обслуживания такие же, как у товарных знаков.

Пункт 1 ст. 1477 ГК РФ определяет товарный знак как обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Товарными знаками могут быть словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения и их комбинации. Избранное в качестве товарного знака обозначение становится товарным знаком – объектом исключительных прав после его государственной регистрации. Документом, удостоверяющим исключительные права предпринимателя на использование товарного знака и приоритет самого товарного знака, является свидетельство на товарный знак, выдаваемое после его государственной регистрации. Права предпринимателя, зарегистрировавшего товарный знак, относятся лишь к тем товарам, которые указаны в свидетельстве.

Регистрация товарных знаков и выдача свидетельств осуществляются федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатентом), который проводит предварительную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения. Эти действия весьма важны, так как закон содержит перечень оснований для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. Так, основаниями для отказа в государственной регистрации товарного знака могут быть отсутствие различительной способности у представленного обозначения, фактическое всеобщее употребление обозначения как обозначения товаров определенного вида, ложность или способность ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя. Невозможна регистрация товарного знака, если данное обозначение является общепринятым символом или термином, если оно указывает на вид, качество, количество, свойства, назначение, ценность товаров, на место и время их производства или сбыта. Невозможно использовать в качестве товарного знака обозначения, представляющие собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, а также сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций, официальные, контрольные, гарантийные и пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия или сходные с ними до степени смешения. Основаниями для отказа в регистрации может быть также наличие тождественности или сходства до степени смешения с товарными знаками, ранее зарегистрированными или хотя бы заявленными на регистрацию в Российской Федерации на имя другого лица в отношении однородных товаров, с товарными знаками других лиц, охраняемыми в силу международных договоров РФ даже и без их регистрации, и в некоторых иных случаях, прямо названных в законе. Перечень оснований для отказа в государственной регистрации товарного знака является исчерпывающим.

После государственной регистрации и получения свидетельства о ней владелец товарного знака приобретает исключительное право пользоваться и распоряжаться товарным знаком. Практическое значение исключительного права на товарный знак состоит не только в том, что его владелец может запрещать использование этого знака другим лицам, но и в том, что он получает возможность предоставлять за соответствующую плату право использовать этот товарный знак. Заключая такого рода лицензионные договоры, владельцы популярных товарных знаков используют полученное ими исключительное право как объект имущественных правоотношений, а по классификации ГК РФ – как неимущественное право, имеющее денежную оценку. Исключительное право владельца товарного знака может быть использовано им также при формировании уставного или складочного капитала хозяйственных товариществ и обществ, это право может быть предметом договоров коммерческой концессии (или франшизы, франчайзинга), по которым предметом сделки являются наряду с иными, в том числе исключительными правами, и права на использование товарного знака.

Любое юридическое лицо, выступающее в гражданском обороте, имеет свое наименование, называемое фирменным. Наименование коммерческой организации, так же

как и наименование любого юридического лица, должно быть указано в учредительных документах. Это общее требование содержится в ст. 52 ГК РФ применительно ко всем юридическим лицам, а в отношении определенных их видов есть специальные требования, например в отношении указания имен участников полного товарищества или имен полных товарищей в товариществах на вере в составе фирменного наименования этих видов коммерческих организаций.

Специальные правила ГК РФ посвящены фирменным наименованиям отдельных видов коммерческих организаций. Так, наименование коммерческой организации должно содержать указание на организационно-правовую форму этой организации: ОАО, ЗАО, ООО, полное товарищество, товарищество на вере, производственный кооператив. Специфика фирменных наименований государственных или муниципальных унитарных предприятий состоит в том, что фирменное наименование таких предприятий должно содержать указание на характер их деятельности. Кроме того, как правило, оно включает указание на подчиненность такого предприятия.

Отметим, что право на фирменное наименование принадлежит тому, кому принадлежит право на иное имущество данного юридического лица. Так, если имущество АО является его собственностью, то и фирменное наименование принадлежит тому же субъекту – АО. Однако в глазах потребителя нередко фирменное наименование ассоциируется не столько с данной коммерческой организацией, сколько с технической базой предприятия как имущественного комплекса, научно-техническим уровнем производства, квалификацией персонала, традициями, дизайном и прочими категориями, весьма важными экономически, но никак не формализованными с точки зрения права. Поэтому традиционным является сохранение фирменного наименования в тех случаях, когда данное предприятие как имущественный комплекс меняет собственника. При слиянии юридических лиц, особенно если речь идет об известных на рынке данного товара производителях, традицией является и создание объединенных фирменных наименований. Такой же прием используется и при присоединении одних юридических лиц к другим, а также в тех случаях, когда создается, например, новое АО или иная коммерческая организация с участием известных фирм.

Для многих видов предпринимательской деятельности условием успеха являются использование в производстве новых технологий, выпуск новых видов продукции, соответствующих требованиям научно-технического развития. Юридическим инструментом повышения заинтересованности в использовании достижений технической мысли является предоставление законом исключительных прав на использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. Правовой режим этих объектов прав предпринимателя определен в части четвертой ГК РФ. Документом, удостоверяющим охраняемые законом права, для изобретений, полезных моделей и промышленных образцов является патент.

В качестве изобретения охраняется техническое решение в любой области, относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств). Изобретение может получить правовую охрану, если оно отвечает трем основным требованиям: является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Критерии, позволяющие определить, отвечает ли данное техническое решение указанным требованиям, прямо сформулированы в ГК РФ. Таким образом, далеко не всякое техническое решение, при всей его внешней эффективности, может получить правовую охрану в качестве изобретения. В качестве объектов изобретений могут выступать: устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культура клеток растений и животных, применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

В отличие от изобретения полезная модель – это новое и промышленно применимое конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления и их

составных частей. Для полезной модели не требуется соответствия такому критерию, как изобретательский уровень. Полезная модель – это не само техническое решение определенной задачи, а конструктивное выполнение определенных объектов. В отличие от изобретения полезной моделью может быть лишь вещественный объект, эта категория неприменима ни к способу, ни к веществу. Последние могут получить правовую охрану лишь в качестве изобретений.

Промышленные образцы представляют собой художественно-конструкторские решения изделий, определяющие их внешний вид. Для того чтобы стать объектом правовой охраны, художественно-конструкторское решение должно отвечать таким требованиям, как новизна, оригинальность и промышленная применимость. Таким образом, закон называет два необходимых для предоставления правовой охраны условия, которые встречаются и в нормах об изобретениях и полезных моделях: новизна и промышленная применимость. Третьим же критерием является оригинальность. Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделия.

Для получения правовой охраны изобретений, полезных моделей и промышленных образцов заявитель, составив заявку согласно достаточно формализованным требованиям, должен обратиться в Роспатент, который проведет соответствующую экспертизу. Этому ведомству государство предоставило полномочия для решения вопроса о том, относится ли данное решение к числу объектов права промышленной собственности. Патент может быть выдан либо автору изобретения, полезной модели или промышленного образца, либо тем лицам, которых он указал в заявке. В случаях, если данное решение было получено в ходе выполнения служебного задания, патент может быть получен работодателем автора. Для устранения такой возможности достаточно заключения договора между работником и работодателем.

Содержание исключительного права патентовладельца определено в ГК РФ как возможность использовать охраняемый патентом объект по своему усмотрению. Такая возможность ограничена обязанностью не нарушать прав других патентовладельцев. Реализация указанной возможности может включать запрет на использование соответствующих объектов иными лицами.

При решении вопроса об использовании изобретения или иного охраняемого патентом объекта несколькими лицами, которым принадлежит патент, должно быть достигнуто соглашение между ними, а если этого сделать не удалось, то каждый вправе использовать объект по своему усмотрению, однако без согласия остальных он не может предоставить кому бы то ни было лицензию или уступить патент – такое исключительное право может быть осуществлено самим патентовладельцем, однако без согласия других он не может распорядиться этим правом. Запатентованный объект признается использованным в изделии или примененным в технологии, если использован каждый признак изобретения или полезной модели.

Патентовладелец может передать все свои исключительные права, то есть уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу. При этом договоры об уступке патента подлежат обязательной государственной регистрации и без нее недействительны.

Характерным для предпринимательского оборота является также лицензионный договор, в силу которого любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец, защищенные патентом, в соответствии с разрешением патентовладельца. По такому договору патентовладелец-лицензиар предоставляет лицензиату право использовать запатентованный объект в объеме, указанном в договоре, а лицензиат обязуется вносить в пользу лицензиара указанные в договоре платежи, использовать объект только в указанных в лицензионном договоре рамках и осуществлять все иные действия, указанные в договоре. Лицензионный договор, так же как и договор об уступке патента,

подлежит обязательной государственной регистрации.

Патентное законодательство предусматривает и так называемую открытую лицензию, которая означает предоставление патентовладельцем возможности использовать его изобретение всем желающим с условием внесения в его пользу соответствующих платежей. Лица, использующие объект, на который есть открытая лицензия, обязаны заключить с патентовладельцем договор о платежах. Наконец, Правительство РФ вправе разрешить использование объекта промышленной собственности и без согласия патентовладельца, если основанием для такого решения являются интересы национальной безопасности. В этом случае патентовладельцу выплачивается соразмерная компенсация.

Контрольные вопросы

1. Какие виды вещных прав предпринимателей вам известны?
2. Какова правовая характеристика сервитута?
3. Что такое вещи и какова их классификация?
4. Какова правовая характеристика предприятия как объекта прав хозяйствующих субъектов?
5. Что вы знаете о правовом режиме земельных участков в Российской Федерации?
6. Каков правовой режим жилых помещений в Российской Федерации?
7. В чем специфика денег (денежных средств) как объекта хозяйственного права?
8. Что вам известно о правовом регулировании организации наличного денежного обращения в Российской Федерации?
9. Каковы признаки ценных бумаг? Какие виды ценных бумаг вам известны?
10. Какие виды объектов интеллектуальной собственности вы знаете? Каков их правовой режим?

Глава 5

СДЕЛКИ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

5.1. Понятие, содержание и виды сделок

Согласно ст. 153 ГК РФ сделки представляют собой действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

По своему составу сделка представляет собой единство четырех элементов: субъектов – лиц, участвующих в сделке; субъективной стороны – единства воли и волеизъявления; формы и содержания.

Субъектами сделки являются любые субъекты гражданского права (физические лица, юридические лица, государство и муниципальные образования), обладающие гражданско-правовой дееспособностью.

Помимо дееспособности субъекта сделки, для ее совершения необходимо также наличие у него желания совершить эту сделку (так называемой внутренней воли), а также доведение этой внутренней воли до сведения других лиц (волеизъявление). Воля и волеизъявление составляют субъективную сторону сделки, то есть психическое

отношение лица к совершаемой им сделке. Элементом субъективной стороны сделки является также мотив, то есть побудительная причина, цель, ради достижения которой лицо вступает в сделку.

Одним из условий действительности сделки является облечение воли субъектов, совершающих сделку, в требуемую законом форму.

Форма сделок может быть устной или письменной.

Устно могут совершаться любые сделки, если:

- ◆ законом или соглашением сторон для них не установлена письменная форма;
- ◆ они исполняются при самом их совершении (исключение составляют сделки, требующие нотариальной формы, а также сделки, для которых несоблюдение простой письменной формы влечет их недействительность);
- ◆ сделки, совершающиеся во исполнение письменного договора, если имеется соглашение сторон об устной форме их исполнения.

Все остальные сделки совершаются в письменной форме, которая бывает простой, нотариальной и с последующей государственной регистрацией.

Простая письменная форма представляет собой выражение воли участников сделки путем составления документа, отражающего содержание сделки и подписанного лицами, совершающими сделку. Договоры могут совершаться не только посредством составления единого документа, но и путем обмена документами через почтовую, телеграфную, электронную или иную связь, позволяющую достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК РФ).

В простой письменной форме совершаются следующие сделки:

- ◆ сделки юридических лиц между собой и с гражданами, если такие сделки не требуют нотариального удостоверения или в соответствии со ст. 159 ГК РФ не могут совершаться в устной форме;
- ◆ сделки граждан между собой на сумму более 10 МРОТ;
- ◆ сделки между гражданами, письменная форма совершения которых прямо предусмотрена законом (например, соглашение о неустойке, залоге, поручительстве и других способах обеспечения исполнения обязательств, предварительный договор и др.).

Нотариальная форма требуется для совершения сделок, прямо предусмотренных законом, а также соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма и не требовалась (ст. 163 ГК РФ). Нотариальная форма отличается от простой письменной тем, что специально уполномоченное должностное лицо – нотариус – совершает на письменном документе удостоверительную надпись. В случаях, предусмотренных законом, удостоверительные надписи вправе совершать и иные должностные лица (например, капитаны судов заграничного плавания, командиры воинских частей, главные врачи лечебных учреждений, консулы и др.).

Наряду с рассмотренными формами совершения сделок законом введена дополнительная стадия совершения отдельных видов сделок – государственная регистрация, которая предполагает внесение информации о совершенных сделках в единый государственный реестр, что позволяет иметь полную и достоверную информацию о собственнике недвижимости, лежащих на ней обременениях и т. д. Если законом предусмотрено, что та или иная сделка подлежит государственной регистрации, то до момента ее государственной регистрации сделка не будет считаться совершенной. Обязательность

государственной регистрации предусмотрена ГК РФ для сделок с недвижимым имуществом. Порядок государственной регистрации сделок установлен Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

В юридической литературе [10 - См.: книги 34, 47, 57 и др. по списку литературы.] существует достаточно полно разработанная классификация сделок.

В зависимости от числа участвующих в сделке сторон выделяют:

◆ односторонние сделки, для совершения которых необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (например, завещание);

◆ дву-и многосторонние сделки (договоры), для совершения которых требуется согласование воли двух или более лиц.

По моменту, к которому приурочивается возникновение сделки, различают:

◆ консенсуальные сделки (от лат. consensus – «соглашение»), для совершения которых достаточно достижения соглашения о совершении сделки (например, договор купли-продажи считается совершенным в момент достижения соглашения между продавцом и покупателем, передача же вещи, уплата денег и иные действия совершаются уже во исполнение заключенной сделки);

◆ реальные сделки, совершаемые только при условии передачи вещи, являющейся предметом договора, от одного участника другому (например, дарение, заем, хранение); до момента передачи вещи права и обязанности по реальной сделке не возникают.

По значению основания сделки для ее действительности различают:

◆ казуальные сделки (от лат. casua – «причина»), которые признаются недействительными, если совершены с соблюдением всех необходимых условий, но у них отсутствует основание;

◆ абстрактные сделки, для которых их основание является юридически безразличным (например, вексель, банковская гарантия).

В зависимости от определенности в сделке момента начала и прекращения ее действия выделяют:

◆ бессрочные сделки, в которых не определен ни момент начала, ни момент прекращения ее действия; такая сделка вступает в силу немедленно;

◆ срочные сделки, в которых определен либо момент начала, либо момент прекращения их действия, либо оба указанных момента;

◆ условные сделки – разновидность срочных сделок, в которых возникновение прав и обязанностей приурочено к наступлению события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет (например, договор страхования).

Выделяют также отдельный вид фидуциарных сделок (от лат. fiducia – «доверие»), которые связаны с наличием лично-доверительных отношений между сторонами (например, договор поручения, комиссии, передачи имущества в доверительное управление). Особенность данного вида сделок состоит в том, что изменение характера взаимоотношений сторон, утрата доверия между ними могут служить основанием к прекращению отношений в одностороннем порядке.

5.2. Недействительные сделки

Порядок и последствия признания сделок недействительными

Действительность сделки зависит от действительности образующих ее элементов. Поэтому все недействительные сделки можно разделить на сделки с пороком субъектного состава, с пороками воли, с пороками формы, с пороками содержания (табл. 5.1).

Наряду с отдельными составами недействительных сделок ст. 168 ГК РФ содержит общую норму, согласно которой недействительной является любая сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов.

Таблица 5.1. Недействительные сделки

Порок элемента сделки	Составы недействительных сделок	Категория недействительности
С пороками субъектного состава	Совершаемые гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК РФ)	Ничтожные
	Совершаемые гражданином, ограниченным в дееспособности (ст. 176 ГК РФ)	Оспоримые
	Совершаемые несовершеннолетним в возрасте до 14 лет (ст. 172 ГК РФ)	Ничтожные
	Совершаемые несовершеннолетним в возрасте старше 14 лет (ст. 175 ГК РФ)	Оспоримые
	Выходящие за пределы специальной правоспособности юридического лица (ст. 173 ГК РФ)	Оспоримые
	Совершенные органами юридического лица с превышением их полномочий (ст. 174 ГК РФ)	Оспоримые
С пороками воли	Совершаемые под влиянием насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной (ст. 179 ГК РФ)	Оспоримые
	Совершаемые гражданами, не способными понимать значение совершаемых ими действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ)	Оспоримые
	Совершенные под влиянием обмана или заблуждения, а также кабальные сделки (ст. 178, 179 ГК РФ)	Оспоримые
С пороками формы	Заклученные без соблюдения требуемой законом простой письменной формы (п. 2 ст. 162 ГК РФ)	Ничтожные
	Заклученные без соблюдения требуемой законом нотариальной формы или государственной регистрации (п. 1 ст. 165 ГК РФ)	Ничтожные
С пороками содержания	Совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ)	Ничтожные
	Мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК РФ)	Ничтожные

Сделки с пороками в субъекте связаны с недееспособностью граждан, а также с нарушением специальной правоспособности юридических лиц либо правового статуса их органов управления.

Недействительность сделок, участниками которых являются граждане, основывается на критериях возраста и психического отношения к совершаемым действиям. По этим критериям законом сформулированы четыре состава недействительных сделок:

- ◆ сделки, совершаемые недееспособным гражданином (ст. 171 ГК РФ);
- ◆ сделки, совершаемые ограниченно дееспособным гражданином (ст. 176 ГК РФ);
- ◆ сделки, совершаемые несовершеннолетними в возрасте до 14 лет (ст. 172 ГК РФ);
- ◆ сделки, совершаемые несовершеннолетними в возрасте старше 14 лет (ст. 175 ГК РФ).

По этим сделкам дееспособная сторона, если она знала или должна была знать о недееспособности другой стороны, обязана, помимо исполнения общего требования по недействительным сделкам, возместить другой стороне реальный ущерб, понесенный в результате заключения недействительной сделки.

Для юридических лиц законом предусмотрены два состава недействительных сделок:

- ◆ сделки, выходящие за пределы специальной правоспособности юридического лица (ст. 173 ГК РФ);

- ◆ сделки, совершенные органами юридического лица с превышением их полномочий (ст. 174 ГК РФ).

Оба этих состава объединяет то, что их недействительность жестко связана с установлением того факта, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о незаконности ее совершения.

Сделки с пороками воли подразделяются на сделки без внутренней воли и сделки, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно.

Без внутренней воли совершаются сделки под влиянием насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной (ст. 179 ГК РФ), а также гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ). Такие сделки признаются недействительными вследствие того, что воля самого лица на совершение сделки отсутствовала, имеющее же место волеизъявление отражало не волю участника сделки, а волю иного лица, оказавшего воздействие на участника сделки.

К сделкам, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно, относятся следующие составы.

Сделки, совершаемые гражданами, не способными понимать значение совершаемых ими действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ). Данные сделки совершаются дееспособными лицами, которые, однако, вследствие заболевания, опьянения либо иного болезненного состояния психики не могут понимать, какую сделку они совершают.

Сделки, совершенные под влиянием обмана или заблуждения, а также кабальные сделки (ст. 178, 179 ГК РФ) характеризуются наличием внешне выраженной внутренней воли, сформированной, однако, под воздействием обстоятельств, искажающих истинную волю лица.

Обман – это намеренное (умышленное) введение в заблуждение стороны в сделке другой стороной либо лицом, в интересах которого совершается сделка. При этом действия недобросовестного контрагента могут выражаться как в активных действиях (например, сообщение ложных сведений, представление поддельных справок о стоимости вещи и т. п.), так и в пассивных действиях (бездействии), например в умолчании подрядчиком о дефекте изделия, непредставлении полной документации и т. п.

Заблуждение в отличие от обмана не является результатом умышленных, целенаправленных действий другого участника сделки. Его возникновению могут способствовать недоговоренность, отсутствие должной осмотрительности, самоуверенность участника сделки либо действия третьих лиц.

Кабальные сделки – это сделки, совершаемые вследствие стечения тяжелых обстоятельств, которые практически исключают нормальное формирование воли, побуждая лицо заключать сделку на крайне невыгодных для себя условиях. В отличие от обмана обстоятельства, влияющие на формирование воли, возникают независимо от другого участника сделки, который, однако, осознает их наличие и пользуется этим для заключения выгодной для себя, но крайне невыгодной для другого контрагента сделки. Сам потерпевший от такой сделки, как правило, осознает ее кабальный характер, но волею обстоятельств вынужден совершить эту сделку.

Недействительность сделок вследствие порока формы связана исключительно с несоблюдением письменной формы сделки. При этом несоблюдение простой письменной формы влечет недействительность сделки только в случаях, специально указанных в законе; несоблюдение же требуемой законом нотариальной формы, а также государственной регистрации сделки влечет ее недействительность всегда.

Сделки с пороками содержания признаются недействительными вследствие расхождения условий таких сделок с требованиями закона и иных правовых актов. Среди

них выделяют два состава: сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ), а также мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК РФ).

Сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности, являются ничтожными. При наличии умысла у обеих сторон такой сделки – в случае ее исполнения обеими сторонами – в доход государства взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки только одной стороной с другой стороны взыскивается в доход государства все полученное ею и причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей взыскивается в доход государства.

Мнимая сделка – это сделка, совершаемая лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (например, пытаюсь избежать конфискации имущества, предприниматель оформляет договор дарения на имя своего родственника).

Несколько иначе выглядит притворная сделка. В ней также отсутствует основание, поскольку стороны стремятся достигнуть отнюдь не того правового результата, который должен возникнуть из совершаемой сделки. Притворная сделка прикрывает своей формой истинную сделку, совершаемую сторонами.

Недействительные сделки в зависимости от того, требуется ли для их признания недействительными решение суда либо они являются недействительными независимо от такого решения, подразделяются на оспоримые и ничтожные сделки.

Оспоримость сделки означает доказывание какого-либо факта, имеющего значение для действительности сделки. Оспоримой сделка может быть признана только судом, и до вынесения судебного решения никто не вправе объявлять оспоримую сделку недействительной. Срок исковой давности для оспоримых сделок составляет один год со дня, когда лицо узнало или должно было узнать об обстоятельствах, являющихся основанием недействительности сделки.

Ничтожная сделка недействительна изначально, поскольку ее порок настолько серьезен, что этот факт не требует установления судебным или каким-либо иным компетентным органом. При установлении порочности какого-либо из элементов ничтожной сделки любой гражданин, организация или государственный орган вправе потребовать применения последствий недействительности ничтожной сделки. Срок исковой давности для предъявления требования о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет три года с момента, когда началось исполнение ничтожной сделки.

По общему правилу все недействительные сделки являются ничтожными, а оспоримыми только в случаях, прямо предусмотренных законом (ст. 168 ГК РФ). При этом независимо от того, является сделка ничтожной или оспоримой, и те и другие становятся предметом судебного разбирательства для решения вопроса не только об объявлении недействительной оспоримой сделки, но и о применении последствий недействительности ничтожной сделки в случае ее исполнения.

В ряде случаев закон предусматривает возможность реанимации ничтожной сделки. Например, сделки, совершенные гражданином, признанным судом недееспособным, несовершеннолетним, не достигшим 14 лет, а также сделки, не облеченные в требуемую законом нотариальную форму или не прошедшие государственной регистрации, могут быть признаны судом действительными. Решение суда о признании ничтожной сделки действительной означает, что это действие порождает законные последствия сделки с момента ее совершения, то есть суд придает своему решению обратную силу, распространяя юридические последствия на уже истекший промежуток времени.

Признание сделок недействительными связано с устранением последствий недействительных сделок.

Общим правилом является возврат сторон в то имущественное положение, которое

имело место до исполнения недействительной сделки. Каждая из сторон возвращает другой стороне все полученное по недействительной сделке. Такой возврат сторон в первоначальное положение называется в гражданском и хозяйственном праве двусторонней реституцией.

В отдельных случаях закон предусматривает санкцию за совершение недействительной сделки в виде взыскания полученного по сделке в доход государства. Такая санкция предусмотрена в отношении виновной стороны за совершение сделки под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителей обеих сторон или стечения тяжелых обстоятельств (п. 2 ст. 179 ГК РФ). Если обе стороны виновны в совершении противоправной сделки с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, то в доход Российской Федерации взыскивается все полученное сторонами либо причитающееся к исполнению. Если виновно действовала только одна сторона, то она возмещает другой стороне все полученное по сделке, а причитающееся виновной стороне взыскивается в доход государства (односторонняя реституция).

Наряду с общими последствиями недействительности сделок применяется и обязанность возмещения ущерба, понесенного одной из сторон вследствие заключения и исполнения недействительной сделки. Возмещению подлежит лишь реальный ущерб, то есть только уменьшение в имуществе и фактически понесенные стороной расходы. По сделкам, в которых в отношении виновной стороны предусмотрена санкция в виде взыскания полученного в доход государства, дополнительным последствием является возмещение потерпевшему реального ущерба.

5.3. Понятие, содержание и субъекты представительства. Доверенность в хозяйственном обороте

Под представительством в литературе понимается совершение одним лицом (представителем) в пределах имеющихся у него полномочий сделок и иных юридических действий от имени и в интересах другого лица (представляемого).

Согласно ст. 182 ГК РФ сделка, совершаемая представителем на основании его полномочий, непосредственно создает, изменяет или прекращает гражданские права и обязанности представляемого. При этом с помощью представительства могут осуществляться не только имущественные, но и некоторые личные неимущественные права (например, оформление и подача заявки на получение патента на изобретение). Однако не допускается совершение через представителя сделок, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, а также других сделок в случаях, предусмотренных законом (ст. 182 ГК РФ). Так, только лично можно выдать доверенность, заключить договор пожизненного содержания и некоторые другие сделки.

В отношениях представительства различаются три субъекта: представляемый, представитель и третье лицо, с которым у представляемого возникает правовая связь благодаря действиям представителя.

В роли представляемого может выступать любой субъект гражданского права независимо от состояния его дееспособности.

К лицам, которые могут выступать представителями, предъявляются более жесткие требования. Во-первых, представители-граждане должны обладать, как правило, полной дееспособностью. В виде исключения в качестве представителей юридических лиц в сфере торговли и обслуживания могут выступать граждане, достигшие трудового совершеннолетия, то есть 16 лет. Во-вторых, юридические лица могут принимать на себя функции представителей, если это не расходится с теми целями и задачами, которые

указаны в их учредительных документах. В-третьих, законодательство содержит ряд прямых запретов в отношении выполнения представительских функций некоторыми лицами. Так, главные бухгалтеры не могут получать по доверенности денежные средства по чекам и другим документам в банках, а также товарно-материальные ценности для организаций, в которых они работают.

Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого лишь тогда, когда они совершаются в пределах предоставленных представителю полномочий. Если же представитель превышает свои полномочия, представляемый свободен от каких бы то ни было обязательств перед третьим лицом, с которым представитель вступил в правовые отношения от его имени.

В качестве третьего лица, с которым представляемый с помощью представителя заключает предпринимательскую сделку или совершает иное юридическое действие, может выступать любой субъект хозяйственного права. Однако п. 3 ст. 182 ГК РФ запрещает представителю совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства. Например, представитель не может сам купить то имущество, которое поручил ему продать представляемый.

Согласно ст. 182 ГК РФ основаниями возникновения представительства могут являться административный акт, закон или доверенность.

Представительство, основанное на административном акте, – это представительство, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. Чаще всего эта ситуация имеет место тогда, когда орган управления юридического лица издает приказ о назначении работника на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций (например, медицинский представитель, представляющий продукцию фармацевтической компании медицинским учреждениям и аптечным предприятиям и полномочный заключать с ними сделки от имени производителя лекарственных средств). В этом случае полномочия представителя определяются изданным администрацией приказом, либо следуют из должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (например, продавец, кассир, приемщик заказов и т. п.).

В ряде случаев представительские отношения возникают по прямому указанию закона, в силу чего данный вид представительства именуется законным представительством. Так, законными представителями малолетних детей являются их родители, полномочия которых основываются на фактах материнства и отцовства. Аналогичную роль играют усыновление, установление опеки и ряд других юридических фактов. Особенности данного вида представительства является то, что оно, во-первых, возникает независимо от волеизъявления представляемого и, во-вторых, полномочия представителя непосредственно определены законом.

Представительство, основанное на доверенности, в отличие от вышеперечисленных видов обязательного представительства является представительством добровольным. Это значит, что оно возникает по воле представляемого, который определяет не только фигуру представителя, но и его полномочия. На совершение юридических действий от имени представляемого в этом случае требуется согласие и самого представителя. Между представляемым и представителем заключается договор, определяющий их внутренние взаимоотношения (обычно договор поручения). При этом, если стороной такого договора

является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее интересы предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательства (например, биржевой брокер, страховой агент и т. д.), возникает так называемое коммерческое представительство (ст. 184 ГК РФ). Главной его особенностью является то, что коммерческий представитель может быть одновременно представителем разных сторон в сделке при условии, что обе стороны согласны с таким представительством, либо когда оно прямо предусмотрено законом.

Для представительства перед третьими лицами представляемый обычно выдает представителю особый письменный документ, именуемый доверенностью. Согласно п. 1 ст. 185 ГК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами. Чаще всего доверенность выдается для подтверждения полномочий добровольного представительства, основанного на договоре, но в отличие от договора, регулирующего внутренние отношения между представителем и представляемым, доверенность призвана обеспечить внешний эффект представительства, а именно установить правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. Знакомясь с доверенностью, третьи лица, которым она собственно и адресуется, узнают, какими полномочиями обладает представитель. Любые сделки и иные юридические действия, совершенные представителем в рамках предоставленных ему полномочий, носят для представляемого обязательный характер.

К доверенности предъявляются следующие требования.

Доверенность должна быть специальным образом оформлена. Для действительности доверенности требуется, чтобы она была облечена в письменную форму. В ней должны быть четко отражены полномочия представителя и содержаться другие реквизиты, необходимые для доверенности. На совершение сделок, требующих нотариальной формы, за исключением случаев, предусмотренных законом, требуется нотариальный порядок удостоверения доверенности. Так, в соответствии со ст. 187 ГК РФ нотариально должна быть также оформлена доверенность, выдаваемая в порядке передоверия. Доверенности, выдаваемые от имени юридических лиц, кроме выдаваемых в порядке передоверия, нотариального удостоверения не требуют. Такие доверенности должны быть подписаны руководителями или иными уполномоченными лицами этих организаций с приложением печати юридического лица, а доверенности на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей, кроме того, – подписаны главным (старшим) бухгалтером.

Доверенность является сугубо срочной сделкой. В соответствии со ст. 186 ГК РФ максимальный срок действия доверенности составляет три года. Если в доверенности срок ее действия не указан, то она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения. Исключение составляет нотариально удостоверенная доверенность, выданная для совершения действий за границей, которая сохраняет силу до ее отмены, если в самой доверенности не содержится указаний о конкретном сроке ее действия. В любом случае в доверенности должна содержаться дата ее совершения, без которой доверенность будет признана недействительной.

Доверенность является именованным документом. В ней должно быть указано лицо, которому она выдана, а также лицо, которое составило эту доверенность. При этом доверенность может быть выдана как на имя одного лица, так и на имя нескольких лиц, которые могут выступать сообща или каждый по отдельности. Выдать доверенность также может не только одно лицо, но и несколько лиц, например совместно выступающих

в качестве стороны по договору.

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершить те действия, на которые оно уполномочено. При наличии определенных условий представитель может возложить выполнение этих действий на другое лицо в порядке передоверия, что влечет за собой изменение субъектного состава представительских отношений. В соответствии со ст. 187 ГК РФ передоверие возможно в двух случаях: когда представитель прямо уполномочен на это доверенностью и когда представитель вынужден к этому силой обстоятельств для охраны интересов представляемого. Представитель, передавший свои полномочия другому лицу, должен известить об этом представляемого и сообщить ему необходимые сведения о своем заместителе. В противном случае вся ответственность за действия заместителя возлагается на представителя, передавшего свои полномочия. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

Действующее законодательство предусматривает несколько видов доверенностей. В зависимости от объема и характера выраженных в ней полномочий различают генеральные (общие), специальные и разовые доверенности.

Генеральной считается доверенность, которая уполномочивает представителя на совершение широкого круга сделок и других юридических действий, связанных, как правило, со всем объемом деятельности представляемого (например, доверенность на управление имуществом гражданина, доверенность управляющего филиалом юридического лица и т. д.).

Специальная доверенность дает представителю право совершать неограниченное число сделок или иных юридических действий от имени представляемого, однако в ней либо очерчивается определенная сфера деятельности представителя, либо перечисляются конкретные, как правило, однородные возможные действия представителя (например, доверенность, выданная адвокату на ведение дела в суде, доверенность экспедитору на получение и отправку грузов и т. д.).

Разовая доверенность выдается на совершение одной конкретной сделки или иного юридического действия (например, получение почтового перевода, подписание договора, составление акта и т. д.).

Прекращение действия доверенности наступает в следующих случаях.

Доверенность прекращается вследствие истечения ее срока, а применительно к разовой доверенности – вследствие совершения представителем того действия, на которое он был уполномочен.

Лицо, выдавшее доверенность, в любой момент может ее отменить, а лицо, получившее доверенность, может от нее отказаться. Отказ от этого права является недействительным. На лицо, выдавшее доверенность, возлагается обязанность известить о ее отмене лицо, которому доверенность была выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми выдана доверенность.

Прекращение действия доверенности закон связывает также с прекращением действия юридического лица, смертью, признанием недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим гражданина, которым (которыми) была выдана доверенность.

Права и обязанности, возникшие в результате действий представителя до того, как он узнал о прекращении доверенности, сохраняют силу для представляемого и его правопреемников в отношении третьих лиц.

Контрольные вопросы

1. Каковы основные признаки хозяйственной (предпринимательской) сделки?
2. Какие виды хозяйственных сделок вы знаете?
3. Какие формы хозяйственных сделок вам известны?
4. Что такое оспоримая сделка?
5. Какие сделки являются ничтожными?
6. Какие последствия влечет за собой признание сделки оспоримой или ничтожной?
7. Что такое представительство?
8. Какие основания возникновения представительства вам известны?
9. Что вы знаете об основных субъектах отношений хозяйственного представительства?
10. Какие требования предъявляются к доверенности?
11. Какие виды доверенностей вы знаете?
12. Какие обстоятельства являются основаниями для прекращения действия доверенности?

Глава 6

ХОЗЯЙСТВЕННЫЙ (ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИЙ) ДОГОВОР

6.1. Общие положения о хозяйственном (предпринимательском) договоре

Хозяйственный (предпринимательский) договор (торговая сделка) по своей юридической природе является разновидностью гражданско-правового договора (общегражданской сделки). Поэтому его понятие основывается на определении договора, закрепленном в ГК РФ. В соответствии с п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Следовательно, хозяйственный (предпринимательский) договор (торговую сделку) можно определить как гражданско-правовой договор, сторонами (или одной из сторон) которого являются хозяйствующие субъекты (предприниматели), заключаемый в связи с осуществлением ими хозяйственной (предпринимательской) деятельности.

Хозяйственному (предпринимательскому) договору присущ ряд признаков.

1. Особый субъектный состав участников договора. Сторонами или одной из сторон хозяйственного договора (торговой сделки) являются зарегистрированные в установленном порядке индивидуальные предприниматели, коммерческие организации, а также некоммерческие организации в пределах осуществления ими предпринимательской деятельности. Одна и та же сделка может быть торговой (когда обе стороны договора являются предпринимателями), неторговой (когда обе стороны договора не являются предпринимателями), а также торговой для одного лица – предпринимателя и неторговой (бытовой) для другого лица – непредпринимателя. В отношении хозяйствующего субъекта, преследующего предпринимательские цели, применяются правила хозяйственного законодательства, а в отношении частного лица – общегражданского законодательства. К хозяйственным договорам относятся договоры поставки, контрактации, договор простого товарищества, договор розничной купли-продажи, энергоснабжения, проката, доверительного управления имуществом, кредитный договор, договор банковского вклада и банковского счета и др.

2. Коммерческая цель заключения договора. Заключая хозяйственный договор, предприниматель стремится к получению прибыли. Поэтому хозяйственными договорами (торговыми сделками) признаются прежде всего сделки, совершаемые между предпринимателями или с их участием с целью осуществления ими предпринимательской

деятельности. К таким сделкам относятся, в частности, продажа или аренда предприятия, финансовая аренда (лизинг), коммерческая концессия и т. д.

3. Возмездный характер договора. Коммерческая цель заключения хозяйственного договора предполагает его возмездный характер. Презумпция возмездности договора закреплена в п. 3 ст. 423 ГК РФ, в соответствии с которым договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. Если субъект совершает безвозмездную сделку (например, дарение), такая сделка не является торговой, поскольку она не преследует цели извлечения прибыли.

4. Особый порядок разрешения споров. Споры, возникающие между хозяйствующими субъектами об условиях договора, являются экономическими спорами и разрешаются арбитражным судом в соответствии с АПК РФ.

К заключению и исполнению хозяйственных договоров (торговых сделок) применяются специальные нормы хозяйственного (предпринимательского) права, не действующие в отношении обычных гражданских сделок. Особенности регулирования содержания торговых сделок нормами хозяйственного (предпринимательского) права проявляются, с одной стороны, в упрощении формы и порядка их заключения сторонами, а с другой – в усилении защиты интересов участников хозяйственного договора и в предъявлении к его содержанию особых требований.

Принцип свободы договора применительно к хозяйственному договору проявляется в том, что для такого договора не имеет значения, от кого исходит инициатива его заключения. Сторона договора самостоятельно находит своего контрагента, используя в этих целях рекламу, коммерческие предложения, представительство и другие возможные формы поиска партнера, убеждает его в собственной надежности и платежеспособности, выясняет его правовой статус и решает, вступать с ним в договорные отношения или нет. Какое-либо понуждение к заключению договора не допускается, кроме случаев, предусмотренных законами или добровольно принятым на себя другой стороной обязательством.

ГК РФ предусматривает следующие случаи, когда заключение договора является обязательным для одной из сторон.

Во-первых, это так называемый публичный договор, то есть договор, заключаемый между хозяйствующим субъектом (коммерческой организацией) и потребителями товаров (работ, услуг), которые выпускает (осуществляет) данная организация. При наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги или выполнить для него определенную работу хозяйствующий субъект не вправе отказаться от заключения договора.

Во-вторых, ситуация, когда обязанность заключить торговый договор предусмотрена предварительным договором (ст. 429 ГК РФ). Если сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, другая сторона вправе требовать понуждения ее к заключению основного договора на условиях, определенных предварительным договором, а также требовать возмещения убытков.

В-третьих, если хозяйственный договор заключается на торгах, предметом которых является право на заключение договора, – в этом случае стороны не вправе уклоняться от его подписания. В случае уклонения одной из сторон от заключения хозяйственного договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

В-четвертых, в соответствии с п. 1 ст. 527 ГК РФ для государственного заказчика заключение государственного контракта с поставщиком является обязательным, если заказ на поставку товаров для государственных нужд размещен по конкурсу и поставщик объявлен его победителем.

Хозяйственный договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, отвечать особым требованиям для торговых сделок. Участники такого договора должны обладать предпринимательской

правосубъектностью, то есть они должны быть зарегистрированы в качестве предпринимателей, а в случаях, установленных законом, – получить лицензию на право занятия определенным видом предпринимательской деятельности. В противном случае торговые сделки в соответствии со ст. 173 ГК РФ признаются недействительными. Как и для любой сделки, для хозяйственного договора требуется совпадение воли и волеизъявления. Это означает, что воля должна быть сформирована и волеизъявление выражено уполномоченным органом или лицом хозяйствующего субъекта. Несоответствие между волей и волеизъявлением является причиной для признания хозяйственного договора недействительным. Торговая сделка порождает права и обязанности при условии соблюдения ее формы, под которой понимается способ выражения воли вступающих в нее лиц. К торговым сделкам в случаях, установленных законом, иными правовыми актами либо соглашением сторон, могут предъявляться дополнительные требования по форме (например, совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т. д.) и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Условия хозяйственного договора формулируются сторонами по их усмотрению. Прежде всего стороны должны учесть в договоре условия, определенные императивными нормами законов и иных правовых актов. Условия, содержание которых не предписано императивными нормами, определяются по соглашению сторон.

6.2. Порядок заключения, изменения и расторжения хозяйственных (предпринимательских) договоров

Порядок заключения хозяйственных договоров подразумевает предусмотренную законом последовательность и способы оформления договорных отношений. ГК РФ выделяет следующие способы заключения договора в сфере предпринимательства:

- а) общий порядок заключения договора, когда стороны не ограничены в свободе его заключения;
- б) заключение договора в обязательном порядке;
- в) заключение договора путем присоединения (договор присоединения);
- г) заключение договора на торгах.

Как и любой гражданско-правовой договор, хозяйственный договор считается заключенным, когда между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора, облеченное в форму, требуемую для договора данного вида. Некоторые договоры считаются заключенными лишь с момента государственной регистрации.

Общий порядок заключения договора состоит в направлении одной стороной (именуемой оферентом) предложения о заключении договора (оферты) другой стороне (именуемой акцептантом). При этом акцептант вправе принять это предложение (произвести акцепт) либо отказаться от него.

Офертой признается такое предложение заключить договор, которое соответствует условиям ст. 435 ГК РФ, а именно: является достаточно определенным, выражает явное намерение лица заключить договор, содержит все его существенные условия и обращено к одному или нескольким конкретным лицам. При отсутствии указанных условий данное предложение рассматривается как вызов на оферту, то есть приглашение другим лицам делать оферту (например, коммерческие предложения, реклама).

Акцептом признается полное и безоговорочное согласие лица, которому адресована оферта, принять это предложение (п. 1 ст. 438 ГК РФ). При этом совершение акцептантом установленных для акцепта оферты действий (например, отгрузка товаров, предоставление услуг, уплата соответствующей суммы и т. п.) также считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в самой оферте. Ответ о согласии акцептанта заключить договор на иных условиях, чем

предложено в оферте, рассматривается как отказ от акцепта и в то же время как новая оферта (ст. 443 ГК РФ). Стороны в этом случае меняются местами – акцептант становится оферентом со всеми вытекающими отсюда последствиями. Если акцептант вообще никак не отреагировал на предложенную ему оферту, то его молчание рассматривается как отказ от заключения договора.

Полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой она была сделана (ст. 436 ГК РФ). В течение этого срока оферент не может в одностороннем порядке снять оферту или заключить договор, указанный в оферте, с другим лицом. В свою очередь, отзыв акцепта возможен только в том случае, если извещение об отзыве поступило к оференту ранее или, по крайней мере, одновременно с самим акцептом.

С момента получения оферентом акцепта от акцептанта хозяйственный договор считается заключенным. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом. Для заключения реальных договоров, помимо достижения соглашения сторон, необходима также физическая передача имущества.

Заключение договора в обязательном порядке регламентируется ст. 445 ГК РФ. Заинтересованная в заключении договора сторона, для которой его заключение не является обязательным, направляет другой стороне, для которой заключение договора обязательно, проект договора (оферту). Получившая такую оферту сторона, для которой заключение договора является обязательным, должна в течение 30 дней ее рассмотреть и направить другой стороне либо извещение об акцепте оферты, либо извещение об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий), либо извещение об отказе от акцепта. С момента получения оферентом извещения об акцепте договор считается заключенным. В остальных случаях сторона, для которой заключение договора не является обязательным, вправе в судебном порядке принудить обязанную сторону к заключению договора на условиях, изложенных в оферте.

Особым способом заключения договора в сфере предпринимательства является договор присоединения. Как способ заключения договора, он отличается следующими характерными чертами. Его условия должны быть определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах. Стороной, разрабатывающей такие формуляры или стандартные формы, является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность в таких сферах, которые либо рассчитаны на массового потребителя, либо связаны с совершением однотипных сделок. Условия такого договора могут быть приняты другой стороной не иначе, как путем присоединения к предложенному договору в целом. В предпринимательской деятельности договор присоединения имеет широкое распространение в банковской, биржевой сферах, в сфере страхования и др. Таким образом, договор присоединения, с одной стороны, ограничивает права присоединяющейся стороны, повышая ее риски, а с другой – значительно облегчает процесс заключения договора.

Заключение договора на торгах предусмотрено ст. 447–449 ГК РФ. Сущность указанного способа состоит в том, что договор заключается организатором торгов с лицом, выигравшим торги. В качестве организатора торгов может выступать как собственник вещи или обладатель имущественного права, так и специализированная организация (например, фонд имущества при продаже в частные руки (приватизации) государственного или муниципального имущества). Торги проводятся в форме аукциона (при этом победителем признается лицо, предложившее наиболее высокую цену) или конкурса (в этом случае победителем признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии предложило лучшие условия). Согласно п. 5 ст. 447 ГК РФ торги, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися.

В зависимости от круга участников торги могут быть открытыми (в них вправе

участвовать любое лицо) и закрытыми (в них участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели). Если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором торгов не позднее чем за 30 дней до их проведения. При этом организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до его проведения, а конкурса – не позднее чем за 30 дней до его проведения, если иное не предусмотрено в законе или извещении о проведении торгов. При отказе организатора открытых торгов от их проведения с нарушением указанных сроков он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб. Организатор закрытых торгов возмещает приглашенным им участникам реальный ущерб вне зависимости от того, в какой срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

Участники торгов вносят задаток в размере, сроке и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. В случаях, если торги не состоялись либо состоялись, но участник в них не выиграл, задаток подлежит возврату. Сумма задатка, внесенного победителем торгов, засчитывается в счет исполнения им обязательства по заключенному договору. Победитель и организатор торгов подписывают сразу после их проведения протокол о результатах торгов, имеющий силу договора. При уклонении победителя торгов от подписания протокола он утрачивает внесенный им задаток. Если же от подписания протокола уклоняется организатор торгов, то он обязан вернуть победителю торгов задаток в двойном размере, а также возместить убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка. Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола.

Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица. При этом одновременно недействительным будет признан и договор, заключенный с лицом, выигравшим торги (ст. 449 ГК РФ).

Изменение или расторжение хозяйственного договора по общему правилу возможны только по соглашению сторон, если иное не установлено законом или договором (например, в договоре подряда стороны могут установить, что обозначенная в договоре цена автоматически подлежит изменению пропорционально изменению рыночных цен на оборудование, материалы и работы).

В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения хозяйственного договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто по этому вопросу согласие, договор может быть в судебном порядке изменен или расторгнут по требованию одной из сторон в следующих случаях: при существенном нарушении договора другой стороной; в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора; в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

В отличие от расторжения изменение хозяйственного договора в связи с существенными изменениями обстоятельств допускается по решению суда только в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных условиях.

В соответствии с п. 1 ст. 452 ГК РФ соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. Иной порядок изменения или расторжения договора установлен для тех случаев, когда договор изменяется или расторгается не по соглашению сторон, а по требованию одной из них. В этом случае заинтересованная сторона направляет другой стороне предложение об изменении или расторжении договора, а другая сторона обязана в срок, указанный в предложении или

установленный в законе или в договоре, а при отсутствии такого указания – в 30-дневный срок рассмотреть предложение и направить сделавшей его стороне извещение о согласии с ним, либо об отказе от предложения, либо о согласии изменить договор на иных условиях. С момента получения извещения о согласии стороной, сделавшей предложение, договор будет считаться измененным или расторгнутым. При получении отрицательного ответа, а также при неполучении ответа в установленный срок заинтересованная сторона обращается в суд с требованием об изменении или расторжении договора.

Обязательства сторон считаются измененными или прекращенными с момента заключения между сторонами соответствующего соглашения либо с момента вступления в законную силу решения суда.

6.3. Обязательства в хозяйственном обороте

Понятие хозяйственного обязательства содержится в п. 1 ст. 307 ГК РФ. В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Обязательства, таким образом, регулируют процесс перемещения материальных благ от одного лица к другому.

В отношениях обязательства участвуют две стороны: управомоченная (кредитор) и обязанная (должник). Принадлежащее управомоченной в обязательстве стороне субъективное право именуется правом требования, а лежащая на обязанной стороне обязанность — долгом. Право требования кредитора и долг должника составляют содержание обязательственного правоотношения. Объектом обязательства выступают действия должника (например, действия подрядчика при выполнении подрядных работ и передаче их заказчику образуют объект обязательства подряда).

Обязательства возникают на основе определенных юридических фактов, называемых основаниями возникновения обязательств. К их числу относятся:

- ◆ договор (п. 2 ст. 307 ГК РФ);
- ◆ односторонние сделки (например, прощение долга, публичное обещание награды и др.);
- ◆ административные акты (например, принятое местной администрацией решение о предоставлении жилого помещения, в силу которого жилищно-эксплуатационная организация обязана заключить с указанным в решении лицом договор социального найма жилого помещения, определенного в решении);
- ◆ сложный юридический состав, включающий в себя административный акт и заключенный на его основе договор (в отличие от предыдущего основания для возникновения и существования обязательств в этом случае требуется наличие обоих юридических фактов – и административного акта, и договора);
- ◆ причинение вреда (деликт) и другие неправомерные действия;
- ◆ иные действия граждан и юридических лиц (например, согласно ст. 984 ГК РФ если лицо, действовавшее без соответствующих полномочий, предотвратило реальную угрозу причинения ущерба имуществу других лиц в условиях, исключающих возможность предупреждения их о такой угрозе, оно вправе потребовать от этих лиц возмещения убытков, понесенных в связи с предотвращением ущерба);

♦ события (например, наступление такого страхового случая, как наводнение, влечет за собой обязанность страховщика выплатить страховое возмещение застрахованному лицу и право последнего требовать от страховщика выплаты ему этого возмещения).

Исполнение хозяйственных обязательств основывается на принципе надлежащего исполнения обязательств, закрепленном в ст. 309 ГК РФ. Его суть состоит в том, что обязательства должны исполняться в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Субъектами исполнения обязательства по общему правилу являются должник и кредитор. Однако в ряде случаев для должника бывает необходимо привлечь к исполнению обязательства третье лицо. Например, дистрибьютору, заключившему договор на поставку товара в торговое предприятие, выгоднее поставлять товар не со своего склада, а со склада производителя, с которым торговое предприятие в договорных отношениях не состоит. Кредитор (торговое предприятие) в этом случае не вправе отказаться от исполнения обязательства, предложенного третьим лицом (производителем), за исключением случаев, когда из нормативных актов, условий или существа обязательства не вытекает обязанность должника (дистрибьютора) исполнить обязательство лично.

Для обязательств в сфере предпринимательства предусмотрен также солидарный порядок исполнения, который в большей степени гарантирует интересы должников и кредиторов, нежели исполнение обязательства в долях. При солидарном порядке исполнения обязательства кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. При исполнении солидарной обязанности полностью одним из должников у последнего появляется право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом того, что падает на его долю.

Время исполнения обязательства обычно определяется путем указания дня либо периода времени (например, в течение месяца), когда обязательство должно быть исполнено. Если обязательством не предусматривается срок его исполнения, то оно должно быть исполнено в разумный срок. Не исполненное в разумный срок обязательство, а также обязательство, срок исполнения которого определен моментом его востребования, должно быть исполнено в семидневный срок со дня предъявления кредитором соответствующего требования. Статьей 315 ГК РФ регламентирован также вопрос о досрочном исполнении обязательства, которое возможно в гражданском обороте в случае, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо не вытекает из его сущности. Досрочное исполнение обязательств в сфере предпринимательской деятельности, напротив, по общему правилу считается недопустимым.

Порядок исполнения обязательств регламентируется ст. 311, 317, 319 и 328 ГК РФ. Согласно ст. 311 ГК РФ кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства либо не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Свои особенности имеет порядок исполнения денежных обязательств. Так, в соответствии со ст. 317 ГК РФ денежные обязательства должны быть выражены в рублях. Использование иностранной валюты возможно лишь в случаях, в порядке и на условиях, определенных законом. Стороны могут также предусмотреть в денежном обязательстве, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах.

Очередность погашения требований по денежному обязательству (ст. 319 ГК РФ) предусматривает, что если сумма произведенного платежа недостаточна для исполнения обязательства полностью, то в первую очередь погашаются издержки кредитора по

получению исполнения (например, оплата телефонных, телеграфных обращений к кредитору); во вторую очередь погашаются проценты и лишь затем – основная сумма долга. При этом стороны своим соглашением вправе установить иную очередность.

Статья 328 ГК РФ закрепила норму о порядке встречного исполнения обязательства, то есть такого исполнения обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной (например, поставка дистрибьютором товара в торговое предприятие осуществляется в недельный срок со дня производства предоплаты). При этом если обязанная сторона не представляет обусловленного исполнения либо становится очевидным, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, то сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от его исполнения и потребовать возмещения убытков.

В ряде случаев возникает необходимость в обеспечении исполнения хозяйственных обязательств, то есть в применении мер, стимулирующих должника к надлежащему исполнению обязательства и гарантирующих права кредитора на случай неисполнения должником своего обязательства. Глава 23 ГК РФ называет шесть таких способов: неустойка, залог, удержание, поручительство, банковская гарантия и задаток. При этом предусмотренный ГК РФ перечень не является исчерпывающим; законом или договором могут быть предусмотрены и иные способы обеспечения исполнения обязательств.

Неустойка (либо штраф, пеня) – это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им обязательств (ст. 330 ГК РФ). Неустойка может устанавливаться законом (законная неустойка) либо договором (договорная неустойка). При этом кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом, независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Размер неустойки устанавливается в виде твердой суммы (такую неустойку именуют штрафом) либо в виде процента от суммы неисполненного обязательства (собственно неустойка). Разновидностью неустойки при просрочке денежного обязательства является пеня.

Закон различает следующие виды неустоек:

- ◆ зачетная, засчитываемая в счет погашения убытков от неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (такая неустойка предполагается по общему правилу, установленному ст. 394 ГК РФ);
- ◆ штрафная, подлежащая взысканию сверх возмещения убытков;
- ◆ альтернативная, предоставляющая кредитору возможность выбора между взысканием убытков и взысканием неустойки;
- ◆ исключительная, исключающая возможность взыскания с виновной стороны убытков (характерна для договоров перевозки).

Залог, в силу которого кредитор (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником (залогодателем) обеспеченного залогом обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами, за изъятиями, установленными законом (ст. 334 ГК РФ). Залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества называется ипотекой и регулируется отдельным законом. В зависимости от того, в чьем владении остается заложенная вещь, различают: твердый залог (когда заложенная вещь остается у залогодателя) и заклад (когда заложенная вещь передается залогодержателю). Недвижимость и товары в обороте могут находиться только в твердом залоге. В случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства у залогодержателя возникает право на обращение взыскания на заложенное имущество. Реализация заложенного имущества производится путем его продажи с публичных торгов лицу, предложившему наивысшую цену.

Удержание как мера обеспечения исполнения обязательства состоит в праве кредитора, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному

должником, в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Удовлетворение требований кредитора за счет удерживаемого имущества производится в порядке, предусмотренном для требований, обеспеченных залогом.

Поручительство в соответствии со ст. 361 ГК РФ состоит в даче поручителем по договору поручительства обязательства перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. К поручителю, исполнившему обязательства, переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю. Поручитель также вправе требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника.

Банковская гарантия состоит в даче банком, иным кредитным учреждением или страховой организацией (гарантом) по просьбе другого лица (принципала) письменного обязательства уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК РФ). Банковскую гарантию отличают следующие особенности:

- ◆ в отличие от иных способов обеспечения исполнения обязательств действительность банковской гарантии не зависит от действительности основного обязательства, в обеспечение которого она выдана;
- ◆ банковскую гарантию нельзя отозвать, за исключением случаев, когда в ней предусмотрено иное;
- ◆ в роли гарантов могут выступать только определенные коммерческие организации – банки, иные кредитные учреждения, страховые организации;
- ◆ банковская гарантия предоставляется за вознаграждение, то есть является возмездной сделкой;
- ◆ регрессные требования у гаранта к принципалу возникают лишь на основе соглашения между ними.

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ГК РФ). Задаток подлежит возврату при прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности его исполнения. Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, то задаток остается у другой стороны; если ответственна сторона, получившая задаток, то задаток возвращается другой стороне в двойном размере.

Отметим, что обязательство, возникающее в связи с обеспечением исполнения, является отдельным обязательством, существующим наряду с основным, для обеспечения которого оно и возникло. Недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влияет на действительность основного обязательства. По общему правилу обязательство, обеспечивающее исполнение, является дополнительным, акцессорным, по отношению к основному обязательству. Положение, закрепленное в п. 3 ст. 329 ГК РФ, устанавливает, что недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства. Исключением из этого правила является банковская гарантия; она является основным, а не акцессорным обязательством.

Ответственность за нарушение хозяйственных обязательств как вид ответственности в сфере предпринимательства представляет собой санкцию за нарушение обязательства.

Основной формой ответственности за нарушение обязательств является возмещение убытков. В соответствии с п. 1 ст. 393 ГК РФ должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства.

Согласно п. 2 ст. 15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях хозяйственного оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В соответствии с п. 1 ст. 15 ГК РФ лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере (ограниченная ответственность). Так, согласно ст. 547 ГК РФ сторона, нарушившая обязательство по договору энергоснабжения, возмещает только причиненный этим реальный ущерб.

Нарушение обязательств в сфере предпринимательства нередко влечет за собой не только возмещение должником причиненных убытков, но и уплату неустойки, установленной законом или договором. Взыскиваемая за сам факт нарушения обязательства неустойка является не только способом обеспечения исполнения обязательств, но и формой ответственности за нарушение договорных обязательств.

По общему правилу ответственность за нарушение обязательств строится на началах вины. Однако в сфере предпринимательства ответственность за нарушение обязательств построена на началах риска – предприниматель отвечает и за случайное (невиновное) неисполнение обязательства, если не докажет, что его исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы (форс-мажор), то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Должник-предприниматель несет также ответственность за действия своих наемных работников, которые повлекли неисполнение обязательств.

Основаниями прекращения хозяйственных обязательств являются такие юридические факты, с наступлением которых закон связывает прекращение прав и обязанностей сторон обязательства.

Обязательства в сфере предпринимательства прекращаются:

- ◆ при их надлежащем исполнении, то есть исполнении надлежащему лицу, в полном объеме, в определенный срок и в надлежащем месте;

- ◆ по соглашению сторон в случаях:

 - отступного (ст. 409 ГК РФ), когда обязательство прекращается предоставлением взамен исполнения должником кредитору определенной денежной суммы или какого-либо имущества;

 - новации (ст. 414 ГК РФ), когда происходит замена первоначального обязательства, существовавшего между сторонами, другим обязательством, с иным предметом или способом исполнения (при этом новация в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов не допускается);

- ◆ по заявлению одной стороны в случаях:

 - зачета встречного однородного требования, срок исполнения которого уже наступил либо определен моментом востребования;

 - прощения долга, когда кредитор по своей воле освобождает должника от лежащих на нем обязанностей (прощение долга допускается, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора);

- ◆ по иным основаниям, как то: совпадение должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК РФ), ликвидация юридического лица (ст. 419 ГК РФ), невозможность исполнения обязательства, вызванная обстоятельствами непреодолимой силы, а также невозможность исполнения обязательства вследствие издания акта государственного органа.

Контрольные вопросы

1. Что понимается под хозяйственным договором?
2. Каковы признаки хозяйственного договора?
3. Какие способы заключения договоров в сфере предпринимательства вы знаете?
4. Каков общий порядок заключения хозяйственного договора?
5. Что такое договор присоединения и в каких сферах предпринимательской деятельности он встречается?
6. Каков порядок заключения хозяйственного договора на торгах?
7. Каков порядок изменения и расторжения хозяйственного договора?
8. Что составляет содержание обязательственного правоотношения в сфере предпринимательства?
9. Что вы знаете о порядке исполнения хозяйственных обязательств?
10. Какова очередность погашения требований по денежным обязательствам?
11. Какие способы обеспечения исполнения обязательств вам известны?
12. В чем состоят основные отличия между поручительством и банковской гарантией?
13. В чем заключается специфика ответственности за нарушения хозяйственных обязательств?
14. Какие основания прекращения хозяйственных обязательств вам известны?

Глава 7

ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

В современной рыночной экономике государственное регулирование предпринимательской деятельности представлено множеством инструментов, из числа которых в данной главе будут рассмотрены следующие:

- ◆ антимонопольное регулирование рынка;
- ◆ лицензионное регулирование отдельных видов хозяйственной деятельности;
- ◆ налоговое регулирование предпринимательской деятельности;
- ◆ техническое регулирование качества продукции, работ, услуг.

7.1. Антимонопольное регулирование рынка

Конкуренция является необходимой предпосылкой рыночной экономики. На поддержание конкуренции и ограничение монополистической деятельности направлено антимонопольное законодательство, представленное в нашей стране как общими и специальными законами, так и подзаконными актами. основополагающим нормативным актом, регулирующим конкуренцию и ограничение монополистической деятельности, является Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ст. 4 данного Федерального закона конкуренция определяется как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В той же статье дается определение недобросовестной конкуренции. Под ней

понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Монополистической деятельностью является злоупотребление хозяйствующим субъектом или группой лиц своим доминирующим положением на рынке, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью. Осуществление хозяйствующим субъектом монополистической деятельности, выявленное более двух раз в течение трех лет, образует состав систематического осуществления монополистической деятельности.

Содержание монополистической деятельности раскрывается законодательством через понятия «доминирующее положение на рынке», «монопольно высокая» и «монопольно низкая цена», а также «согласованные действия хозяйствующих субъектов».

Доминирующим положением признается положение одного или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке определенного товара, дающее им возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения этого товара, устранять с товарного рынка другие хозяйствующие субъекты или затруднять им доступ на рынок. По общему правилу, установленному ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции», доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает 50 %.

Хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение на рынке, запрещаются любые действия или бездействие, результатом которых могут явиться недопущение, ограничение, устранение конкуренции или ущемление интересов других лиц, в том числе: установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара; изъятие товара из обращения, если результатом такого изъятия является повышение цены на него; навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора; экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками), установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, создание дискриминационных условий или препятствий к доступу на рынок или выходу с него другому хозяйствующему субъекту, нарушение установленного порядка ценообразования.

Монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим на рынке доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена отвечает двум критериям, установленным в ч. 1 ст. 6 Федерального закона «О защите конкуренции»:

- ♦ превышает цену, которую в условиях конкуренции на сопоставимом рынке устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на рынке;

- ♦ превышает сумму необходимых для производства и реализации товара расходов и прибыли.

При этом монопольно высокой не признается цена товара, установленная субъектом естественной монополии в пределах тарифа, определенного органом регулирования

естественной монополии.

Монопольно низкой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена ниже той, которую в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на рынке, а также если эта цена ниже суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов.

Согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются их действия на товарном рынке, удовлетворяющие одновременно двум следующим условиям:

- ◆ их результат соответствует интересам каждого хозяйствующего субъекта только при условии, что эти действия заранее им известны;

- ◆ их действия вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на рынке (например, изменение регулируемых тарифов, цен на сырье, цен на товары на мировых рынках, существенное изменение спроса на товар).

В соответствии со ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или их согласованные действия на товарном рынке, если такие соглашения или действия приводят: к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок, повышению, снижению или поддержанию цен на торгах; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи и другим критериям; экономически или технологически не обоснованному отказу от заключения договоров с определенными продавцами либо покупателями; навязыванию контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора; экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар; сокращению или прекращению производства товаров, на которые имеется спрос при наличии возможности их рентабельного производства; созданию препятствий для доступа на товарный рынок или выходу с него другим хозяйствующим субъектам; установлению условий членства (участия) в профессиональных и иных объединениях, если такие условия приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В то же время законом допускаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением финансовых организаций), контролирующими в отдельности не более 20 % товарного рынка. «Вертикальными» соглашениями являются соглашения между неконкурирующими друг с другом хозяйствующими субъектами, из которых один выступает приобретателем товара, а другой – его продавцом.

Статья 14 Федерального закона «О защите конкуренции» устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию, относя к ней, в частности: распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации; введение в заблуждение относительно характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или его производителей; некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами других хозяйствующих субъектов; продажа, обмен или иное введение в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации; незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну.

Проведение государственной политики по содействию развитию товарных рынков и

конкуренции, предупреждению, ограничению и пресечению монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции в настоящее время осуществляется Федеральной антимонопольной службой, полномочия которой, в соответствии со ст. 23 Федерального закона «О защите конкуренции», включают в себя: возбуждение и рассмотрение дел о нарушениях антимонопольного законодательства; выдачу хозяйствующим субъектам, органам государственной власти и местного самоуправления, а также государственным внебюджетным фондам обязательных для исполнения предписаний (например, о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений или согласованных действий, об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство и т. д.); направление в ФСФР России и ЦБ РФ предложения о приведении в соответствие с антимонопольным законодательством принятых ими актов или прекращении их действия в случае, если такие акты или действия нарушают антимонопольное законодательство; привлечение к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства юридических, физических и должностных лиц; обращение в арбитражный суд с исками и заявлениями о нарушении антимонопольного законодательства; участие в рассмотрении судом или арбитражным судом дел, связанных с применением или нарушением антимонопольного законодательства; ведение реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более 35 %; установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта; проведение проверки соблюдения антимонопольного законодательства; осуществление контроля за деятельностью юридических лиц, обеспечивающих организацию торговли на рынках определенных товаров (например, на рынке электрической энергии), в условиях прекращения государственного регулирования цен (тарифов) на такие товары, и др.

7.2. Лицензирование отдельных видов хозяйственной деятельности

Согласно ст. 49 ГК РФ отдельными видами хозяйственной деятельности, перечень которых определяется законом, хозяйствующие субъекты могут заниматься только на основании лицензии (разрешения).

Лицензия представляет собой специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом хозяйствующему субъекту. К лицензируемым видам деятельности относится деятельность, осуществление которой может повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам и здоровью граждан и регулирование которой не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием.

Правовой основой лицензирования являются Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и постановление Правительства РФ от 26 января 2006 г. № 45 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности». Перечень лицензируемых в настоящее время видов деятельности приводится в табл. 7.1.

Таблица 7.1. Лицензируемые виды деятельности и органы, осуществляющие лицензирование

Лицензируемый вид деятельности	Орган, осуществляющий лицензирование
Негосударственная (частная) охранная и сыскная деятельность	Министерство внутренних дел РФ (МВД России)
Торговля оружием и основными частями огнестрельного оружия, а также патронами к оружию	
Экспонирование и коллекционирование оружия, основных частей огнестрельного оружия, патронов к оружию	
Деятельность, связанная с трудоустройством граждан Российской Федерации за пределами Российской Федерации	Федеральная миграционная служба (ФМС России)
Медицинская деятельность	Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения и социального развития (Росздравнадзор)
Деятельность, связанная с оборотом наркотических средств и психотропных веществ (разработка, производство, изготовление, переработка, хранение, перевозки, отпуск, реализация, распределение, приобретение, использование, уничтожение), внесенных в Списки I, II и III в соответствии с Федеральным законом «О наркотических средствах и психотропных веществах»	
Изготовление протезно-ортопедических изделий по заказам граждан	
Производство и техническое обслуживание медицинской техники	
Производство лекарственных средств	Росздравнадзор, Федеральная служба по ветеринарному и фитосанитарному надзору (Россельхознадзор)
Фармацевтическая деятельность в части деятельности, осуществляемой организациями оптовой торговли лекарственными средствами, предназначенными для медицинского применения, и аптеками федеральных организаций здравоохранения, а также деятельности, осуществляемой организациями в сфере обращения лекарственных средств, предназначенных для животных	
Деятельность, связанная с использованием возбудителей инфекционных заболеваний	Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (Роспотребнадзор)

Деятельность по реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры)	Федеральная служба по надзору за соблюдением законодательства в области охраны культурного наследия (Росохранкультура)
Воспроизведение (изготовление экземпляров) аудиовизуальных произведений и фонограмм на любых видах носителей	Федеральная служба по надзору в сфере связи и массовых коммуникаций (Россвязькомнадзор)
Деятельность по изготовлению защищенной от подделок полиграфической продукции, в том числе бланков ценных бумаг, а также торговля указанной продукцией	Федеральная налоговая служба (ФНС России)
Деятельность по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах	
Перевозки пассажиров и грузов морским и внутренним водным транспортом, перевозки пассажиров, багажа и грузов железнодорожным транспортом, перевозки пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)	Федеральная служба по надзору в сфере транспорта (Ространснадзор)
Погрузочно-разгрузочная деятельность применительно к опасным грузам на железнодорожном, внутреннем водном транспорте и в морских портах	
Транспортировка грузов (перемещение грузов без заключения договора перевозки) по железнодорожным путям общего пользования, за исключением уборки прибывших грузов с железнодорожных выставочных путей, возврата их на железнодорожные выставочные пути	
Деятельность по осуществлению буксировок морским транспортом (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)	

Деятельность по обеспечению авиационной безопасности	
Перевозки воздушным транспортом пассажиров (за исключением перевозок, осуществляемых воздушными судами государственной авиации, экспериментальной авиации, гражданской авиации, в том числе авиации общего назначения, без взимания платы)	Федеральное агентство воздушного транспорта (Росавиация)
Перевозки воздушным транспортом грузов (за исключением перевозок, осуществляемых воздушными судами государственной авиации, экспериментальной авиации, гражданской авиации, в том числе авиации общего назначения, без взимания платы)	
Деятельность по тушению пожаров	Министерство РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (МЧС России)
Производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений	
Эксплуатация взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов	Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор)
Деятельность по проведению экспертизы промышленной безопасности	
Производство маркшейдерских работ	
Деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, размещению опасных отходов	
Производство, хранение, применение, распространение взрывчатых материалов промышленного назначения	
Проектирование, строительство, а также инженерные изыскания для строительства зданий и сооружений, за исключением сооружений сезонного или вспомогательного назначения	Министерство регионального развития РФ (Минрегион России)
Космическая деятельность	Федеральное космическое агентство (Роскосмос)
Производство пиротехнических изделий, а также деятельность по распространению пиротехнических изделий IV и V класса в соответствии с национальным стандартом	Министерство промышленности и торговли РФ (Минпромторг России)

Выполнение работ и оказание услуг по хранению, перевозкам и уничтожению химического оружия	
Разработка, производство и испытание авиационной техники, в том числе авиационной техники двойного назначения	
Деятельность по производству и реализации специального игрового оборудования, предназначенного для осуществления игорного бизнеса	
Торговля вооружением и военной техникой	Минпромторг России, Роскосмос
Ремонт авиационной техники, в том числе авиационной техники двойного назначения	Минпромторг России, Ространснадзор
Деятельность по изготовлению и ремонту средств измерений	Федеральное агентство по техническому регулированию и метрологии (Ростехрегулирование)
Геодезическая деятельность	Федеральное агентство геодезии и картографии (Роскартография)
Картографическая деятельность	
Выполнение работ по активному воздействию на гидromетеорологические и геофизические процессы и явления	Федеральная служба по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды (Росгидромет)
Деятельность в области гидрометеорологии и смежных с ней областях	
Разработка, производство, реализация и приобретение в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность	Федеральная служба безопасности (ФСБ России)
Деятельность по выявлению электронных устройств, предназначенных для негласного получения информации, в помещениях и технических средствах (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)	

Разработка, производство шифровальных (криптографических) средств, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств информационных систем, телекоммуникационных систем	
Деятельность по распространению, а также по техническому обслуживанию шифровальных (криптографических) средств	
Предоставление услуг в области шифрования информации	
Деятельность по технической защите конфиденциальной информации	Федеральная служба по техническому и экспортному контролю (ФСТЭК России)
Деятельность по разработке и (или) производству средств защиты конфиденциальной информации	ФСТЭК России, ФСБ России
Разработка, производство, ремонт, утилизация вооружения и военной техники	Федеральная служба по оборонному заказу (Рособоронзаказ)
Разработка, производство, утилизация боеприпасов и их составных частей	
Производство оружия и основных частей огнестрельного оружия	Минпромторг России, Рособоронзаказ
Производство патронов к оружию и составных частей патронов	

Для получения лицензии хозяйствующий субъект представляет в лицензирующий орган следующий типовый пакет документов:

- ◆ заявление о предоставлении лицензии с указанием: наименования и организационно-правовой формы соискателя лицензии, места его нахождения (для юридических лиц) либо фамилии, имени, отчества, места жительства и паспортных данных (для индивидуальных предпринимателей); места нахождения объектов, используемых для осуществления лицензируемой деятельности; лицензируемого вида деятельности, который соискатель лицензии намерен осуществлять;
- ◆ копии учредительных документов и документа о государственной регистрации хозяйствующего субъекта в качестве юридического лица или свидетельства о государственной регистрации индивидуального предпринимателя;
- ◆ копия свидетельства о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе;
- ◆ документ, подтверждающий уплату государственной пошлины за рассмотрение лицензирующим органом заявления о предоставлении лицензии;
- ◆ сведения о квалификации работников соискателя лицензии.

Кроме указанных документов, для отдельных видов деятельности может быть предусмотрено представление иных документов, наличие которых установлено соответствующими федеральными законами, а также иными нормативными правовыми актами. Копии документов, не заверенные нотариусом, представляются с предъявлением оригинала. Документы, представленные для получения лицензии, принимаются по описи, копию которой лицензирующий орган направляет (вручает) соискателю лицензии с указанием даты приема.

Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» установлен порядок принятия лицензирующим органом решения. Решение о предоставлении или об отказе в предоставлении хозяйствующему субъекту лицензии принимается лицензирующим органом в срок, не превышающий 45 дней со дня поступления заявления

о предоставлении лицензии со всеми необходимыми документами. Соответствующее решение оформляется приказом лицензирующего органа.

В указанный срок лицензирующий орган обязан уведомить хозяйствующего субъекта – соискателя лицензии о принятом решении. При этом уведомление о предоставлении лицензии направляется (вручается) хозяйствующему субъекту с указанием реквизитов банковского счета и срока уплаты государственной пошлины за предоставление лицензии, а уведомление об отказе в предоставлении лицензии сопровождается указанием причин отказа. В течение трех дней после представления соискателем лицензии документа, подтверждающего уплату государственной пошлины за предоставление лицензии, лицензирующий орган выдает ему документ, подтверждающий наличие лицензии. При наличии у лицензиата территориально обособленных подразделений и объектов, используемых для осуществления лицензируемой деятельности, одновременно с лицензией ему выдаются ее заверенные копии по числу указанных подразделений и объектов.

В качестве примера рассмотрим порядок лицензирования фармацевтической деятельности в Российской Федерации. Ее правовой основой являются Федеральный закон от 22 июня 1998 г. № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» и Положение о лицензировании фармацевтической деятельности, утвержденное постановлением Правительства РФ от 6 июля 2006 г. № 416.

Лицензирование фармацевтической деятельности осуществляют органы исполнительной власти субъектов РФ (за исключением деятельности, осуществляемой организациями оптовой торговли лекарственными средствами, предназначенными для медицинского применения, и аптеками федеральных организаций здравоохранения, и деятельности, осуществляемой организациями в сфере обращения лекарственных средств, предназначенных для животных), а также Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения и социального развития (Росздравнадзор) – в части деятельности, осуществляемой организациями оптовой торговли лекарственными средствами, предназначенными для медицинского применения, и аптеками федеральных организаций здравоохранения, и Федеральная служба по ветеринарному и фитосанитарному надзору (Россельхознадзор) – в части деятельности, осуществляемой организациями в сфере обращения лекарственных средств, предназначенных для животных. Приказом Росздравнадзора от 14 марта 2005 г. № 500-Пр/05 было утверждено Положение о комиссиях Росздравнадзора по субъекту Российской Федерации по лицензированию медицинской деятельности, фармацевтической деятельности и деятельности, связанной с оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Лицензионные требования и условия для осуществления фармацевтической деятельности, то есть требования и условия, установленные положениями о лицензировании данного вида деятельности, выполнение которых лицензиатом обязательно, включают в себя:

- ◆ наличие у соискателя лицензии (лицензиата) принадлежащих ему на праве собственности или на ином законном основании помещений и оборудования, необходимых для осуществления фармацевтической деятельности и соответствующих установленным к ним требованиям;
- ◆ соблюдение требований по технической укрепленности и оснащению средствами охранной сигнализации объектов и помещений, используемых для осуществления фармацевтической деятельности;
- ◆ соблюдение лицензиатом, осуществляющим оптовую торговлю лекарственными средствами, требований ст. 29 Федерального закона «О лекарственных средствах» и правил оптовой торговли лекарственными средствами;
- ◆ соблюдение лицензиатом, осуществляющим розничную торговлю лекарственными средствами, требований ст. 32 Федерального закона «О лекарственных средствах» и правил продажи лекарственных средств;

◆ соблюдение лицензиатом, осуществляющим изготовление лекарственных средств, правил изготовления лекарственных средств, утверждаемых в соответствии со ст. 17 Федерального закона «О лекарственных средствах», и требований к контролю качества лекарственных средств, изготовленных в аптечных учреждениях;

◆ соблюдение лицензиатом требований о запрещении продажи лекарственных средств, пришедших в негодность, лекарственных средств с истекшим сроком годности, фальсифицированных лекарственных средств и лекарственных средств, являющихся незаконными копиями лекарственных средств, зарегистрированных в Российской Федерации, а также об уничтожении таких лекарственных средств в соответствии со ст. 31 Федерального закона «О лекарственных средствах»;

◆ наличие у руководителя соискателя лицензии (лицензиата), деятельность которого непосредственно связана с приемом, хранением, отпуском, изготовлением и уничтожением лекарственных средств, высшего фармацевтического образования (для лекарственных средств, предназначенных для медицинского применения) либо фармацевтического или ветеринарного образования (для лекарственных средств, предназначенных для животных), стажа работы по специальности не менее трех лет и сертификата специалиста;

◆ наличие у индивидуального предпринимателя – соискателя лицензии (лицензиата) высшего или среднего фармацевтического образования (для осуществления деятельности в сфере обращения лекарственных средств, предназначенных для медицинского применения) либо фармацевтического или ветеринарного образования (для осуществления деятельности в сфере обращения лекарственных средств, предназначенных для животных) и сертификата специалиста;

◆ наличие у соискателя лицензии (лицензиата) работников, деятельность которых связана с изготовлением, приемом, хранением, отпуском и продажей лекарственных средств, имеющих высшее или среднее фармацевтическое образование (для лекарственных средств, предназначенных для медицинского применения) либо фармацевтическое или ветеринарное образование (для лекарственных средств, предназначенных для животных) и сертификаты специалиста;

◆ повышение квалификации специалистов с фармацевтическим или ветеринарным образованием не реже одного раза в пять лет.

Для получения лицензии на осуществление фармацевтической деятельности соискатель лицензии направляет или представляет в лицензирующий орган, помимо документов, входящих в типовой пакет, также копии:

◆ документов, подтверждающих право собственности или иное законное основание использования помещений и оборудования для осуществления лицензируемой деятельности;

◆ выданного в установленном порядке санитарно-эпидемиологического заключения о соответствии помещений требованиям санитарных правил;

◆ документов о высшем или среднем фармацевтическом образовании (для осуществления деятельности в сфере обращения лекарственных средств, предназначенных для медицинского применения) либо фармацевтическом или ветеринарном образовании (для осуществления деятельности в сфере обращения лекарственных средств, предназначенных для животных), о стаже работы по соответствующей специальности и сертификата специалиста.

Лицензирующий орган вправе отказать соискателю лицензии в предоставлении лицензии в связи с наличием в его документах недостоверной или искаженной информации либо несоответствием соискателя лицензии, принадлежащих ему или используемых им объектов лицензионным требованиям и условиям. Соискатель лицензии вправе обжаловать отказ лицензирующего органа в предоставлении ему лицензии или бездействие лицензирующего органа.

Срок действия лицензии составляет пять лет. Срок действия лицензии по его окончании

может быть продлен по заявлению лицензиата в порядке переоформления. В случае утраты лицензии лицензиат имеет право на получение ее дубликата.

В случае преобразования хозяйствующего субъекта – юридического лица, изменения его наименования или места нахождения либо изменения имени или места жительства индивидуального предпринимателя, а также в случае изменения адресов мест осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем лицензируемого вида деятельности хозяйствующий субъект обязан не позднее чем через 15 дней со дня внесения соответствующих изменений в единый государственный реестр юридических лиц или единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей либо со дня изменения адресов мест осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем лицензируемого вида деятельности подать заявление о переоформлении документа, подтверждающего наличие лицензии, с приложением документов, подтверждающих указанные причины. Переоформление документа, подтверждающего наличие лицензии, осуществляется в течение 10 дней со дня получения лицензирующим органом соответствующего заявления. За переоформление уплачивается государственная пошлина.

Контроль за соблюдением лицензионных требований и условий осуществляется лицензирующими органами, которые вправе проводить проверки деятельности хозяйствующего субъекта – лицензиата на предмет ее соответствия лицензионным требованиям и условиям, запрашивать у него необходимые объяснения и документы, составлять на основании результатов проверок акты (протоколы) с указанием конкретных нарушений, выносить решения, обязывающие лицензиата устранить выявленные нарушения, а также устанавливать сроки устранения таких нарушений и выносить лицензиату предупреждения.

Проверки соблюдения лицензиатом лицензионных требований и условий осуществляются на основании распоряжений (приказов) лицензирующего органа. Продолжительность проверки не может превышать одного месяца. При этом плановая проверка проводится не чаще одного раза в два года, а внеплановая проверка может проводиться только для подтверждения устранения лицензиатом выявленных при проведении плановой проверки нарушений лицензионных требований и условий, а также в случае получения лицензирующим органом информации о наличии новых нарушений.

По результатам проверки оформляется акт в двух экземплярах с указанием конкретных нарушений, подписываемый всеми должностными лицами, осуществлявшими мероприятие по контролю. Лицензиат (его представитель) должен быть ознакомлен с результатами проверки, о чем в акте должна быть сделана соответствующая запись. Если лицензиат не согласен с результатами проверки, он вправе отразить в акте свое мнение. При отказе лицензиата от ознакомления с результатами проверки члены комиссии фиксируют этот факт в акте и заверяют его своими подписями. Один экземпляр акта вручается под расписку руководителю юридического лица (его представителю) либо направляется ему по почте с уведомлением о вручении, второй экземпляр остается в лицензирующем органе.

В случае выявления в результате мероприятия по контролю административного правонарушения должностным лицом органа государственного контроля (надзора) составляется протокол в порядке, установленном законодательством РФ об административных правонарушениях, и даются предписания об устранении выявленных нарушений.

Лицензиат обязан уведомить в письменной форме лицензирующий орган об устранении им нарушений, выявленных при проведении проверки.

Приостановление действия лицензии осуществляется лицензирующим органом в случае привлечения лицензиата за нарушение лицензионных требований и условий к административной ответственности в порядке, установленном КоАП РФ. При этом лицензирующий орган устанавливает срок (не более шести месяцев) для устранения

лицензиатом нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии.

В случае вынесения судьей решения об административном приостановлении деятельности лицензиата за нарушение лицензионных требований и условий лицензирующий орган в течение суток со дня вступления данного решения в законную силу приостанавливает действие лицензии на срок административного приостановления деятельности лицензиата. Административное приостановление деятельности устанавливается на срок до 90 суток.

Если в установленный срок лицензиат не устраняет указанные нарушения, лицензирующий орган обращается в суд с заявлением об аннулировании лицензии.

При устранении лицензиатом нарушений лицензирующий орган принимает решение о возобновлении действия лицензии и сообщает об этом в письменной форме лицензиату в течение трех дней после получения от него соответствующего уведомления и его проверки.

Лицензия теряет юридическую силу при ликвидации или реорганизации лицензиата – юридического лица либо прекращении действия свидетельства о государственной регистрации индивидуального предпринимателя. Лицензия может быть аннулирована решением суда на основании заявления лицензирующего органа в случае, если нарушение лицензиатом лицензионных требований и условий повлекло за собой нанесение ущерба правам, законным интересам и здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов РФ, а также в случае неустранения лицензиатом выявленных лицензирующим органом нарушений. Одновременно с подачей заявления в суд лицензирующий орган вправе приостановить действие указанной лицензии на период до вступления в силу решения суда. Лицензирующие органы вправе аннулировать лицензию без обращения в суд в случае неуплаты лицензиатом в течение трех месяцев государственной пошлины за предоставление лицензии.

Решения о приостановлении действия лицензии, об аннулировании лицензии или о направлении заявления об аннулировании лицензии в суд доводятся лицензирующим органом до лицензиата в письменной форме с мотивированным обоснованием не позднее чем через три дня после его принятия.

Лицензирующие органы ведут реестры лицензий. Информация, содержащаяся в реестре лицензий, является открытой для ознакомления с ней физических и юридических лиц и предоставляется в виде выписок о конкретных лицензиатах в трехдневный срок со дня поступления соответствующего заявления.

К хозяйствующим субъектам, осуществляющим без лицензии деятельность, подлежащую лицензированию, применяются гражданско-правовые, административно-правовые и уголовно-правовые санкции. В соответствии с п. 2 ст. 61 ГК РФ коммерческая организация может быть ликвидирована по решению суда в случае осуществления хозяйственной деятельности без лицензии. Сделки, совершенные коммерческой организацией, не имеющей лицензии на занятие соответствующей деятельностью, могут быть признаны судом недействительными (ст. 173 ГК РФ). Применительно к индивидуальным предпринимателям предусмотрена уголовно-правовая ответственность за незаконное предпринимательство (ст. 171 УК РФ), выражающаяся, в частности, в осуществлении предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) или с нарушением условий лицензирования.

7.3. Налоговое регулирование предпринимательской деятельности

В рыночных условиях одним из основных механизмов государственного регулирования предпринимательской деятельности является налоговый механизм.

Согласно ст. 38 НК РФ объектом налогообложения выступает реализация товаров (работ, услуг), имущество, прибыль, доход, расход или иное обстоятельство, имеющее

стоимостную, количественную или физическую характеристику, с наличием которого законодательство о налогах и сборах связывает возникновение у налогоплательщика обязанности по уплате налога. Виды налогов и сборов, предусмотренные НК РФ, приводятся в табл. 7.2. Каждый налог имеет самостоятельный объект налогообложения, определяемый в соответствии с частью второй НК РФ.

Таблица 7.2. Виды налогов и сборов, предусмотренные Налоговым кодексом РФ

ФЕДЕРАЛЬНЫЕ НАЛОГИ И СБОРЫ	
Налог на добавленную стоимость (гл. 21 НК РФ)	
Объект налогообложения	<ol style="list-style-type: none"> 1. Реализация товаров (работ, услуг) на территории РФ. 2. Ввоз товаров на таможенную территорию РФ. 3. Передача на территории РФ товаров (выполнение работ, оказание услуг) для собственных нужд, расходы на которые не принимаются к вычету при исчислении налога на прибыль организаций. 4. Выполнение строительно-монтажных работ для собственного потребления
Налоговый период	Квартал
Налоговые ставки	<ul style="list-style-type: none"> • 0 % на товары, вывезенные из РФ в режиме экспорта, а также помещенные под режим свободной таможенной зоны; работы (услуги), непосредственно связанные с перевозкой или транспортировкой товаров, помещенных под таможенный режим международного таможенного транзита; товары (работы, услуги) в области космической деятельности; драгоценные металлы, реализуемые производителями Государственному фонду драгоценных металлов и драгоценных камней РФ и ЦБ РФ; построенные суда, подлежащие регистрации в Российском международном реестре судов; • 10 % на продовольственные товары (за исключением деликатесных), товары для детей, периодические печатные издания и книжную продукцию (за исключением рекламной или эротического характера), лекарственные средства и изделия медицинского назначения; • 18 % на остальные товары

Акцизы (гл. 22 НК РФ)	
Объект налогообложения	Реализация на территории РФ, а также ввоз на таможенную территорию РФ подакцизных товаров (этилового спирта, спиртосодержащей и алкогольной продукции, пива, табачной продукции, легковых автомобилей и мотоциклов, автомобильного бензина и дизельного топлива, моторных масел, прямогонного бензина)
Налоговый период	Календарный месяц
Налоговые ставки (с 1 января по 31 декабря 2009 г. включительно)	<ul style="list-style-type: none"> • 27,70 руб. за 1 литр безводного этилового спирта; • 3 руб. за 1 литр пива с содержанием объемной доли спирта этилового свыше 0,5 и до 8,6 % включительно;
	<ul style="list-style-type: none"> • 150 руб. за 1000 штук + 6 % расчетной стоимости, исчисляемой исходя из максимальной розничной цены, но не менее 177 руб. за 1000 штук на сигареты с фильтром; • 21,70 руб. за 1 л. с. на легковые автомобили мощностью от 90 до 150 л. с.; • 2657 руб. за 1 тонну автомобильного бензина с октановым числом до 80; • 1080 руб. за 1 тонну дизельного топлива; • 2951 руб. за 1 тонну моторного масла и т. д.
Налог на доходы физических лиц (гл. 23 НК РФ)	
Объект налогообложения	Доход, полученный физическими лицами от источников в Российской Федерации и за пределами Российской Федерации
Налоговый период	Календарный год
Налоговые ставки	<p>13 % со всех видов доходов за следующими исключениями:</p> <ul style="list-style-type: none"> • 35 % с выигрышей и призов в конкурсах и играх в части, превышающей 4000 руб.; процентных доходов по банковским вкладам в части, превышающей сумму процентов, исчисленных из ставки рефинансирования ЦБ РФ, увеличенной на пять процентных пунктов, по рублевым вкладам или исходя из 9 % годовых по валютным вкладам; с суммы экономии на процентах при получении заемных (кредитных) средств; • 30 % с доходов, полученных физическими лицами, не являющимися налоговыми резидентами РФ; • 9 % с доходов в виде дивидендов, а также процентов по облигациям с ипотечным покрытием

Единый социальный налог (гл. 24 НК РФ)	
Объект налогообложения	Выплаты в пользу физических лиц по трудовым и гражданско-правовым договорам, предметом которых является выполнение работ, оказание услуг, а также по авторским договорам. Доходы от предпринимательской либо иной профессиональной деятельности за вычетом расходов
Налоговый период	Календарный год
Налоговые ставки	<ul style="list-style-type: none"> • 26 % с дохода до 280 тыс. руб. в год; • 72 800 руб. + 10 % с суммы, превышающей 280 тыс. руб., с дохода от 280 тыс. до 600 тыс. руб. в год; • 104 800 руб. + 2 % с суммы, превышающей 600 тыс. руб., с дохода свыше 600 тыс. руб. в год
Налог на прибыль организаций (гл. 25 НК РФ)	
Объект налогообложения	Прибыль, полученная налогоплательщиком
Налоговый период	Календарный год
Налоговые ставки	<p>20 % со всех видов доходов за следующими исключениями:</p> <ul style="list-style-type: none"> • 10 % с доходов иностранных организаций от использования, содержания или сдачи в аренду (фрахта) судов, самолетов или других подвижных транспортных средств или контейнеров в связи с осуществлением международных перевозок; • 15 % с дивидендов, полученных иностранными организациями от российских организаций; с процентов по государственным и муниципальным ценным бумагам, а также процентов по облигациям с ипотечным покрытием, эмитированным после 1 января 2007 г.; • 9 % с дивидендов, полученных от российских и иностранных организаций российскими организациями, не имеющими права на применение ставки 0 %; с процентов по муниципальным ценным бумагам, эмитированным на срок не менее трех лет до 1 января 2007 г., а также облигациям с ипотечным покрытием, эмитированным до 1 января 2007 г.; • 0 % с доходов, полученных российскими организациями в виде дивидендов при условии, что на день принятия решения о выплате дивидендов получающая дивиденды организация в течение не менее 365 календарных дней непрерывно владеет на праве собственности не менее чем 50-процентным вкладом (долей) в уставном

	(складочном) капитале (фонде) выплачивающей дивиденды организации или депозитарными расписками, дающими право на получение дивидендов, в сумме, соответствующей не менее 50 % общей суммы выплачиваемых организацией дивидендов, и при условии, что стоимость приобретения и (или) получения в соответствии с законодательством РФ в собственность вклада (доли) в уставном (складочном) капитале (фонде) выплачивающей дивиденды организации или депозитарных расписок, дающих право на получение дивидендов, превышает 500 млн руб.; с прибыли, полученной ЦБ РФ от осуществления деятельности, связанной с выполнением своих функций; с процентов по государственным и муниципальным облигациям, эмитированным до 20 января 1997 г., а также облигациям государственного валютного облигационного займа 1999 г.
Сборы за пользование объектами животного мира и за пользование объектами водных биологических ресурсов (гл. 25.1 НК РФ)	
Объект налогообложения	Объекты животного мира, а также объекты водных биологических ресурсов, изъятие которых из среды их обитания осуществляется на основании лицензии (разрешения)
Порядок уплаты сборов	Разовые (10 % при получении лицензии) и регулярные (ежемесячные) взносы
Налоговые ставки	Ставки сборов установлены ст. 333.3 НК РФ (например, 3000 руб. за одного медведя; 1500 руб. за одного лося; 450 руб. за одного кабана; 400 руб. за 1 тонну сельди, выловленную в Дальневосточном бассейне в весенне-летний период промысла; 20 руб. за 1 тонну сельди, выловленную в Балтийском бассейне, и т. д.)
Водный налог (гл. 25.2 НК РФ)	
Объект налогообложения	Забор воды из водных объектов; использование акватории водных объектов; использование водных объектов без забора воды для целей гидроэнергетики; использование водных объектов для целей лесосплава
Налоговый период	Квартал
Налоговые ставки	Налоговые ставки устанавливаются по бассейнам рек, озер, морей и экономическим районам в размерах, определенных ст. 333.12 НК РФ (например, 8,28 руб. за 1000 куб. м морской воды из Балтийского моря в пределах установленных лимитов водопользования; 33,96 тыс. руб. в год за использование 1 кв. км акватории Северо-Западного экономического района; и т. д.)

Понятие	Сбор, взимаемый с организаций и физических лиц при обращении в государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы или к уполномоченным должностным лицам за совершение в отношении этих лиц юридически значимых действий (за исключением действий, совершаемых консульскими учреждениями РФ)
Порядок уплаты	До подачи исков, жалоб или заявлений на совершение юридически значимых действий
Размеры государственной пошлины	<p>Размеры государственной пошлины:</p> <ul style="list-style-type: none"> • по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, установлены ст. 333.19 НК РФ (например, за подачу в суд общей юрисдикции или мировому судье искового заявления при цене иска до 10 тыс. руб. — 4 % цены иска, но не менее 200 руб.); • по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, — ст. 333.21 НК РФ; • по делам, рассматриваемым Конституционным Судом РФ и конституционными (уставными) судами субъектов РФ, — ст. 333.23 НК РФ; • за совершение нотариальных действий — ст. 333.24 НК РФ; • за государственную регистрацию актов гражданского состояния и другие юридически значимые действия, совершаемые органами записи актов гражданского состояния и иными уполномоченными органами, — ст. 333.26 НК РФ (например, 200 руб. за государственную регистрацию заключения брака, включая выдачу свидетельства); • за совершение действий, связанных с приобретением российского гражданства или выходом из гражданства, а также с въездом в Российскую Федерацию или выездом из Российской Федерации, — ст. 333.28 НК РФ (например, 400 руб. за выдачу загранпаспорта; 1000 руб. за выдачу загранпаспорта, содержащего электронный носитель информации); • за государственную регистрацию, а также за совершение прочих юридически значимых действий — ст. 333.33 НК РФ (например, 2000 руб. за государственную регистрацию юридического лица) и т. д.

Налог на добычу полезных ископаемых (гл. 26 НК РФ)	
Объект налогообложения	Полезные ископаемые, добытые из недр на территории РФ, извлеченные из отходов добывающего производства, а также добытые из недр за пределами Российской Федерации, на территории, находящейся под юрисдикцией Российской Федерации
Налоговый период	Календарный месяц
Налоговые ставки	Установлены ст. 342 НК РФ (например, 4 % при добыче торфа, каменного угля; 5,5 % при добыче радиоактивных металлов; 8 % при добыче редкоземельных металлов; 17,5 % при добыче газового конденсата; 147 руб. за 1000 куб. м при добыче горючего природного газа и т. д.)
РЕГИОНАЛЬНЫЕ НАЛОГИ	
Транспортный налог (гл. 28 НК РФ)	
Объект налогообложения	Транспортные средства, зарегистрированные в установленном порядке
Налоговый период	Календарный год
Налоговые ставки	Устанавливаются законами субъектов РФ соответственно в зависимости от мощности двигателя, тяги реактивного двигателя или валовой вместимости транспортных средств, категории транспортных средств в расчете на 1 л. с. мощности двигателя транспортного средства, 1 кг силы тяги реактивного двигателя, 1 регистрационную тонну транспортного средства или единицу транспортного средства в размерах, определенных ст. 361 НК РФ (5 руб. за 1 л. с. на легковые автомобили мощностью до 100 л. с.; 7 руб. за 1 л. с. на легковые автомобили мощностью от 100 до 150 л. с.; 10 руб. за 1 л. с. на легковые и грузовые автомобили мощностью от 150 до 200 л. с. и т. д.)
Налог на игорный бизнес (гл. 29 НК РФ)	
Объект налогообложения	Игровой стол; игровой автомат; касса тотализатора; касса букмекерской конторы
Налоговый период	Календарный месяц
Налоговые ставки	Устанавливаются законами субъектов РФ в следующих пределах: <ul style="list-style-type: none"> • от 25 тыс. до 125 тыс. руб. за один игровой стол; • от 1500 до 7500 руб. за один игровой автомат; • от 25 тыс. до 125 тыс. руб. за одну кассу тотализатора или кассу букмекерской конторы

Налог на имущество организаций (гл. 30 НК РФ)	
Объект налогообложения	Движимое и недвижимое имущество, учитываемое на балансе в качестве объектов основных средств
Налоговый период	Календарный год
Налоговые ставки	Устанавливаются законами субъектов РФ и не могут превышать 2,2 %
МЕСТНЫЕ НАЛОГИ	
Земельный налог (гл. 31 НК РФ)	
Объект налогообложения	Земельные участки, расположенные в пределах муниципального образования, на территории которого введен налог
Налоговый период	Календарный год
Налоговые ставки	Устанавливаются нормативными правовыми актами представительных органов муниципальных образований (законами городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга) и не могут превышать: 1) 0,3 % в отношении земельных участков: <ul style="list-style-type: none"> • отнесенных к землям сельскохозяйственного назначения или к землям в составе зон сельскохозяйственного использования в поселениях и используемых для сельскохозяйственного производства; • занятых жилищным фондом и объектами инженерной инфраструктуры жилищно-коммунального комплекса (за исключением доли в праве на земельный участок, принадлежащей на объект, не относящийся к жилищному фонду и к объектам инженерной инфраструктуры жилищно-коммунального комплекса) или приобретенных (предоставленных) для жилищного строительства; • приобретенных (предоставленных) для личного подсобного хозяйства, садоводства, огородничества или животноводства, а также дачного хозяйства; 2) 1,5 % в отношении прочих земельных участков
Налог на имущество физических лиц (Закон РФ от 9 декабря 1991 г. №2003-1)	
Объект налогообложения	Жилые дома, квартиры, дачи, гаражи и иные строения, помещения и сооружения
Налоговый период	Календарный год
Налоговые ставки	Устанавливаются нормативными правовыми актами представительных органов местного самоуправления в зависимости от суммарной инвентаризационной стоимости в следующих пределах:
	<ul style="list-style-type: none"> • до 0,1 % с имущества стоимостью до 300 тыс. руб.; • от 0,1 до 0,3 % с имущества стоимостью от 300 тыс. до 500 тыс. руб.; • от 0,3 до 2,0 % с имущества стоимостью свыше 500 тыс. руб.

Принципы определения цены товаров, работ или услуг для целей налогообложения установлены ст. 40 НК РФ. По общему правилу для целей налогообложения принимается

цена товаров, работ или услуг, указанная сторонами сделки. При этом предполагается, пока не доказано обратное, что данная цена соответствует рыночному уровню. Налоговые органы при осуществлении контроля за полнотой исчисления налогов вправе проверять правильность применения цен по сделкам в случаях: заключения сделок между взаимозависимыми лицами; товарообменных (бартерных) операций; внешнеторговых сделок; отклонения цены от среднего уровня более чем на 20 % в любую сторону в пределах непродолжительного периода времени. В последнем случае, когда цены товаров, работ или услуг, примененные сторонами сделки, отклоняются в любую сторону более чем на 20 %, налоговый орган вправе вынести мотивированное решение о доначислении налога и пени, рассчитанных исходя из рыночных цен.

Исполнение обязанности по уплате налогов и сборов в Российской Федерации регламентировано ст. 45 НК РФ. Налогоплательщик обязан самостоятельно и своевременно исполнить обязанность по уплате налога, если иное не предусмотрено законодательством о налогах и сборах. При этом налогоплательщик вправе исполнить обязанность по уплате налога досрочно. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате налога является основанием для направления налоговым или таможенным органом налогоплательщику требования об уплате налога. При этом в случае неуплаты или неполной уплаты налога в установленный срок производится его принудительное взыскание в порядке, предусмотренном ст. 46–48 НК РФ.

Момент исполнения обязанности налогоплательщика по уплате налога. Обязанность по уплате налога считается исполненной налогоплательщиком:

- ◆ с момента предъявления в банк поручения на перечисление в бюджетную систему РФ на соответствующий счет Федерального казначейства денежных средств со счета налогоплательщика при наличии на нем достаточного денежного остатка на день платежа;
- ◆ с момента отражения на лицевом счете организации операции по перечислению соответствующих денежных средств в бюджетную систему РФ;
- ◆ со дня внесения физическим лицом в банк, кассу местной администрации либо в организацию федеральной почтовой связи наличных денежных средств для их перечисления в бюджетную систему РФ на соответствующий счет Федерального казначейства;
- ◆ со дня вынесения налоговым органом в соответствии с НК РФ решения о зачете сумм излишне уплаченных или излишне взысканных налогов, пеней и штрафов в счет исполнения обязанности по уплате налога;
- ◆ со дня удержания сумм налога налоговым агентом, если обязанность по исчислению и удержанию налога возложена на налогового агента;
- ◆ со дня уплаты декларационного платежа в соответствии с упрощенным порядком декларирования доходов физическими лицами.

Налогоплательщик самостоятельно исчисляет сумму налога, подлежащую уплате за налоговый период, исходя из налоговой базы, налоговой ставки и учитывая налоговые льготы. В случаях, предусмотренных законодательством РФ о налогах и сборах, обязанность по исчислению суммы налога может быть возложена на налоговый орган или налогового агента. При этом если обязанность по исчислению суммы налога возложена на налоговый орган, то последний не позднее 30 дней до наступления срока платежа направляет налогоплательщику налоговое уведомление с указанием размера и срока уплаты налога, а также с расчетом налоговой базы.

Налоговая база определяется в НК РФ как стоимостная, физическая или иная характеристика объекта налогообложения.

Налоговая ставка представляет собой величину налоговых начислений на единицу

измерения налоговой базы.

Налоговая база и порядок ее определения, а также налоговые ставки по федеральным налогам и сборам устанавливаются НК РФ. Также НК РФ устанавливает налоговую базу и порядок ее определения по региональным и местным налогам. Налоговые ставки по региональным и местным налогам в пределах, определенных НК РФ, устанавливаются соответственно законами субъектов РФ и законами муниципальных образований.

Исчисление налоговой базы производится хозяйствующими субъектами по итогам каждого налогового периода на основе данных регистров бухгалтерского учета или на основе иных документально подтвержденных данных. При обнаружении ошибок (искажений) в исчислении налоговой базы, относящихся к прошлым налоговым (отчетным) периодам, хозяйствующие субъекты производят в текущем периоде перерасчет налоговой базы и суммы налога.

Согласно ст. 55 НК РФ под налоговым периодом понимается календарный год или иной период времени применительно к отдельным налогам, по окончании которого определяется налоговая база и исчисляется сумма налога, подлежащая уплате. Налоговый период может состоять из одного или нескольких отчетных периодов.

Льготами по налогам и сборам признаются предоставляемые отдельным категориям налогоплательщиков и плательщиков сборов предусмотренные законодательством о налогах и сборах преимущества по сравнению с другими налогоплательщиками или плательщиками сборов, включая возможность не уплачивать налог или сбор либо уплачивать их в меньшем размере. При этом нормы законодательства о налогах и сборах, определяющие основания, порядок и условия применения льгот, не могут носить индивидуального характера.

Сроки уплаты налогов и сборов устанавливаются применительно к каждому налогу и сбору. Они определяются календарной датой или истечением периода времени, исчисляемого годами, кварталами, месяцами и днями, а также указанием на событие, которое должно наступить или произойти, либо действие, которое должно быть совершено. В случаях, когда расчет налоговой базы производится налоговым органом, обязанность по уплате налога возникает не ранее даты получения налогового уведомления. При уплате налога и сбора с нарушением срока уплаты налогоплательщик (плательщик сбора) уплачивает пени.

Уплата налога производится разовой уплатой всей суммы либо в ином порядке, предусмотренном законодательством о налогах и сборах. Подлежащая уплате сумма налога уплачивается (перечисляется) налогоплательщиком или налоговым агентом в установленные сроки. В течение налогового периода может предусматриваться уплата предварительных платежей по налогу — авансовых платежей. При получении налогового уведомления налогоплательщик обязан уплатить налог в течение одного месяца со дня его получения, если более продолжительный период времени не указан в самом уведомлении. Данные правила применяются также в отношении порядка уплаты сборов (пеней и штрафов).

Недоимка, числящаяся за отдельными налогоплательщиками, плательщиками сборов и налоговыми агентами, уплата или взыскание которой оказались невозможными в силу причин экономического, социального или юридического характера, признается безнадежной и списывается в порядке, установленном Правительством РФ (по федеральным налогам), исполнительными органами государственной власти субъектов РФ и местными администрациями (по региональным и местным налогам). Указанное правило действует также при списании безнадежной задолженности по пеням и штрафам.

Согласно ст. 72 НК РФ исполнение обязанности по уплате налогов и сборов может обеспечиваться залогом имущества, поручительством, пеней, приостановлением операций по счетам в банке и наложением ареста на имущество налогоплательщика.

Отечественное законодательство, устанавливающее ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов, имеет свои особенности. Согласно положениям ст. 106, п. 1, 3 и

4 ст. 108 НК РФ налоговая ответственность является самостоятельным видом юридической ответственности, законодатель отграничивает ее от других видов ответственности за уклонение от уплаты налогов и сборов. Виды налоговых правонарушений и меры налоговой ответственности за них устанавливаются исключительно НК РФ.

В ст. 106 НК РФ определяется понятие налогового правонарушения. Это виновно совершенное противоправное (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяние (действие или бездействие) налогоплательщика, налогового агента и иных лиц, за которое НК РФ установлена ответственность. Ответственность за совершение налоговых правонарушений несут организации и физические лица, достигшие 16-летнего возраста.

Лицо не привлекается к ответственности за совершение налогового правонарушения при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

- ◆ отсутствие события налогового правонарушения;
- ◆ отсутствие вины лица в совершении налогового правонарушения;
- ◆ совершение деяния, содержащего признаки налогового правонарушения, физическим лицом, не достигшим к моменту совершения деяния 16-летнего возраста;
- ◆ истечение сроков давности привлечения лица к ответственности за совершение налогового правонарушения (когда со дня совершения налогового правонарушения либо со следующего дня после окончания налогового периода, в течение которого оно было совершено, и до момента вынесения решения о привлечении лица к ответственности истекли три года).

Обстоятельствами, исключающими вину лица в совершении налогового правонарушения, признаются:

- ◆ совершение деяния, содержащего признаки налогового правонарушения, вследствие стихийного бедствия или других чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств;
- ◆ совершение деяния, содержащего признаки налогового правонарушения, налогоплательщиком – физическим лицом, находившимся в момент его совершения в состоянии, при котором это лицо не могло отдавать себе отчета в своих действиях или руководить ими вследствие болезненного состояния;
- ◆ выполнение налогоплательщиком (плательщиком сбора, налоговым агентом) письменных разъяснений о порядке исчисления, уплаты налога (сбора) или по иным вопросам применения законодательства о налогах и сборах, данных ему финансовым, налоговым или другим уполномоченным органом государственной власти (уполномоченным должностным лицом этого органа) в пределах его компетенции.

Законом также определены обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность за совершение налогового правонарушения.

К обстоятельствам, смягчающим ответственность за совершение налогового правонарушения, относятся:

- ◆ совершение правонарушения вследствие стечения тяжелых личных или семейных обстоятельств;
- ◆ совершение правонарушения под влиянием угрозы или принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;
- ◆ тяжелое материальное положение физического лица, привлекаемого к ответственности за совершение налогового правонарушения;
- ◆ иные обстоятельства, признаваемые судом или налоговым органом, рассматривающим дело, смягчающими ответственность.

Обстоятельством, отягчающим ответственность, признается совершение налогового правонарушения лицом, ранее привлекаемым к ответственности за аналогичное правонарушение.

Мерой ответственности за совершение налогового правонарушения является налоговая санкция, устанавливаемая и применяемая в виде денежных взысканий (штрафов) в размерах, предусмотренных гл. 16 и 18 НК РФ. При наличии хотя бы одного из

смягчающих обстоятельств размер штрафа подлежит уменьшению не меньше чем в два раза по сравнению с размером, установленным НК РФ, а при наличии отягчающего обстоятельства он увеличивается на 100 %.

Налоговым законодательством определены следующие виды налоговых правонарушений и размеры санкций за их совершение:

◆ нарушение налогоплательщиком срока подачи заявления о постановке на учет в налоговом органе влечет взыскание штрафа в размере 5000 руб., а при нарушении срока подачи заявления о постановке на учет более чем на 90 календарных дней – 10 тыс. руб. (ст. 116 НК РФ);

◆ ведение предпринимательской деятельности организацией или индивидуальным предпринимателем без постановки на учет в налоговом органе влечет взыскание штрафа в размере 10 % доходов, полученных в течение указанного времени в результате такой деятельности, но не менее 20 тыс. руб., а если такая деятельность осуществляется более 90 календарных дней – штраф в размере 20 % дохода, но не менее 40 тыс. руб. (ст. 117 НК РФ);

◆ нарушение налогоплательщиком срока представления в налоговый орган информации об открытии или закрытии им счета в каком-либо банке влечет взыскание штрафа в размере 5000 руб. (ст. 118 НК РФ);

◆ непредставление налогоплательщиком налоговой декларации в налоговый орган по месту учета влечет взыскание штрафа в размере 5 % суммы налога, подлежащей уплате (доплате) на основе этой декларации, за каждый полный или неполный месяц со дня, установленного для ее представления, но не более 30 % указанной суммы и не менее 100 руб.; если налоговая декларация не представлена в течение более 180 дней по истечении срока ее представления, взыскивается штраф в размере 30 % суммы налога, подлежащей уплате на основе этой декларации, и 10 % суммы налога за каждый полный или неполный месяц начиная со 181-го дня (ст. 119 НК РФ);

◆ грубое нарушение организацией правил учета доходов, расходов или объектов налогообложения, совершенное в течение одного налогового периода, влечет взыскание штрафа в размере 5000 руб.; те же деяния, если они совершены в течение более одного налогового периода, – штраф в размере 15 тыс. руб.; те же деяния, если они повлекли занижение налоговой базы, влекут взыскание штрафа в размере 10 % суммы неуплаченного налога, но не менее 15 тыс. руб. (ст. 120 НК РФ);

◆ неуплата или неполная уплата сумм налога (сбора) в результате занижения налоговой базы, иного неправильного исчисления налога (сбора) или других неправомерных действий (бездействия) влекут взыскание штрафа в размере 20 % от неуплаченной суммы налога (сбора), а при умышленном совершении указанных деяний – штраф в размере 40 % от неуплаченной суммы (ст. 122 НК РФ);

◆ невыполнение налоговым агентом обязанности по удержанию и (или) перечислению налогов влечет взыскание штрафа в размере 20 % от суммы, подлежащей перечислению (ст. 123 НК РФ);

◆ несоблюдение порядка владения, пользования и (или) распоряжения имуществом, на которое наложен арест, влечет взыскание штрафа в размере 10 тыс. руб. (ст. 125 НК РФ);

◆ непредставление налоговому органу сведений, необходимых для осуществления налогового контроля, влечет взыскание штрафа в размере 50 руб. за каждый непредставленный документ, а при отказе предоставить имеющиеся документы, предусмотренные НК РФ, со сведениями о налогоплательщике по запросу налогового органа, а равно за иное уклонение от предоставления таких документов либо их предоставление с заведомо недостоверными сведениям – штраф в размере 5000 руб. (ст. 126 НК РФ);

◆ неправомерное несообщение лицом сведений, которые в соответствии с НК РФ это лицо должно сообщить налоговому органу, влечет взыскание штрафа в размере 1000 руб., а при повторном совершении тех же деяний в течение календарного года – штраф в

размере 5000 руб. (ст. 129.1 НК РФ);

◆ нарушение порядка регистрации в налоговых органах объектов игорного бизнеса влечет взыскание штрафа в трехкратном размере, а при совершении того же деяния более одного раза – штраф в шестикратном размере ставки налога на игорный бизнес, установленной для соответствующего объекта налогообложения (ст. 129.2 НК РФ).

Административная ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов предполагает наложение наказания на должностных лиц организации, совершившей налоговое правонарушение, предусмотренное гл. 16 НК РФ. Исходя из смысла п. 3 и 4 ст. 108 НК РФ меры административной ответственности могут применяться лишь в отношении должностных лиц организаций, которые не являются субъектами налоговой ответственности. Отдельные граждане, если они являются налогоплательщиками, за нарушение законодательства о налогах и сборах могут нести лишь уголовную или налоговую ответственность, а организации (юридические лица) – только налоговую.

Административные правонарушения, связанные с уклонением от уплаты налогов и сборов, представлены в КоАП РФ следующими составами:

◆ нарушение порядка работы с денежной наличностью и порядка ведения кассовых операций влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 4000 до 5000 руб., на юридических лиц – от 40 тыс. до 50 тыс. руб. (ст. 15.1 КоАП РФ);

◆ нарушение срока подачи заявления о постановке на учет в налоговом органе и органах государственных внебюджетных фондов влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 500 до 1000 руб.; то же деяние, сопряженное с ведением деятельности без постановки на учет, – штраф от 2000 до 3000 руб. (ст. 15.3 КоАП РФ);

◆ нарушение сроков представления налоговой декларации влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 300 до 500 руб. (ст. 15.5 КоАП РФ);

◆ грубое нарушение правил ведения бухгалтерского учета и представления бухгалтерской отчетности (искажение сумм начисленных налогов и сборов не менее чем на 10 %, а равно искажение любой статьи (строки) бухгалтерской отчетности не менее чем на 10 %) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 2000 до 3000 руб. (ст. 15.11 КоАП РФ).

Уголовная ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов в Российской Федерации предусмотрена следующими статьями УК РФ:

◆ уклонение от уплаты налогов или сборов с физического лица, совершенное в крупном размере (то есть на сумму более 100 тыс. руб. за три финансовых года подряд, при условии, что доля неуплаченных налогов или сборов превышает 10 % подлежащих уплате сумм, либо – 300 тыс. руб.), наказывается штрафом в размере от 100 тыс. до 300 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до одного года; то же деяние, совершенное в особо крупном размере (на сумму более 500 тыс. руб. за три финансовых года подряд, при условии, что доля неуплаченных налогов или сборов превышает 20 % подлежащих уплате сумм, либо – 1,5 млн руб.), наказывается штрафом в размере от 200 тыс. до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 18 месяцев до трех лет либо лишением свободы на срок до трех лет (ст. 198 УК РФ);

◆ уклонение от уплаты налогов или сборов с организации, совершенное в крупном размере (то есть на сумму более 500 тыс. руб. за три финансовых года подряд, при условии, что доля неуплаченных налогов или сборов превышает 10 % подлежащих уплате сумм, либо – 1,5 млн руб.), наказывается штрафом в размере от 100 тыс. до 300 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового; то же деяние,

совершенное группой лиц по предварительному сговору либо в особо крупном размере (то есть на сумму более 2,5 млн руб. за три финансовых года подряд, при условии, что доля неуплаченных налогов или сборов превышает 20 % подлежащих уплате сумм, либо – 7,5 млн руб.), наказывается штрафом в размере от 200 тыс. до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет либо лишением свободы на срок до шести лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового (ст. 199 УК РФ);

◆ неисполнение в личных интересах обязанностей налогового агента, совершенное в крупном размере, наказывается штрафом в размере от 100 тыс. до 300 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового; то же деяние, совершенное в особо крупном размере, наказывается штрафом в размере от 200 тыс. до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до пяти лет либо лишением свободы на срок до шести лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового (ст. 199.1 УК РФ);

◆ сокрытие денежных средств либо имущества организации или индивидуального предпринимателя, за счет которых должно производиться взыскание налогов или сборов, совершенное в крупном размере, наказывается штрафом в размере от 200 тыс. до 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 18 месяцев до трех лет либо лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового (ст. 199.2 УК РФ).

7.4. Техническое регулирование качества продукции, работ и услуг

В настоящее время на процесс модернизации системы обеспечения качества продукции, работ и услуг в нашей стране оказывает влияние продолжающаяся интеграция России в мировое сообщество, требующая стандартизации и гармонизации систем качества разных стран. Законодательной основой данной процедуры является Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании».

Согласно данному закону техническое регулирование включает в себя три главных элемента:

- ◆ установление, применение и исполнение обязательных требований к продукции и процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации;
- ◆ установление и применение на добровольной основе требований к продукции и названным процессам;
- ◆ правовое регулирование в области оценки соответствия.

Первый элемент реализуется через принятие и применение технических регламентов на продукцию и процессы ее обращения; второй – через стандартизацию; третий – через оценку соответствия продукции посредством процедур сертификации и декларирования соответствия, государственного контроля и надзора, аккредитации, испытаний и государственной регистрации.

Техническое регулирование базируется на соблюдении ряда принципов:

- ◆ независимость органов оценки соответствия качества, а также субъектов технического регулирования, в том числе финансовая (недопустимость внебюджетного финансирования государственного контроля за соблюдением технических регламентов), от изготовителей, исполнителей и приобретателей (покупателей и заказчиков);

- ◆ недопустимость совмещения одним органом полномочий на аккредитацию и сертификацию;
- ◆ применение единых правил установления требований к продукции и процессам ее обращения;
- ◆ единство правил и методов исследований (испытаний) и измерений при проведении процедур обязательной оценки соответствия;
- ◆ соответствие технического регулирования уровню развития национальной экономики, материально-технической базы, науки и технологий.

Обязательные требования по качеству, безопасности и эффективности продукции, разрабатываемые на основе контроля выделяемых проб, отражаются в техническом регламенте, представляющем собой документ, который принят международным договором РФ, ратифицированным в порядке, установленном законодательством РФ, или федеральным законом, указом Президента РФ или постановлением Правительства РФ, и утверждает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования.

Технические регламенты применяются одинаковым образом и в равной мере независимо от страны и (или) места происхождения продукции, вида осуществляемых процессов ее движения, видов и особенностей сделок, физических и юридических лиц, являющихся изготовителями, исполнителями, продавцами или приобретателями. Технический регламент, принимаемый федеральным законом или постановлением Правительства РФ, вступает в силу не ранее чем через шесть месяцев со дня его официального опубликования.

Со дня вступления в силу Федерального закона «О техническом регулировании» до утверждения разрабатываемых в настоящее время соответствующих технических регламентов законом установлен «переходный» период, равный семи годам. Предполагается, что к концу семилетнего периода фонд технических регламентов составит около 2000 документов.

Контрольные вопросы

1. Что понимается под монополистической деятельностью и недобросовестной конкуренцией в отечественном законодательстве? Приведите примеры.
2. Каково содержание понятий «монопольно высокая» и «монопольно низкая цена»?
3. Что в отечественном законодательстве понимается под доминирующим положением хозяйствующего субъекта на рынке?
4. Что такое лицензирование? Каков типовой порядок принятия решения лицензирующим органом о выдаче хозяйствующему субъекту лицензии?
5. В какой срок принимается решение о предоставлении или отказе в предоставлении хозяйствующему субъекту лицензии?
6. Какие вам известны основания для отказа соискателю лицензии в выдаче лицензии?
7. Каков срок действия лицензии?
8. Что вам известно о порядке проведения проверок соблюдения хозяйствующим субъектом лицензионных требований и условий?
9. Каков порядок приостановления и аннулирования лицензии?
10. Какая ответственность предусмотрена действующим российским законодательством за уклонение от уплаты налогов и сборов?
11. Что вы знаете о правовом регулировании качества продукции, работ и услуг в Российской Федерации?

12. Что такое технические регламенты? Какую роль они играют в регулировании качества продукции, работ и услуг?

Глава 8

ЗАЩИТА ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ ХОЗЯЙСТВУЮЩИХ СУБЪЕКТОВ

8.1. Задачи, способы и механизм защиты прав и законных интересов хозяйствующих субъектов

Необходимость правовой защиты хозяйствующих субъектов predetermined самой сущностью экономических отношений. В условиях рыночной экономики возможные риски хозяйствования падают на предпринимателей, которые рискуют не только своими капиталами, вложенными в дело, но и результатами труда и средствами многих лиц, связанных с ними и стоящих за ними как за товаровладельцами и производителями. Риск предпринимателя – это не только возможность наступления неблагоприятных последствий в результате стихийных бедствий, случайного стечения обстоятельств, изменения общей экономической и политической ситуации, это еще и возможность ущемления его прав и интересов со стороны третьих лиц, включая само государство.

Поэтому правовой режим предпринимательства ориентирован на решение следующих основных задач.

◆ Установление общего запрета чинить препятствия предпринимательской деятельности, не запрещенной законом. Так, в соответствии с антимонопольным законодательством федеральным и региональным органам исполнительной власти, а также органам местного самоуправления запрещается принимать акты или совершать действия, ограничивающие самостоятельность хозяйствующих субъектов, создающие дискриминирующие или, напротив, благоприятствующие условия для деятельности отдельных хозяйствующих субъектов, если такие акты или действия имеют либо могут иметь своим результатом ограничение конкуренции или ущемление интересов хозяйствующих субъектов. Любое необоснованное воспрепятствование предпринимательской деятельности преследуется по закону.

◆ Введение мер ответственности в качестве санкции для правонарушителей, посягающих на интересы предпринимателей. Указанные меры включают в себя широкий диапазон санкций дисциплинарной, административной, гражданско-правовой и уголовной ответственности граждан и должностных лиц, нарушающих права предпринимателей.

◆ Обеспечение восстановления имущественного положения предпринимателя, права которого нарушены. Убытки предпринимателя, возникшие вследствие нарушения его прав и интересов, должны быть полностью возмещены. Понятием и составом убытков (п. 2 ст. 15 ГК РФ) охватываются все возможные для предпринимателя имущественные потери, включая неполученные доходы, которые он мог бы получить при обычных условиях хозяйственного оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). На восстановление имущественного положения предпринимателя направлена и материальная компенсация морального вреда, причиненного его деловой репутации, предусмотренная п. 7 ст. 152 ГК РФ.

◆ Достижение оперативности в принятии мер по защите прав и интересов предпринимателей. Правовые средства защиты предпринимательства должны быть простыми и демократичными, обеспечивать оперативное разрешение конфликтных ситуаций и реализацию принятых решений. На это направлены относительно сжатые

сроки рассмотрения экономических споров в судах общей юрисдикции и арбитражных судах, порядок обеспечения иска, сроки исполнения вступивших в силу решений, сроки рассмотрения заявлений и жалоб, другие правовые нормы.

Таким образом, объектами правовой охраны в сфере хозяйственной деятельности являются имущественные и неимущественные интересы и права предпринимателей и других участников экономических отношений.

Все виды объектов правовой охраны в сфере хозяйственной деятельности могут быть разделены на три группы: имущественные права и интересы, неимущественные права и интересы и организационно-предпосылочные права и интересы предпринимателя. К последней группе относятся такие необходимые предпосылки предпринимательской деятельности, как государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя (п. 1 ст. 23 ГК РФ), получение квалификационных сертификатов и лицензий на те виды деятельности, которые согласно закону подлежат обязательному лицензированию (ч. 3 п. 1 ст. 49 ГК РФ), постановка на налоговый учет и присвоение идентификационного номера налогоплательщика, заключение договора банковского счета и т. д.

Предусмотренные ГК РФ и другими законами РФ правовые средства, применение которых, основанное на признании прав, приводит к восстановлению положения, существовавшего до нарушения права, а также к пресечению действий, нарушающих право или создающих угрозу его применению, составляют способы защиты гражданских прав хозяйствующих субъектов. Общий перечень способов защиты гражданских прав, полностью распространяющийся и на сферу предпринимательства, приводится в ст. 12 ГК РФ. В юридической литературе способы защиты разграничиваются на материально-правовые и процессуальные, а последние подвергаются более подробной классификации по различным критериям: целям защиты, характеру процессуальной деятельности, видам властных актов, юрисдикционным органам.

Материально-правовые способы защиты прав предпринимателей представляют собой способы действий по защите прав в соответствии с охранительными нормами материального права. Они различаются в зависимости от условий, характера, отраслевой принадлежности, вида защищаемых прав, субъектного состава и т. д. К примеру, по целям материально-правовые способы подразделяются на пресекательные, восстановительные и штрафные.

К пресекательным относятся способы, связанные с принудительным прекращением противоправных действий, причиняющих убытки (вред) или иные негативные последствия хозяйствующему субъекту, а также создающие угрозу наступления таких последствий. К пресекательным способам относятся признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону, и др.

К восстановительным относятся способы, направленные на признание за субъектом определенных прав, а также на восстановление положения, имевшего место до нарушения права. Восстановительными способами защиты прав хозяйствующих субъектов, в частности, являются признание права, признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, присуждение к исполнению обязанности в натуре, возмещение убытков и компенсация морального вреда и др.

К штрафным относятся способы, направленные на применение против нарушителя нормативно установленных санкций (мер ответственности) за противоправное поведение. К штрафным способам защиты прав хозяйствующих субъектов можно отнести взыскание неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами; обращение незаконно полученного по сделке в доход государства; конфискацию и т. д.

Процессуальные способы защиты представляют собой реализацию законодательно установленной компетенции юрисдикционных органов в виде издания актов, имеющих

своей целью установление, признание или подтверждение прав и юридически значимых фактов, а также восстановление нарушенных законных интересов субъектов правоотношений. Процессуальные способы защиты прав различаются в зависимости от целей, характера процессуальной деятельности, разновидности властных актов и форм юрисдикционных органов. Так, по целям процессуальные способы защиты прав хозяйствующих субъектов дифференцируются на действия по признанию прав, присуждению к совершению каких-либо действий и по преобразованию правоотношений.

В правовой литературе встречаются и иные классификации способов защиты. Так, по мнению профессора В. В. Витрянского, кроме универсальных способов защиты, существуют специальные способы, предназначенные «для обслуживания отдельных видов гражданских прав» (виндикационный и негаторный иски, взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами в соответствии со ст. 395 ГК РФ и др.).

Осуществление способов защиты, то есть процесс применения правовых норм, который завершается признанием права и восстановлением положения, существовавшего до нарушения права, либо пресечением действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, образует механизм защиты прав и интересов предпринимателей. Объективно существующие возможности реализации способов защиты гражданских прав сводятся к следующим видам механизма защиты: самозащита; урегулирование разногласий во внесудебном порядке; разрешение заявлений и жалоб органами исполнительной власти в порядке подчиненности; предоставление защиты путем осуществления прокурорского надзора; конституционная защита; рассмотрение экономических споров судами общей юрисдикции и арбитражными судами; рассмотрение экономических споров, имеющих гражданско-правовую природу, третейскими судами.

8.2. Внесудебный (претензионный) порядок урегулирования разногласий хозяйствующих субъектов

В случаях возникновения разногласий между партнерами по предпринимательской деятельности или контрагентами по хозяйственным договорам всегда существует возможность обратиться в соответствующие судебные инстанции за разрешением спора и защитой нарушенных прав. Однако закон предусматривает возможность урегулирования взаимоотношений хозяйствующих субъектов и без обращения в суд путем переговоров, компромиссов, взаимных уступок.

Согласно ч. 5 ст. 4 АПК РФ досудебный порядок урегулирования споров является обязательным только в случаях, установленных федеральными законами для определенных категорий споров. В настоящее время к ним относятся споры по перевозкам железнодорожным, речным и автомобильным транспортом, пересылкам почтовых отправлений и услугам связи, требованиям об изменении и расторжении договоров согласно п. 2 ст. 452 ГК РФ. Досудебный (претензионный) порядок также обязателен в тех случаях, когда он прямо предусмотрен в заключенном между сторонами договоре.

Если федеральным законом для определенной категории споров установлен досудебный (претензионный) порядок урегулирования либо он предусмотрен заключенным между сторонами договором, то спор может быть передан на рассмотрение арбитражного суда лишь после соблюдения такого порядка. Во всех этих случаях до обращения в арбитражный суд заинтересованная сторона, права которой нарушены, обязана предпринять необходимые шаги по урегулированию разногласий без обращения в арбитражный суд. Эти шаги заключаются в том, что заинтересованная сторона направляет своему контрагенту письменное обращение, именуемое претензией, в котором излагаются конкретные требования и дается их обоснование.

Несмотря на обязательность рассмотрения претензии и направления ответа, лицо, получившее претензию, может и не ответить на нее. Однако при последующем

рассмотрении дела в арбитражном суде это обстоятельство может быть принято судом во внимание при решении вопроса о распределении между лицами, участвующими в деле, судебных расходов.

Получение ответа, не удовлетворяющего заявителя претензии, или неполучение им ответа на претензию в установленный срок дают ему право передать спор на разрешение арбитражного суда.

За приведенными выше изъятиями досудебный (претензионный) порядок не является обязательным для участников отношений, складывающихся в процессе осуществления предпринимательской деятельности. Во всех случаях возникновения экономических споров, кроме случаев, прямо указанных в законе, сторона, заинтересованная в разрешении конфликта, имеет возможность подать исковое заявление непосредственно в арбитражный суд.

8.3. Судебная защита прав и законных интересов хозяйствующих субъектов

Судебная защита прав и законных интересов хозяйствующих субъектов может осуществляться в арбитражных судах, судах общей юрисдикции и конституционных (уставных) судах РФ и субъектов РФ.

Защита прав и законных интересов предпринимателей в арбитражных судах. Арбитражным судам подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, возникающие из гражданских, административных и иных правоотношений. Участниками этих споров являются юридические лица и индивидуальные предприниматели.

В ст. 33 АПК РФ перечислены наиболее типичные категории экономических споров, относящиеся к специальной подведомственности арбитражных судов, в частности споры: о несостоятельности (банкротстве); о создании, реорганизации и ликвидации организаций; об отказе в государственной регистрации либо уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей; между акционером и АО, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающих из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров; о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности и др.

С учетом особенностей споров, рассматриваемых арбитражными судами, в арбитражных апелляционных судах, федеральных арбитражных судах округов и Высшем Арбитражном Суде РФ образуются две судебные коллегии: по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

В качестве основополагающих принципов арбитражного процесса в России Федеральный конституционный закон от 12 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» называет: законность, независимость судей, равенство организаций и граждан перед законом и судом, состязательность и равноправие сторон, гласность разбирательства дел. При этом в силу принципа состязательности арбитражный процессуальный закон перекладывает обязанность по представлению доказательств и по проведению всей доказательственной деятельности с арбитражного суда на стороны и других лиц, участвующих в деле.

Арбитражный процесс во многом аналогичен разбирательству гражданских дел в суде общей юрисдикции. Но специфика экономических споров и, главным образом, участие в них юридических лиц и граждан-предпринимателей обуславливают определенные отличия:

- ♦ в арбитражных судах дела в первой инстанции, как правило, рассматриваются судьей

единолично (исключениями являются дела о признании недействительными актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, а также дела о несостоятельности (банкротстве), которые рассматриваются судом коллегиально);

◆ коллегиальное рассмотрение дел в первой инстанции может осуществляться с привлечением арбитражных заседателей, которые принимают участие в рассмотрении дела и принятии решения наравне с профессиональными судьями; арбитражными заседателями могут быть граждане Российской Федерации, достигшие 25 лет, имеющие высшее образование, обладающие специальными знаниями и опытом работы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

◆ заседания арбитражного суда, а также отдельные процессуальные действия протоколируются, при этом протокол ведет не секретарь судебного заседания, а председательствующий в заседании судья;

◆ среди видов доказательств преобладают письменные доказательства: договоры, протоколы, акты, свидетельства, сертификаты, платежные поручения и другие документы, благодаря которым может быть установлено истинное содержание спорного правоотношения;

◆ для всех видов споров установлен единый срок рассмотрения дел и принятия решения – не более трех месяцев со дня поступления искового заявления в арбитражный суд;

◆ решение арбитражного суда вступает в законную силу по истечении месячного срока после его принятия, а в случае подачи апелляционной жалобы – с момента вынесения постановления апелляционной инстанции, если решение не отменено; решения, выносимые Высшим Арбитражным Судом РФ по первой инстанции, вступают в силу с момента их принятия и апелляционному и кассационному обжалованию не подлежат, но могут быть пересмотрены в порядке надзора.

Согласно ст. 15 АПК РФ арбитражный суд принимает судебные акты в форме решения, постановления или определения. Решением является судебный акт, принятый арбитражным судом первой инстанции при рассмотрении дела по существу. Постановлениями называются судебные акты, принимаемые по результатам рассмотрения апелляционных и кассационных жалоб, а также в порядке надзора. Все остальные судебные акты арбитражных судов именованы определениями.

В целях осуществления квалифицированного судебного контроля за законностью и обоснованностью судебных актов в системе арбитражных судов созданы апелляционная, кассационная и надзорная инстанции. Каждая вышестоящая инстанция имеет право пересмотреть дело, изменить либо отменить вынесенное решение полностью или частично, принять новое решение либо прекратить производство по делу.

Обжалование актов арбитражных судов осуществляется путем подачи апелляционных и кассационных жалоб и заявлений и принесения протеста в порядке надзора. Правом обжалования наделены лица, участвующие в деле, а также лица, не привлеченные к участию в деле, если судом принято решение об их правах и обязанностях. Прокурор, предъявивший иск в защиту государственных и общественных интересов, также вправе обжаловать судебные акты, вынесенные по этому иску. В апелляционной и кассационной инстанции дело рассматривается по правилам судебного разбирательства в первой инстанции, но с определенными изъятиями. Так, апелляционные и кассационные жалобы должны быть рассмотрены по существу в пределах месячного срока со дня поступления жалобы в соответствующий арбитражный суд. Вышестоящие судебные инстанции не связаны доводами апелляционной и кассационной жалоб и протеста, внесенного в порядке надзора, – они проверяют законность и обоснованность обжалуемого акта в полном объеме. Все дела в вышестоящих инстанциях рассматриваются коллегиально: в апелляционной и кассационной инстанции судебным составом, состоящим не менее чем из трех судей; в надзорной инстанции – Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ.

По общему правилу судебные акты арбитражных судов подлежат исполнению по вступлении их в законную силу. В виде исключения немедленному исполнению подлежат

решения о признании недействительными актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, а также определения об утверждении мирового соглашения и о прекращении в связи с этим производства по делу.

Решение арбитражного суда может быть исполнено обязанным по решению лицом добровольно как до, так и после вступления решения в законную силу. Если решение не исполняется добровольно, оно должно быть исполнено в принудительном порядке. Принудительное исполнение судебного акта производится на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом, принявшим этот акт, после вступления судебного акта в законную силу. В целях обеспечения надлежащего исполнения решений арбитражных судов установлен срок давности исполнения, равный трем годам, исчисляемый, как правило, со дня вступления решения в законную силу (ст. 321 АПК РФ, ст. 21 Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Исполнительный лист должен быть предъявлен к исполнению в течение этого срока.

Защита прав и законных интересов предпринимателей в судах общей юрисдикции. Рассмотрению в судах общей юрисдикции подлежат следующие виды споров с участием предпринимателей:

- ◆ споры, возникающие из гражданских правоотношений, если хотя бы одной из сторон спора является гражданин и этот спор не связан с его предпринимательской деятельностью;

- ◆ споры, возникающие из трудовых правоотношений, в которых работодателями выступают организации или граждане-предприниматели, а работниками – граждане;

- ◆ дела, возникающие из административно-правовых отношений, в тех случаях, когда граждане оспаривают в судебном порядке действия организаций, нарушающих их свободы, права и интересы;

- ◆ дела, в которых участвуют иностранные организации, организации с иностранными инвестициями, международные организации, иностранные граждане и лица без гражданства, осуществляющие предпринимательскую деятельность, если международным договором РФ такие дела отнесены к подведомственности судов общей юрисдикции.

Согласно Федеральному конституционному закону от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» суды общей юрисдикции являются федеральными судами. Они представляют собой единую систему, состоящую из трех звеньев: районный (городской) суд – суд субъекта РФ – Верховный Суд РФ. Рассмотрение гражданских дел в судах общей юрисдикции осуществляется по правилам гражданского процессуального законодательства и опирается на принципы демократического правосудия. В соответствии с Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» к судам субъектов РФ относятся мировые судьи, которые являются судьями общей юрисдикции. К подведомственности мировых судей отнесены некоторые категории гражданских дел (например, имущественные споры при цене иска, не превышающей 100 тыс. руб.), в связи с чем подведомственность гражданских дел федеральных судов общей юрисдикции сужена.

Защита прав и законных интересов предпринимателей в конституционном судопроизводстве. Конституционное судопроизводство в Российской Федерации осуществляется Конституционным Судом РФ и конституционными (уставными) судами субъектов РФ.

Конституционный Суд Российской Федерации представляет собой судебный орган конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства. Его основная задача – определение конституционности, то есть соответствия Конституции РФ федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ и ряда других правовых актов и документов.

Возбуждение дела в Конституционном Суде РФ по обращениям граждан и по запросам судов может иметь место в силу ч. 4 ст. 125 Конституции РФ в случаях, когда возникла

необходимость проверки конституционности закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле. Правом на обращение в Конституционный Суд РФ с индивидуальной или коллективной жалобой на нарушение конституционных прав и свобод обладают граждане, чьи права и свободы нарушаются законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле, а также объединения граждан (например, общества защиты прав потребителей). Индивидуальные предприниматели и коммерческие организации также вправе обращаться в Конституционный Суд РФ за защитой своих прав и интересов. Например, если при рассмотрении конкретного спора выявляется, что закон, предусматривающий ограничение прав предпринимателя по сравнению с конституционными положениями, не соответствует, по его мнению, Конституции РФ, предприниматель может обратиться в Конституционный Суд РФ с жалобой на нарушение его прав и свобод, поскольку арбитражный суд или суд общей юрисдикции, применяя этот закон, не обеспечивают защиту прав и интересов предпринимателя, гарантированных Конституцией РФ.

Акты или их отдельные положения, признанные Конституционным Судом РФ неконституционными, утрачивают силу. Решение Конституционного Суда РФ о признании закона, примененного в конкретном деле, не соответствующим Конституции РФ, является основанием для пересмотра этого дела в установленном порядке.

Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» предусматривается возможность создания конституционных (уставных) судов субъектов РФ для рассмотрения вопросов о соответствии законов субъекта РФ, нормативных правовых актов органов государственной власти субъекта РФ и органов местного самоуправления конституции (уставу) субъекта РФ.

8.4. Рассмотрение хозяйственных споров в третейских судах

Экономические споры могут рассматриваться не только арбитражными судами и судами общей юрисдикции, но и третейскими судами, которые не осуществляют правосудия и не относятся к органам судебной власти.

Третейскими судами называют негосударственные самодеятельные суды, избираемые самими участниками правоотношения для разрешения возникшего между ними спора. Правовой основой функционирования третейских судов в России в настоящее время является Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации».

Стороны спорного правоотношения могут обратиться к определенному специалисту или специалистам с просьбой разрешить спор между ними. В этом случае специалисты, разрешающие один конкретный спор, признаются третейским судом, созданным для одного случая, – так называемым изолированным судом, или судом *ad hoc*. Однако могут учреждаться и постоянно действующие третейские суды, функционирующие постоянно и рассматривающие различные экономические споры по обращению к ним заинтересованных лиц. Такие третейские суды называют институциональными (институционными).

Постоянно действующие третейские суды образуются торговыми палатами, биржами, общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями и их объединениями (ассоциациями, союзами) и действуют при этих организациях – юридических лицах. Постоянно действующие третейские суды не могут быть образованы при органах государственной власти и местного самоуправления. Организация – юридическое лицо, образовавшая постоянно действующий третейский суд, направляет в компетентный суд, осуществляющий судебную власть на той территории, где расположен постоянно действующий третейский суд, копии следующих документов:

решение об образовании третейского суда, положение о третейском суде и список третейских судей.

Как правило, постоянно действующие третейские суды не являются юридическими лицами. Материальное и финансовое обеспечение им предоставляется их учредителями; третейские сборы вносятся на банковский счет одного из учредителей. В то же время постоянно действующие третейские суды могут учреждаться как юридические лица в организационно-правовой форме автономной некоммерческой организации.

Подведомственность третейских судов значительно уже подведомственности судов общей юрисдикции и арбитражных судов. Они вправе рассматривать только такие экономические споры, которые вытекают из гражданских правоотношений, то есть имущественные споры между лицами, обладающими автономией воли, имущественной самостоятельностью и действующими относительно друг друга как юридически равные, не подчиненные один другому субъекты.

Спор может быть рассмотрен в третейском суде только при наличии письменного соглашения сторон о передаче возникшего или могущего возникнуть между ними спора на рассмотрение определенного третейского суда. Соглашение о передаче спора третейскому суду может быть заключено в форме отдельного соглашения либо выражено в виде условия о юрисдикции в заключенном между сторонами гражданско-правовом договоре или ином двустороннем документе.

Состав третейского суда определяется гл. III Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации». Третейским судьей избирается (назначается) физическое лицо, способное обеспечить беспристрастное разрешение спора, прямо или косвенно не заинтересованное в исходе дела, являющееся независимым от сторон и давшее согласие на исполнение обязанностей третейского судьи. Третейский судья, разрешающий спор единолично, должен иметь высшее юридическое образование, а в случае коллегиального разрешения спора высшее юридическое образование достаточно иметь только председателю состава суда. При этом в качестве третейского судьи не могут выступать физические лица, не обладающие полной дееспособностью либо состоящие под опекой или попечительством; имеющие судимость либо привлеченные к уголовной ответственности; бывшие судьи судов общей юрисдикции или арбитражных судов, адвокаты, нотариусы, следователи, прокуроры или другие работники правоохранительных органов, если их полномочия были прекращены за совершение проступков, не совместимых с профессиональной деятельностью; а также физические лица, которые в соответствии с их должностным статусом не могут быть избраны (назначены) третейским судьей.

Число третейских судей всегда должно быть нечетным. Стороны могут по своему усмотрению согласовать порядок назначения третейского судьи (судей) для рассмотрения конкретного спора. При отсутствии соглашения сторон третейский суд образуется в составе трех судей. Каждая сторона назначает одного судью, а двое назначенных таким образом третейских судей назначают третьего. Если в течение 15 дней после получения уведомления одной из сторон о назначении третейского судьи другая сторона не назначит другого третейского судью или если в течение того же срока судьи не придут к соглашению о кандидатуре третьего третейского судьи, то стороны вправе отказаться от соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда. В этом случае спор передается на разрешение арбитражного суда. При передаче спора в постоянно действующий третейский суд стороны назначают третейских судей в порядке, установленном правилами этого суда.

Процедуры принятия исковых заявлений, возбуждения дел и их рассмотрения предусматриваются в локальных документах, принимаемых учредителями третейских судов (положениях, уставах, регламентах). Процессуальные правила третейских судов во многом аналогичны нормам АПК РФ. Наиболее существенные отличия состоят в том, что спорящие стороны сами выбирают арбитров из списка лиц, являющихся членами данного

третейского суда.

В третейском разбирательстве принцип процессуальной состязательности сторон воплощается в самой высокой степени: все доказательства предоставляются сторонами, только от них самих зависит обоснованность их требований и возражений. Во время третейского разбирательства у представителей сторон имеется возможность переспорить другую сторону, переубедить ее, а тем самым и убедить судей в своей правоте. В анализе ситуации, проверке аргументов принимают активное участие и третейские судьи. Именно в нахождении правильного разрешения спора общими усилиями заключается сущность третейского суда как учреждения, разрешающего экономические споры.

Решение третейского суда подлежит добровольному исполнению. Обращаясь в третейский суд по обоюдному согласию и доверяя избранным ими третейским судьям, спорящие стороны провозглашают тем самым свое полное доверие третейскому разбирательству и заявляют о своих обязательствах исполнить принимаемое судом решение, в чью бы пользу оно ни было вынесено, добровольно, без какого-либо принуждения. Решение третейского суда должно быть исполнено в порядке и сроки, указанные в решении; если же в решении срок исполнения не установлен, оно подлежит немедленному исполнению.

Тем не менее не исключается отказ стороны от добровольного исполнения решения третейского суда. Поэтому предусматривается возможность принудительного исполнения решений третейских судов через арбитражные суды, которые наделены определенными полномочиями относительно решений третейских судов. Именно для этого постоянно действующие третейские суды аккредитуются при арбитражных судах субъекта РФ, на территории которого они расположены.

В случае неисполнения решения третейского суда стороне, в пользу которой вынесено решение, предоставлено право обращения с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение. Заявление может быть направлено в арбитражный суд непосредственно либо через третейский суд, вынесший решение, не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда (п. 4 ст. 45 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации»). Заявление рассматривается судьей арбитражного суда единолично в месячный срок со дня его получения. По результатам рассмотрения заявления выносится определение о выдаче исполнительного листа либо об отказе в его выдаче. Вступившее в законную силу определение арбитражного суда является актом судебной власти, подлежащим исполнению всеми государственными органами, органами местного самоуправления и иными органами, организациями, должностными лицами и гражданами на всей территории РФ.

Третейские суды играют важную роль в разрешении споров, возникающих в сфере внешних экономических отношений. Ориентированный на разрешение внешнеэкономических споров третейский суд получил название международного коммерческого арбитража. Наиболее известными и авторитетными арбитражами в мире являются Арбитражный институт торговой палаты города Стокгольма, Международный арбитражный суд Международной торговой палаты в Париже, Лондонский международный третейский суд, Международный арбитражный суд федеральной палаты экономики в Вене. В России действует Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ, а также другие арбитражи в основном при региональных торгово-промышленных палатах. Не исполненные добровольно решения международных коммерческих арбитражных судов приводятся в исполнение принудительно через государственные суды в порядке, предусмотренном Конвенцией Организации Объединенных Наций о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. (Нью-Йоркская конвенция), участником которой является Российская Федерация.

Расходы, связанные с рассмотрением дела в третейском суде (гонорар третейским

судьям, третейский сбор, суммы, подлежащие выплате переводчику, за проведение экспертизы, расходы, связанные с командировкой судей к месту рассмотрения спора, и др.), распределяются между сторонами по их соглашению, а при отсутствии такого соглашения – третейским судом.

8.5. Нотариальный порядок защиты прав и интересов хозяйствующих субъектов

Важную роль в правовом обеспечении предпринимательской деятельности и защите прав хозяйствующих субъектов играют нотариусы.

Согласно ст. 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 (далее – Основы законодательства о нотариате) нотариат призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Значение нотариата для субъектов хозяйственной деятельности заключается в том, что совершаемые нотариусом нотариальные действия есть по существу документальное подтверждение различных обстоятельств и фактов, влекущих за собой правовые последствия. В силу полномочий, которыми нотариус наделен по закону, нотариальное удостоверение конкретного юридического факта облакает его в определенную письменную форму, подтверждает его законность и тем самым обеспечивает признание этого факта со стороны заинтересованных, да и всех третьих, лиц. В случаях возникновения споров нотариальное удостоверение фактов и документов способствует защите нарушенных или оспариваемых прав.

Нотариальные действия в Российской Федерации совершают нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе или занимающиеся частной практикой. Реестр государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой, ведет Минюст России. В случае отсутствия в населенном пункте нотариуса нотариальные действия совершают должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные на совершение этих действий. Нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории иностранных государств совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий. Нотариальная деятельность не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли.

Нотариальные действия подразделяются на действия, совершаемые частными нотариусами, и действия, совершаемые государственными нотариусами.

Согласно ст. 35 Основ законодательства о нотариате к нотариальным действиям, совершаемым нотариусами, занимающимися частной практикой, относятся: удостоверение сделок; выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; наложение и снятие запретов отчуждения имущества; свидетельство верности копий документов и выписок из них; свидетельство подлинности подписи на документах; свидетельство верности перевода документов с одного языка на другой; удостоверение факта нахождения гражданина в живых; удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте; удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии; удостоверение времени предъявления документов; передача заявлений физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам; прием в депозит денежных сумм и ценных бумаг; совершение исполнительных надписей; совершение протестов векселей; предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков; принятие на хранение документов; совершение морских протестов; обеспечение доказательств.

Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, в соответствии со ст. 36 Основ законодательства о нотариате совершают нотариальные действия,

предусмотренные ст. 35, а также выдают свидетельства о праве на наследство и принимают меры к охране наследственного имущества. При отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается одному из нотариусов, занимающихся частной практикой.

Порядок совершения нотариальных действий нотариусами устанавливается Основами законодательства о нотариате, а также другими законодательными и нормативными актами РФ (например, приказом Минюста России от 15 марта 2000 г. № 91 утверждены Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации).

Рассмотрим содержание некоторых нотариальных действий.

1. Нотариус удостоверяет сделки, для которых законодательством установлена обязательная нотариальная форма. По желанию сторон нотариус может удостоверить и другие сделки. При этом нотариус обязан разъяснить сторонам смысл и значение представленного ими проекта сделки и проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли оно требованиям закона. Договоры об отчуждении и о залоге имущества, подлежащего регистрации, могут быть удостоверены нотариусом только при условии представления документов, подтверждающих право собственности на отчуждаемое или закладываемое имущество. Удостоверение договоров о возведении жилого дома на отведенном земельном участке, об отчуждении жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, а также земельного участка производится по месту нахождения указанного имущества.

2. Нотариус удостоверяет доверенности от имени одного или нескольких лиц, на имя одного или нескольких лиц. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, подлежит нотариальному удостоверению по представлении основной доверенности, в которой оговорено право передоверия, либо по представлении доказательств того, что представитель по основной доверенности вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Доверенность, выданная в порядке передоверия, не должна содержать в себе больше прав, чем предоставлено по основной доверенности. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

3. Нотариус свидетельствует верность копий документов и выписок из них, выданных юридическими лицами, а также гражданами, при условии, что эти документы не противоречат законодательству РФ. Верность выписки может быть засвидетельствована только тогда, когда в документе, из которого делается выписка, содержатся решения нескольких отдельных, не связанных между собой вопросов. Выписка должна воспроизводить полный текст части документа по определенному вопросу. Верность копии документа, выданного гражданином, свидетельствуется нотариусом в тех случаях, когда подлинность подписи гражданина на документе засвидетельствована нотариусом или должностным лицом предприятия, учреждения, организации по месту работы, учебы или жительства гражданина. Верность копии с копии документа свидетельствуется нотариусом при условии, если верность копии засвидетельствована в нотариальном порядке или копия документа выдана юридическим лицом, от которого исходит подлинный документ. В последнем случае копия документа должна быть изготовлена на бланке данного юридического лица, скреплена печатью и иметь отметку о том, что подлинный документ находится у юридического лица.

4. Нотариус свидетельствует подлинность подписи на документе, содержание которого не противоречит законодательству РФ. При этом, свидетельствуя подлинность подписи, нотариус не удостоверяет фактов, изложенных в документе.

5. Нотариус передает заявления граждан, юридических лиц другим гражданам, юридическим лицам лично под расписку или пересылает по почте с обратным уведомлением. Заявления могут передаваться также с использованием телефакса, компьютерных сетей и иных технических средств. По просьбе лица, подавшего заявление,

ему выдается свидетельство о передаче заявления.

6. Нотариус в случаях, предусмотренных законодательством РФ, принимает от должника в депозит денежные суммы и ценные бумаги для передачи их кредитору. О поступлении денежных сумм и ценных бумаг нотариус извещает кредитора и по его требованию выдает ему причитающиеся денежные суммы и ценные бумаги. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг производится нотариусом по месту исполнения обязательства. Возврат денежных сумм и ценных бумаг лицу, внесшему их в депозит, допускается лишь с письменного согласия лица, в пользу которого сделан взнос, или по решению суда.

7. Для взыскания денежных сумм или истребования имущества от должника нотариус совершает исполнительные надписи на документах, устанавливающих задолженность. Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей, устанавливается Правительством РФ. Исполнительная надпись совершается, если представленные документы подтверждают бесспорность задолженности или иной ответственности должника перед взыскателем и если со дня возникновения права на иск прошло не более трех лет, а в отношениях между предприятиями, учреждениями и организациями – не более одного года. Если для требования, по которому выдается исполнительная надпись, законодательством РФ установлен иной срок давности, исполнительная надпись выдается в пределах этого срока. Взыскание по исполнительной надписи производится в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством РФ для исполнения судебных решений. Исполнительная надпись, если взыскателем или должником является гражданин, может быть предъявлена к принудительному исполнению в течение трех лет со дня ее совершения, а если и взыскателем и должником являются предприятия, учреждения, организации – в течение одного года, если законодательством РФ не установлено иное.

8. Протест векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта производится нотариусом в соответствии с законодательством РФ о переводном и простом векселе.

9. Нотариус по месту нахождения плательщика принимает для предъявления к платежу чек, представленный по истечении 10 дней, если чек выписан на территории РФ; по истечении 20 дней, если чек выписан на территории государств – членов СНГ; по истечении 70 дней, если чек выписан на территории какого-либо другого государства, со дня выдачи чека, но не позднее 12 часов следующего после этого срока дня.

В случае неоплаты чека нотариус удостоверяет неоплату чека путем надписи на чеке и отмечает об этом в реестре. Одновременно с надписью на чеке посылается уведомление чекодателя о неоплате его чека банком и совершении надписи на чеке. По просьбе чекодержателя нотариус в случае неоплаты чека совершает исполнительную надпись.

10. Нотариус принимает на хранение документы по описи. Один экземпляр описи остается у нотариуса, другой экземпляр выдается лицу, сдавшему документы на хранение. По просьбе лица нотариус может принять документы без описи, если они упакованы надлежащим образом (упаковка скрепляется печатью нотариуса, подписывается им и лицом, сдавшим документы). В таких случаях нотариус несет ответственность за сохранность упаковки. Сдавшему документы на хранение выдается свидетельство. Принятые на хранение документы возвращаются сдавшему их на хранение или законно уполномоченному лицу по предъявлении свидетельства и описи либо по решению суда.

11. Нотариус принимает в целях обеспечения доказательств для защиты прав и законных интересов судовладельца заявление капитана судна о происшествии, имевшем место в период плавания или стоянки судна, которое может явиться основанием для предъявления к судовладельцу имущественных требований, – морской протест. Заявление о морском протесте должно содержать описание обстоятельств происшествия и мер, принятых капитаном для обеспечения сохранности вверенного ему имущества. В подтверждение обстоятельств, изложенных в заявлении о морском протесте, капитан судна в соответствии с законодательством РФ, регулирующим торговое мореплавание,

одновременно с заявлением либо в срок не позднее семи дней с момента захода в порт или с момента происшествия, если оно имело место в порту, обязан представить нотариусу на обозрение судовой журнал и заверенную капитаном выписку из судового журнала. Заявление о морском протесте подается в течение 24 часов с момента прихода судна в порт. Если происшествие, вызывающее необходимость заявления морского протеста, произошло в порту, протест должен быть заявлен в течение 24 часов с момента происшествия. Если окажется невозможным заявить протест в установленный срок, причины этого должны быть указаны в заявлении о морском протесте. Нотариус на основании заявления капитана, данных судового журнала, а также опроса самого капитана и по возможности не менее двух свидетелей из числа командного состава судна и двух свидетелей из судовой команды составляет акт о морском протесте и заверяет его своей подписью и гербовой печатью. Экземпляр акта о морском протесте выдается капитану или уполномоченному лицу.

12. По просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным. Нотариус не обеспечивает доказательств по делу, которое в момент обращения заинтересованных лиц к нотариусу находится в производстве суда или административного органа. В порядке обеспечения доказательств нотариус допрашивает свидетелей, производит осмотр письменных и вещественных доказательств, назначает экспертизу.

При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется соответствующими нормами гражданского процессуального законодательства РФ. Нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц, однако неявка их не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств.

Обеспечение доказательств без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц производится лишь в случаях, не терпящих отлагательства, или когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле. В случае неявки по вызову свидетеля или эксперта нотариус сообщает об этом в суд по месту жительства свидетеля или эксперта для принятия мер, предусмотренных законодательством РФ.

8.6. Прокурорский надзор за соблюдением прав хозяйствующих субъектов

Прокурорский надзор за исполнением действующих на территории РФ законов имеет большое практическое значение для обеспечения защиты прав и законных интересов хозяйствующих субъектов. Прокурорским надзором охватывается как деятельность коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, так и акты представительных и исполнительных органов государства и муниципальных образований, принимаемые по вопросам предпринимательства.

Прокуратура Российской Федерации представляет собой единую федеральную централизованную систему органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, действующих на территории РФ.

Прокуратура РФ осуществляет: надзор за исполнением законов федеральными министерствами и ведомствами, представительными (законодательными) и исполнительными органами власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, контрольными органами, их должностными лицами, органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций, а также за соответствием

законам издаваемых ими правовых актов; надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина; надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие; надзор за исполнением законов судебными приставами, администрациями органов и учреждений уголовно-исполнительной системы; уголовное преследование и координацию деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью. В случаях нарушения своих прав и законных интересов со стороны органов исполнительной власти или иных хозяйствующих субъектов предприниматели вправе обращаться в органы прокуратуры за защитой своих интересов.

Правовыми инструментами осуществления надзорных функций прокуратуры являются: протест прокурора, который приносится на противоречащий закону правовой акт в орган или должностному лицу, издавшему этот акт; представление об устранении нарушений закона, которое вносится в орган или должностному лицу, имеющим полномочия по устранению допущенных нарушений; постановление о возбуждении производства об административном правонарушении; предостережение о недопустимости нарушения закона; участие в рассмотрении дел судами.

Согласно ст. 23 Федерального закона от 17 января 1992 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» прокурор или его заместитель приносит протест на противоречащий закону правовой акт в орган или должностному лицу, которые издали этот акт, либо в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу, либо обращается в суд в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством РФ. Протест подлежит обязательному рассмотрению не позднее чем в 10-дневный срок с момента его поступления, а в случае принесения протеста на решение представительного (законодательного) органа субъекта РФ или органа местного самоуправления – на ближайшем заседании. При исключительных обстоятельствах, требующих немедленного устранения нарушения закона, прокурор вправе установить сокращенный срок рассмотрения протеста. О результатах рассмотрения протеста незамедлительно сообщается прокурору в письменной форме. Протест до его рассмотрения может быть отозван принесшим его лицом.

Представление об устранении нарушений закона вносится прокурором или его заместителем в орган или должностному лицу, которые полномочны устранить допущенные нарушения, и подлежит безотлагательному рассмотрению. В течение месяца со дня внесения представления должны быть приняты конкретные меры по устранению допущенных нарушений закона, их причин и условий, им способствующих, а о результатах принятых мер письменно сообщено прокурору. В случае несоответствия постановлений Правительства РФ Конституции или законам РФ Генеральный прокурор РФ информирует об этом Президента РФ.

Прокурор, исходя из характера нарушения закона должностным лицом, выносит мотивированное постановление о возбуждении производства об административном правонарушении, которое подлежит рассмотрению уполномоченным на то органом или должностным лицом в срок, установленный законом. О результатах рассмотрения сообщается прокурору в письменной форме.

В соответствии со ст. 25.1 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» в целях предупреждения правонарушений и при наличии сведений о готовящихся противоправных деяниях прокурор или его заместитель объявляет в письменной форме должностным лицам предостережение о недопустимости нарушения закона. В случае неисполнения требований, изложенных в указанном предостережении, должностное лицо, которому оно было объявлено, может быть привлечено к ответственности в установленном законом порядке.

Прокурор в соответствии с процессуальным законодательством вправе обратиться в суд с заявлением или вступить в дело в любой стадии процесса, если этого требует защита прав граждан и охраняемых законом интересов общества или государства. Прокурор,

предъявивший исковое заявление, несет обязанности и пользуется правами истца, кроме права на заключение мирового соглашения.

Прокурор или его заместитель в пределах своей компетенции приносят в вышестоящий суд кассационный или частный протест либо протест в порядке надзора, а в арбитражный суд – апелляционную или кассационную жалобу либо протест в порядке надзора на незаконное или необоснованное решение, приговор, определение или постановление суда. Помощник прокурора, прокурор управления, прокурор отдела могут приносить протест только по делу, в рассмотрении которого они участвовали. Прокурор или его заместитель независимо от участия в судебном разбирательстве вправе в пределах своей компетенции истребовать из суда любое дело или категорию дел, по которым решение, приговор, определение или постановление вступили в законную силу. Усмотрев, что решение, приговор, определение или постановление суда являются незаконными или необоснованными, прокурор приносит протест в порядке надзора или обращается с представлением к вышестоящему прокурору. В настоящее время в России постепенно складывается практика участия прокуроров в судах при рассмотрении споров, связанных с предпринимательской деятельностью.

8.7. Защита прав хозяйствующих субъектов при проведении государственного контроля (надзора)

Государственный контроль (надзор) заключается в проведении проверок выполнения хозяйствующими субъектами (юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями) при осуществлении их деятельности обязательных требований к товарам (работам или услугам), установленных федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами.

Порядок защиты прав хозяйствующих субъектов при проведении мероприятий государственного контроля (надзора) в настоящее время регламентирован Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)».

Данный Закон носит ограниченный характер, поскольку его положения не применяются к ряду отношений, связанных, например, с проведением налогового, валютного, бюджетного, таможенного контроля, банковского и страхового надзора, а также оперативно-розыскных мероприятий, дознания, предварительного следствия, прокурорского надзора и правосудия.

Статья 3 указанного Закона закрепляет следующие принципы защиты прав хозяйствующих субъектов при проведении государственного контроля (надзора):

- ◆ презумпция добросовестности хозяйствующего субъекта;
- ◆ открытость и доступность для хозяйствующих субъектов нормативных правовых актов, устанавливающих требования, выполнение которых проверяется при проведении государственного контроля (надзора);
- ◆ установление обязательных требований федеральными законами и принятыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами;
- ◆ соответствие предмета проводимого мероприятия по контролю компетенции органа государственного контроля (надзора);
- ◆ периодичность и оперативность проведения мероприятия по контролю, предусматривающего полное и максимально быстрое проведение его в течение установленного срока;
- ◆ учет мероприятий по контролю, проводимых органами государственного контроля (надзора);
- ◆ возможность обжалования действий (бездействия) должностных лиц органов

государственного контроля (надзора), нарушающих порядок проведения мероприятий по контролю;

- ◆ ответственность органов государственного контроля (надзора) и их должностных лиц при проведении государственного контроля (надзора) за нарушение законодательства;

- ◆ недопустимость взимания органами государственного контроля (надзора) платы с предпринимателей за проведение мероприятий по контролю, за исключением случаев возмещения расходов на осуществление исследований (испытаний) и экспертиз, в результате которых выявлены нарушения обязательных требований;

- ◆ недопустимость непосредственного получения органами государственного контроля (надзора) отчислений от сумм, взысканных с хозяйствующих субъектов в результате проведения мероприятий по контролю.

При проведении мероприятий по контролю должностные лица органов государственного контроля (надзора) не вправе: проверять выполнение обязательных требований, не относящихся к компетенции их органов; осуществлять плановые проверки в случае отсутствия при проведении контрольного мероприятия должностных лиц или работников проверяемых предприятий или их представителей; требовать представление документов, информации, образцов (проб) продукции, если они не являются объектами мероприятий по контролю и не относятся к предмету проверки, а также изымать оригиналы документов, относящихся к предмету проверки; требовать образцы (пробы) продукции для проведения их исследований (испытаний), экспертизы без оформления акта об отборе образцов (проб) или в количестве, превышающем нормы, установленные государственными стандартами или иными нормативными документами; распространять информацию, составляющую охраняемую законом тайну; превышать установленные сроки проведения мероприятий по контролю.

Должностные лица хозяйствующих субъектов при проведении мероприятий по контролю обладают следующими правами:

- ◆ непосредственно присутствовать при проведении мероприятий по контролю, давать объяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки;

- ◆ получать информацию, предоставление которой предусмотрено нормативными правовыми актами;

- ◆ знакомиться с результатами мероприятий по контролю и указывать в актах о своем ознакомлении, согласии или несогласии с ними, а также с отдельными действиями должностных лиц органов государственного контроля (надзора);

- ◆ обжаловать действия (бездействие) должностных лиц органов государственного контроля (надзора) в административном или судебном порядке в соответствии с законодательством РФ.

Вред, причиненный хозяйствующему субъекту вследствие неправомерных действий (бездействия) должностных лиц органов государственного контроля (надзора) при проведении ими мероприятий государственного контроля (надзора), подлежит возмещению в соответствии с гражданским законодательством.

Защита прав хозяйствующих субъектов при проведении государственного контроля (надзора) осуществляется в административном и судебном порядке. Допускается также общественная защита прав и законных интересов юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Объединения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также иные некоммерческие организации вправе обращаться в органы прокуратуры с протестами на противоречащие закону нормативные правовые акты федеральных и региональных органов исполнительной власти и органов местного самоуправления, а также с исками в суд в защиту прав конкретных хозяйствующих субъектов либо их неопределенного круга.

Федеральное законодательство достаточно четко регламентирует порядок проведения мероприятий по государственному контролю и надзору. Указанные мероприятия проводятся на основании распоряжений (приказов) органов государственного контроля

(надзора). В данном распоряжении (приказе) указываются: его номер и дата; наименование органа, его выдавшего; фамилии, имена, отчества и должности лиц, уполномоченных на проведение контрольных мероприятий; наименование хозяйствующих субъектов, в отношении которых проводятся данные мероприятия; цели, задачи и предмет проводимых контрольных мероприятий; правовые основания их проведения, в том числе нормативные правовые акты, обязательные требования которых подлежат проверке; дата начала и окончания контрольного мероприятия. Подлинник распоряжения (приказа) о проведении мероприятия по контролю либо его заверенная копия предъявляется должностным лицом, осуществляющим контрольное мероприятие, руководителю или иному должностному лицу проверяемого хозяйствующего субъекта одновременно со служебным удостоверением.

Продолжительность мероприятия по контролю не должна превышать один месяц. В исключительных случаях, связанных с необходимостью проведения специальных исследований (испытаний) и экспертиз, на основании мотивированного предложения должностного лица, осуществляющего контрольное мероприятие, руководителем органа государственного контроля (надзора) либо его заместителем срок проведения контрольного мероприятия может быть продлен на один месяц.

Закон устанавливает, что в отношении одного юридического лица или индивидуального предпринимателя каждым органом государственного контроля (надзора) плановое мероприятие по контролю может быть проведено не более чем один раз в два года.

Внеплановой проверке, предметом которой является контроль исполнения предписаний об устранении выявленных нарушений, подлежит деятельность хозяйствующего субъекта при выявлении в результате плановой проверки нарушений обязательных требований. Внеплановые мероприятия по контролю также могут проводиться органами государственного контроля (надзора) в случаях получения информации о возникновении аварийных ситуаций, об изменениях или о нарушениях технологических процессов, о выходе из строя сооружений, оборудования, которые могут непосредственно причинить вред жизни, здоровью людей, окружающей среде и имуществу граждан и юридических лиц. Кроме того, внеплановые проверки могут проводиться при наличии обращений граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей о нарушении их прав и законных интересов действиями (бездействием) хозяйствующих субъектов, связанными с невыполнением ими обязательных требований, а также в случаях получения иной документально подтвержденной информации о наличии признаков таких нарушений.

По результатам контрольно-надзорных мероприятий контролирующими должностными лицами составляется акт установленной формы в двух экземплярах. В указанном акте указываются: дата, время и место его составления; наименование органа государственного контроля (надзора); дата и номер распоряжения, на основании которого проведено мероприятие по контролю; фамилия, имя, отчество и должность лица (лиц), проводившего контрольное мероприятие; наименование проверяемого хозяйствующего субъекта; фамилия, имя, отчество и должность его представителя, присутствовавшего при проведении мероприятия по контролю; дата, время и место проведения контрольного мероприятия; сведения о его результатах, в том числе о выявленных нарушениях, их характере, о лицах, на которых возлагается ответственность за их совершение; сведения об ознакомлении или об отказе в ознакомлении с актом представителя проверяемого хозяйствующего субъекта, а также лиц, присутствовавших при проведении мероприятия по контролю, их подписи или отказ от подписи; подпись должностного лица (лиц), осуществившего мероприятие по контролю. К акту, как правило, прилагаются акты об отборе образцов (проб) продукции, обследовании объектов окружающей среды, протоколы (заключения) проведенных исследований (испытаний) и экспертиз, объяснения должностных лиц органов государственного контроля (надзора), работников, на которых возлагается ответственность за нарушения обязательных требований, и другие документы или их копии, связанные с результатами мероприятия по контролю.

Один экземпляр акта с копиями приложений вручается под расписку руководителю хозяйствующего субъекта или его представителю либо направляется посредством почтовой связи с уведомлением о вручении, которое приобщается к экземпляру акта, остающемуся в деле органа государственного контроля (надзора). В случае выявления в результате мероприятия по контролю административного правонарушения должностным лицом органа государственного контроля (надзора) составляется протокол в порядке, установленном КоАП РФ, и даются предписания об устранении выявленных нарушений.

Для учета проводимых государственных контрольно-надзорных мероприятий хозяйствующие субъекты ведут журнал учета мероприятий по контролю. В данном журнале должностные лица органов государственного контроля (надзора) производят записи о проведенных мероприятиях по контролю с указанием наименования органа государственного контроля (надзора), даты и времени проведения контрольного мероприятия, правовых основаниях, целях, задачах и предмете проверки, выявленных в ходе нее нарушений, составленных протоколов об административных правонарушениях и выданных предписаниях, а также с указанием фамилии, имени, отчества, должности и личной подписи лица, осуществившего контрольное мероприятие. Журнал учета мероприятий по контролю должен быть прошит, пронумерован и удостоверен печатью хозяйствующего субъекта. Его отсутствие отражается в акте, составляемом по результатам проводимого проверочного мероприятия.

При выявлении в результате проведения контрольно-надзорных мероприятий нарушений хозяйствующим субъектом обязательных требований должностные лица органов государственного контроля (надзора) в пределах своих полномочий принимают меры по контролю за устранением выявленных нарушений, их предупреждением, предотвращением причиненного вреда, а также по привлечению лиц, допустивших правонарушения, к юридической ответственности. В частности, при выявлении в результате контрольно-надзорного мероприятия того обстоятельства, что товар (работа, услуга) может причинить вред жизни, здоровью, окружающей среде и имуществу потребителей, орган государственного контроля (надзора) обязан довести до сведения потребителей информацию об опасном товаре (работе, услуге), о способах предотвращения возможного вреда, принять меры к недопущению причинения вреда.

Контрольные вопросы

1. Какие способы защиты прав хозяйствующих субъектов вы знаете?
2. Какие механизмы защиты прав хозяйствующих субъектов вам известны?
3. Что вы можете рассказать о внесудебном (претензионном) порядке защиты прав и законных интересов хозяйствующих субъектов?
4. Каков механизм судебной защиты прав и законных интересов хозяйствующих субъектов в Российской Федерации?
5. Какие категории экономических споров в Российской Федерации относятся к подведомственности арбитражных судов?
6. Какие виды споров с участием хозяйствующих субъектов в Российской Федерации рассматриваются в судах общей юрисдикции?
7. Каков порядок защиты прав и законных интересов хозяйствующих субъектов в третейских судах?
8. Что вы знаете о нотариальном порядке защиты прав и законных интересов хозяйствующих субъектов?
9. Какие виды нотариальных действий вам известны? Какие из видов нотариальных действий могут совершаться только нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах?
10. Какими инструментами обладает прокуратура РФ в сфере защиты прав и законных

интересов предпринимателей?

СПИСОК НОРМАТИВНЫХ ПРАВОВЫХ АКТОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ, часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ, часть третья от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ, часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ.
4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ.
5. Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ, часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ.
6. Об акционерных обществах: Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ.
7. Об арбитражных судах в Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 12 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ.
8. Об аудиторской деятельности: Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 119-ФЗ.
9. Об обществах с ограниченной ответственностью: Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ.
10. О банках и банковской деятельности: Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1.
11. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ.
12. О государственных и муниципальных унитарных предприятиях: Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ.
13. защите прав потребителей: Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1.
14. О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора): Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 134-ФЗ.
15. О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках: Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1.
16. О лицензировании отдельных видов деятельности: Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ.
17. О несостоятельности (банкротстве): Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ.
18. О производственных кооперативах: Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ.
19. О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: Федеральный закон от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ.
20. О рынке ценных бумаг: Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ.
21. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1.
22. О судебной системе Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ.
23. О товарных биржах и биржевой торговле: Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1.

24. О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации: Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5340-1.
25. О третейских судах в Российской Федерации: Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ.
26. Об организации лицензирования отдельных видов деятельности: постановление Правительства РФ от 26 января 2006 г. № 45.
27. Об утверждении Регламента организации работы с налогоплательщиками, плательщиками сборов, страховых взносов на обязательное пенсионное страхование и налоговыми агентами: приказ ФНС России от 9 сентября 2005 г. № САЭ-3-01/444.
28. Об утверждении рекомендуемых форм по принудительному взысканию задолженности по обязательным платежам в бюджетную систему Российской Федерации: приказ ФНС России от 28 ноября 2006 г. № САЭ-3-19/813.

Научная и учебная литература

1. Алексеев С. С. Право собственности: проблемы теории. – М.: Норма, 2007. – 240 с.
 2. Апель А. Л. Основы финансового права: Учеб. пособие. – СПб.: Питер, 2003. – 126 с.
 3. Балашов А. И. Акционерное общество / А. И. Балашов, А. М. Белов, Г. Н. Добрин // Проблемы современной экономики: Сб. науч. трудов / Под ред. А. Е. Карлика. – СПб.: СПбГУЭФ, 1998. – С. 34–41.
 4. Балашов А. И. Коммерческое право: Учеб. пособие. В 2 т. / А. И. Балашов, Г. П. Рудаков. – СПб.: ПИМаш, 2002. – 179 (99) с.
 5. Балашов А. И. Правоведение: Учебник / А. И. Балашов, Г. П. Рудаков. – СПб.: Питер, 2007. – 464 с.
 6. Богатых Е. А. Гражданское и торговое право: Учеб. пособие. – М.: Юристь, 2004. – 367 с.
 7. Брагинский М. И. Договорное право. Книга 5. В 2 т. / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. – М.: Статут, 2006.
 8. Булатецкий Ю. Е. Торговое право. – М.: МЦФЭР, 2004. – 638 с.
 9. Губин Е. П. Предпринимательское право: Практик. курс / Е. П. Губин, П. Г. Лахно. – М.: Юристь, 2007. – 430 с.
 10. Дедов Д. И. Соразмерность ограничения свободы предпринимательства: Монография. – М.: Юристь, 2002. – 187 с.
11. Дойников И. В. Предпринимательское (хозяйственное) право: Учеб. – метод. пособие. – М.: Приор, 2001. – 128 с.
12. Жилинский С. Э. Предпринимательское право (правовая основа предпринимательской деятельности): Учебник. – М.: Норма, 2007. – 944 с.
13. Иванов В. В. Общая теория договора: Монография. – М.: Юристь, 2006. – 238 с.
14. Кашанина Т. В. Корпоративное (внутрифирменное) право: Краткий учебный курс. – М.: Норма, 2005. – 320 с.
15. Коммерческое (торговое) право: Учебник / Под ред. Ю. Е. Булатецкого. – М.: ФБК-Пресс, 2002. – 958 с.
16. Корнеева И. Л. Практикум по гражданскому праву. Ч. 2: Отдельные виды обязательств. – М.: Юристь, 2005. – 282 с.
17. Коршунов Н. М. Предпринимательское право: Учебник / Н. М. Коршунов, Н. Д. Эриашвили. – М.: Юнити-Дана, 2003. – 463 с.
18. Круглова Н. Ю. Хозяйственное право: краткий курс: Учеб. пособие. – М.: КноРус,

2008. – 493 с.

19. Кудинов О. А. Предпринимательское (хозяйственное) право: Учеб. пособие. – М.: ИТК «Дашков и К -----

», 2006. – 240 с.

20. Лазарева Т. П. Международное торговое право: расчеты по контрактам: Учеб. пособие. – М.: Юстицинформ, 2005. – 297 с.

21. Лаптев В. В. Субъекты предпринимательского права: Учеб. пособие. – М.: Юристь, 2003. – 236 с.

22. Лебедев К. К. Практикум по коммерческому праву: Учеб. – метод. и практ. пособие. – СПб.: СПбГУ, 1999. – 424 с.

23. Лебедев К. К. Предпринимательское и коммерческое право: системные аспекты. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2002. – 318 с.

24. Мозолин В. П. Практикум по гражданскому праву. Ч. 1 / В. П. Мозолин, С. В. Артеменков, Н. М. Фролова. – М.: Юристь, 2007. – 186 с.

25. Овечкин А. П. Предпринимательское право: элементарный курс: Учеб. пособие. – М.: Юристь, 2006. – 539 с.

26. Попондопуло В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. – М.: Юристь, 2006. – 764 с.

27. Предпринимательское право: Учебник / Под ред. Е. П. Губина и П. Г. Лахно. – М.: Юристь, 2006. – 1001 с.

28. Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. С. А. Зинченко, Г. И. Колесника. – М.: Академцентр, 2008. – 685 с.

29. Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник. В 2 т. / Под ред. О. М. Олейник. – М.: Юристь, 2003. – 727 (666) с.

30. Свит Ю. П. Коммерческое право: Учеб. пособие. – М.: Юрист-издат, 2004. – 155 с.

31. Солодченко В. С. Гражданское и торговое право зарубежных государств: Учеб. пособие. – СПб.: СПбГМТУ, 2003. – 243 с.

32. Смирнова Н. Н. Международное торговое право: Конспект лекций. – СПб.: Альфа, 2001. – 126 с.

33. Толкачев А. Н. Коммерческое право: Учеб. пособие. – М.: Перспектива, 2005. – 496 с.

34. Трунина Е. В. Коммерческое право: Учеб. пособие / Е. В. Трунина, Ю. В. Федасова. – М.: Юристь, 2006. – 251 с.

35. Хозяйственное (предпринимательское) право: Учебник для вузов / Под ред. Ю. Е. Булатецкого и Н. А. Машкина. – М.: Норма, 2007. – 752 с.

36. Фархтдинов Я. Ф. Арбитражный процесс: Учебник. – СПб.: Питер, 2003. – 512 с.

37. Фогельсон Ю. Б. Избранные вопросы общей теории обязательств: Краткий курс. – М.: Юристь, 2001. – 192 с.

38. Шестаков А. В. Коммерческое (торговое) право Российской Федерации: Учеб. пособие. – М.: МГИУ, 2003. – 475 с.

39. Шубакова Н. А. Хозяйственное право: Учеб. – практ. пособие. – Казань: КФЭИ, 2000. – 60 с.

40. Щенникова Л. В. Вещное право: Учеб. пособие. – М.: Юристь, 2006. – 190 с.

Материалы судебной практики

1. О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях: постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 2 июня 2004 г. № 10.
2. О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»: постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 декабря 2004 г. № 29.
3. О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав: постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 февраля 1998 г. № 8.
4. О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах»: постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 ноября 2003 г. № 19.
5. О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»: постановление Пленума Верховного Суда РФ № 90 и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 14 от 9 декабря 1999 г.
6. О некоторых вопросах применения части первой Налогового кодекса Российской Федерации: постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 февраля 2001 г. № 5.
7. О некоторых вопросах, связанных с применением земельного законодательства: постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 11.
8. О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 декабря 2006 г. № 64.

Приложение

ВАРИАНТЫ И МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ПО ВЫПОЛНЕНИЮ КОНТРОЛЬНЫХ РАБОТ ПО КУРСУ «ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО»

В рамках курса «Хозяйственное право» предусмотрено выполнение студентами двух контрольных работ по вариантам, которые включают в себя по два теоретических вопроса и две задачи.

Варианты контрольных работ

Контрольная работа № 1

Вариант 1

Теоретические вопросы

1. История возникновения и развития мирового хозяйственного (предпринимательского) права.
2. Актуальные проблемы правового регулирования конкуренции и ограничения монополизации на товарных рынках в Российской Федерации.

Задача 1

В соответствии с договором поставки сельскохозяйственная фирма «Р» поставляла закрытому акционерному обществу (далее – Общество) свинину. Общество после разделки туш передавало мясные полуфабрикаты мясоперерабатывающему заводу для дальнейшей переработки и реализации. Вследствие финансовых трудностей Общество систематически допускало просрочку оплаты получаемого от фирмы «Р» мяса. После неоднократных претензий фирмы «Р» Общество погасило основную задолженность, а обязанность по уплате пени за просрочку платежа перевело, с согласия фирмы «Р», на мясоперерабатывающий завод. Сельскохозяйственная фирма «Р» предъявила иск к мясоперерабатывающему заводу о взыскании суммы пени за просрочку оплаты товара. Подлежит ли данный иск удовлетворению?

Задача 2

Фирма «С» была создана в форме общества с ограниченной ответственностью тремя российскими гражданами – специалистами в области прикладной математики. Каждый из участников внес в уставный капитал ООО по 10 тыс. руб. Через два года после образования фирмы один из ее участников подал заявление о выходе из состава участников и выплате ему его доли в размере 1/3 стоимости имущества фирмы. На общем собрании участники общества приняли решение вернуть выбывающему лишь внесенные им в свое время 10 тыс. руб. При этом они ссылались на то, что, во-первых, размер уставного капитала фирмы с момента ее учреждения не изменился; во-вторых, за прошедшие два года фирме не удалось заработать сколько-нибудь значительных средств, поэтому делить, собственно, нечего.

Выбывающий участник не согласился с этим решением. Он утверждал, что хотя общество за время своего существования действительно не получило прибыли, но на его балансе числятся два мощных компьютера в полном комплекте стоимостью более 7000 долл. США каждый. Кроме того, за два прошедших года коллективом фирмы «С» было разработано несколько десятков оригинальных программных продуктов, которые пользуются спросом на рынке программных средств. Информация о фирме «С» содержится в специализированных журналах и каталогах, в том числе издающихся за рубежом, компания регулярно получает приглашения принять участие в международных специализированных выставках компьютерных технологий. Все это, по мнению выбывающего участника, свидетельствует о высоком интеллектуальном потенциале фирмы и ее ликвидности и должно учитываться при определении размера причитающейся ему компенсации.

Обоснованы ли притязания выбывающего участника ООО «С»?

Как должен быть определен размер доли, ему причитающейся?

В каком порядке и в какой юрисдикционный орган вправе обратиться выбывающий участник общества за защитой своих интересов, если общество откажется удовлетворить его требования?

Изменилось бы решение, если бы фирма «С» была создана в организационно-правовой форме:

- а) открытого;
- б) закрытого акционерного общества;
- в) производственного кооператива?

Вариант 2

Теоретические вопросы

1. История возникновения и развития отечественного хозяйственного (предпринимательского) права.

2. Актуальные проблемы технического регулирования производства продукции в Российской Федерации.

Задача 1

Незадолго до проведения внеочередного общего собрания акционеров открытого акционерного общества (далее – Общество) один из акционеров продал все принадлежащие ему акции Общества. Поскольку передача акций произошла после составления списка акционеров, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, совет директоров Общества посчитал, что не нужно направлять письменное уведомление о проведении общего собрания ни лицу, продавшему свои акции, ни их приобретателю. В итоге ни тот, ни другой не приняли участие в проведении общего собрания акционеров.

Через некоторое время после проведения собрания приобретатель акций обратился в арбитражный суд с иском о признании решений, принятых внеочередным общим собранием акционеров Общества, недействительными в связи с нарушением порядка созыва и проведения общего собрания акционеров.

Подлежит ли данный иск удовлетворению?

Изменится ли решение, если проводилось не внеочередное, а годовое общее собрание акционеров Общества?

Имеет ли в данной ситуации значение размер доли, приходящейся на проданные акции, относительно общего количества акций Общества?

Задача 2

Между двумя фирмами велись переговоры о купле-продаже здания, принадлежащего одной из этих фирм. Достигнутую договоренность о купле-продаже здания стороны закрепили предварительным договором, в котором предусмотрели, что основной договор будет заключен после окончания финансового года и утверждения годового баланса фирмы-продавца. При заключении основного договора между фирмами возникли разногласия относительно цены здания. Продавец настаивал на включении в основной договор конкретной, обоснованной им цены здания. Покупатель возражал против этого, заявляя, что цена здания уже определена, несмотря на то что она прямо не указана в предварительном договоре. Поскольку фирма-продавец отказалась от подписания основного договора без согласования цены здания, фирма-покупатель обратилась в арбитражный суд с иском о понуждении фирмы-продавца к заключению основного договора купли-продажи здания.

Подлежит ли данный иск удовлетворению?

Как решится вопрос о цене здания в случае разногласий между сторонами при заключении ими основного договора?

Вариант 3

Теоретические вопросы

1. Проблемы правового регулирования сделок с землей в Российской Федерации.
2. Актуальные проблемы защиты прав и законных интересов хозяйствующих субъектов в Российской Федерации.

Задача 1

Коммерческий банк предоставил открытому акционерному обществу (далее – Общество) кредит под залог принадлежавшего Обществу здания. В предусмотренный договором срок кредит не был возвращен, и банк обратился к Обществу с иском об обращении взыскания на заложенное недвижимое имущество – здание.

В арбитражном суде Общество предъявило к банку встречный иск о признании договора залога недействительным, поскольку он был заключен в нарушение устава акционерного общества. Согласно уставу Общества сделки по распоряжению имуществом стоимостью более 10 % его активов могли совершаться только по решению общего собрания акционеров Общества. При заключении кредитного договора и договора о залоге бывший генеральный директор Общества представил банку протокол общего собрания акционеров, принявшего решение об обеспечении кредита залогом здания, и выписку из реестра акционеров. В ходе судебного разбирательства выяснилось, что оба документа были подделаны бывшим генеральным директором Общества. Это было установлено судебно-графологической экспертизой, назначенной арбитражным судом. На самом деле общего собрания акционеров не проводилось, а выписка из реестра не соответствовала фактическому составу акционеров, внесенных в реестр.

Как разрешить спор между коммерческим банком и Обществом?

Задача 2

Машиностроительный завод выпускал продукцию в широком ассортименте, включавшем в себя несколько десятков наименований. Для того чтобы снизить объем налогооблагаемой прибыли, при заводе был создан производственный кооператив того же профиля. В кооператив были приняты те же сотрудники, которые работали на заводе.

Теперь договоры с потребителями заключал не завод, а кооператив, хотя отгрузки готовой продукции потребителям осуществлялись заводом. Это позволяло машиностроительному заводу манипулировать с ценами и снижать налогооблагаемую базу по налогу на прибыль и налогу на добавленную стоимость.

Имеются ли в данной ситуации нарушения закона, а если имеются, то какие санкции могут быть применены к нарушителям?

Контрольная работа № 2

Вариант 1

Теоретические вопросы

1. Проблемы правового регулирования объектов интеллектуальной собственности в Российской Федерации.
2. Актуальные проблемы налогового администрирования в Российской Федерации.

Задача 1

Фирма «С» вложила средства в строительство многоквартирного жилого дома по принципу долевого участия. Заказчиком по строительству дома выступало закрытое акционерное общество (далее – Общество). После того как строительство дома было завершено, Общество отказалось выделить обещанные фирме «С» квартиры, а деньги, перечисленные в свое время фирмой «С» заказчику, возвратило на ее расчетный счет.

Фирма «С» обратилась в арбитражный суд с иском к Обществу о передаче ей жилой площади, предусмотренной договором.

Как разрешить данный спор?

Как быть, если на момент рассмотрения спора весь жилой дом уже был заселен и свободных квартир в нем не осталось?

Как быть, если при рассмотрении спора будет выявлено, что в процессе строительства дома произошло его удорожание, а фирма «С» не перечислила по требованию заказчика

дополнительные суммы?

Задача 2

В связи с невозвратом всей суммы кредита, полученного по кредитному договору, кредитор – Акционерный коммерческий банк – обратился с иском к заемщику – Торгово-финансовой корпорации – о взыскании суммы кредита, предусмотренных договором процентов и пени за просрочку платежа. При этом проценты были рассчитаны по договорной ставке за все время, начиная со дня выдачи кредита и по день подачи иска в арбитражный суд, а пени были рассчитаны только за период просрочки по день подачи иска в арбитражный суд.

Подлежит ли иск Акционерного коммерческого банка к Торгово-финансовой корпорации удовлетворению?

Могут ли быть начислены пени на сумму процентов, которые не уплачены заемщиком в сроки, предусмотренные кредитным договором?

Предположим, что размер процентов за пользование кредитом, предусмотренный кредитным договором, гораздо меньше, чем учетная ставка ЦБ РФ, применяемая в соответствии с п. 1 ст. 395 ГК РФ. Например, ставка рефинансирования на день подачи иска равнялась 12 %, а проценты по договору были предусмотрены в размере 8 % годовых. Может ли в таком случае банк-кредитор взыскивать с должника проценты, предусмотренные ст. 395 ГК РФ, а не проценты по кредитному договору?

Вправе ли кредитор наряду со взысканием пени за просрочку возврата кредита взыскивать с должника и проценты за пользование чужими денежными средствами в порядке п. 1 ст. 395 ГК РФ?

Если размер взыскиваемых процентов явно несоразмерен последствиям нарушения обязательств, может ли быть уменьшена судом сумма процентов, взыскиваемых:

- а) за пользование кредитом по договору;
- б) за пользование чужими денежными средствами по ст. 395 ГК РФ?

Вариант 2

Теоретические вопросы

1. Проблемы правового регулирования оборота жилых помещений в Российской Федерации.

2. Актуальные проблемы правового регулирования развития малого бизнеса в Российской Федерации.

Задача 1

Пивоваренный завод выпускал пиво в стеклянных бутылках и поставлял их в пластмассовых ящиках. И ящики, и бутылки являлись залоговой многооборотной возвратной тарой и числились на балансе завода. Один из контрагентов завода, торговая фирма «П», систематически допускала невозврат тары. Постепенно за фирмой «П» образовалась большая задолженность и по бутылкам, и по ящикам. Завод через арбитражный суд взыскал с фирмы «П» неустойку за просрочку возврата многооборотной тары за квартал. Спустя некоторое время руководству завода стало известно, что фирма «П», получая от завода пиво в возвратной таре, продает освобождающиеся пустые бутылки и пластмассовые ящики на другие пивоваренные предприятия. При этом, играя на разнице между залоговой ценой, по которой пивоваренный завод отпускал ей бутылки и ящики, и продажной ценой, по которой бутылки и ящики продавались сторонним покупателям, фирма «П» получила прибыль, с лихвой окупающую все выплаты штрафных санкций заводу.

Какие правовые средства может использовать руководство завода в данной ситуации,

чтобы отстаивать интересы собственного предприятия и наказать недобросовестного контрагента?

Задача 2

Жилой дом для жилищно-строительного кооператива (далее – ЖСК) возводился строительной фирмой ОАО «Ф». Работы велись с нарушением согласованного графика. Когда стало ясно, что дом не будет сдан в предусмотренный договором срок, ЖСК предъявил к ОАО «Ф» иск о расторжении договора. Возражая против иска, ОАО «Ф» мотивировало свою позицию резким удорожанием стоимости строительства вследствие роста цен на строительные материалы, аренду машин и механизмов, а также усилением государственного миграционного контроля за использованием в строительстве иностранной рабочей силы.

Имеются ли в данном случае основания для расторжения договора строительного подряда, заключенного между ЖСК и ОАО «Ф»?

Вариант 3

Теоретические вопросы

1. Проблемы правового регулирования присоединения хозяйствующих субъектов к сетям инженерных коммуникаций в Российской Федерации.
2. Актуальные проблемы правового регулирования корпоративного управления в Российской Федерации.

Задача 1

Общество с ограниченной ответственностью (далее – Общество) взяло подряд на ремонт коттеджей, принадлежащих ассоциации «З» и расположенных на восьмом километре Колтушского шоссе. По условиям подрядного договора у коттеджей подлежали замене кровля, включая стропила и коньки. Работы производились в летнее время, причем все коттеджи были заняты арендаторами, в коттеджах находились мебель, обстановка, другие вещи, принадлежащие как владельцу коттеджей, так и арендаторам.

В целях ускорения работ и для того чтобы не создать больших помех арендаторам, рабочие предложили демонтировать на коттеджах кровлю полностью и в этот же день осуществить монтаж и настил новой кровли. Стояло очень жаркое лето, погода держалась стабильная, сухая, с нормальным для Ленинградской области давлением, дождей не ожидалось. Узнав по прогнозу, что в ближайшие дни погода не изменится, прораб Общества принял решение вести работы по ускоренной технологии. Начав работы с утра, рабочие к обеденному перерыву успели демонтировать кровлю с трех двухэтажных коттеджей. После обеда предполагалось начать установку новых крыш и к ночи завершить их монтаж. Но погода перечеркнула все планы: после 12 часов налетел шквальный ветер, началась гроза и уже около 14 часов дня хлынул сильный дождь, который продолжался почти три часа. Оставшиеся без крыш коттеджи были затоплены водой. Имущество, находившееся в помещениях как второго, так и первого этажей, было сильно повреждено. Пострадали и сами коттеджи: обвалилась штукатурка, отклеились промокшие обои, провисли потолки, покособились полы. Арендаторы и владелец коттеджей (ассоциация «З») потребовали от подрядной организации (Общества) возмещения убытков.

Подлежат ли эти требования удовлетворению?

Изменится ли решение, если подрядчик предварительно получил согласие на демонтаж кровли:

- а) заказчика – владельца коттеджей;
- б) арендаторов?

Несет ли подрядчик ответственность только перед заказчиком или еще и непосредственно перед арендаторами?

Как определить убытки владельца коттеджей и арендаторов, подлежащие возмещению?

Задача 2

По договору поставки товар должен был поставляться равными партиями ежеквартально. Норма первого квартала была достигнута лишь к середине мая. Расценив столь длительную просрочку поставки как грубое нарушение договорного обязательства, покупатель потребовал от поставщика уплаты неустойки, предусмотренной договором, и расторжения договора. Поставщик же соглашался только уплатить неустойку, как это и предусмотрено договором, а от расторжения договора отказался. Дело было передано в арбитражный суд. В суде представитель ответчика просил уменьшить размер неустойки, а в остальной части иска отказать.

Какие нарушения договора можно квалифицировать как существенные?

Имеет ли значение оценка нарушений договора как существенных или несущественных?

Вправе ли арбитражный суд изменять – увеличивать или уменьшать – размер штрафных санкций, подлежащих взысканию с организации? Относится ли это только к нормативной или же и к договорной неустойке?

Какое решение по данному делу может быть вынесено?

Какие обстоятельства должны быть приняты судом во внимание?

Выбор варианта контрольной работы осуществляется студентами самостоятельно по первой букве своей фамилии («А» – «Ж» – вариант 1; «З» – «Н» – вариант 2; «О» – «Я» – вариант 3).

Требования к оформлению контрольных работ

1. Каждая контрольная работа должна иметь следующую структуру:
 - ◆ титульный лист с указанием: фамилии, имени, отчества и номера группы студента; наименования вуза и кафедры, по которой выполняется контрольная работа; номера контрольной работы и номера варианта; фамилии, имени, отчества, должности и ученой степени проверяющего преподавателя; города и года выполнения контрольной работы;
2. ◆ постраничное оглавление с указанием рассматриваемых в работе теоретических и решаемых задач;
 - ◆ список источников и литературы, на которых базируются раскрытие теоретических вопросов и решение задач.

Объем контрольной работы не должен превышать 10–15 страниц рукописного или машинописного текста (3–5 страниц на каждый теоретический вопрос и 1,5–3 страницы на каждую задачу). Параметры страницы 25 мм слева и снизу, 20 мм справа и сверху. Нумерация страниц, начиная со второй, – внизу страницы по центру. При выполнении работы в машинописном виде надлежит принимать шрифт Times New Roman 14, межстрочный интервал 1,5. Минимальное количество нормативных и литературных источников при написании контрольной работы – от семи.

Автор: Алексей Балашов

Издательство: Питер

ISBN: 978-5-49807-160-2

Год: 2009

Страниц: 240