

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

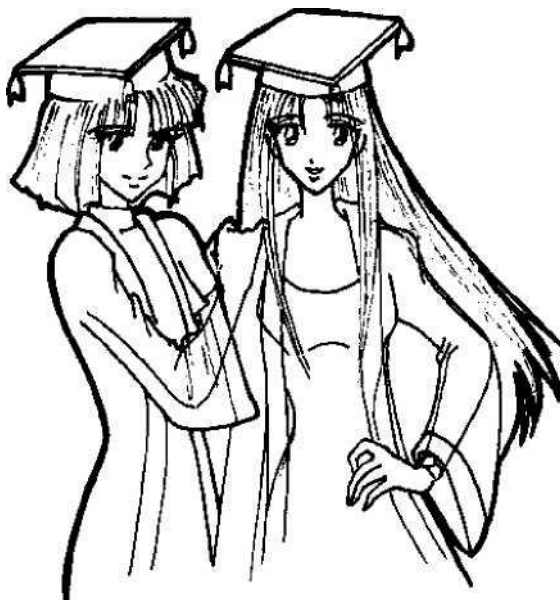
**Санкт-Петербургская академия
управления и экономики**

**Юридический факультет
Кафедра гражданского права и процесса**

А.А. Кабанов
«Хозяйственное право»
Вопросы и ответы

Для специальности 080507 «Менеджмент организации»
факультета менеджмента

Второе издание, с изменениями и дополнениями



Санкт-Петербург
2007

УДК 346
ББК 67.404

Кабанов А.А. Хозяйственное право: Вопросы и ответы. 2-е изд., с изм. и доп. – СПб.: СПб АУиЭ, 2007. – 63 с.

Данная брошюра содержит ответы на основные вопросы, которые следует знать выпускникам экономических и управленческих вузов по хозяйственному праву. Первое издание, выпущенное в 2002 году, давно стало библиографической редкостью. В новом издании учтён опыт преподавания дисциплины и изменения нормативной базы. Содержание соответствует требованиям государственного стандарта по специальностям 080507, 080500 и ряда других.

Рецензенты:

Артамонова Г.К., доктор юридических наук, профессор
(Санкт-Петербургский гуманитарный университет профсоюзов);

Игнатьева С.В., доктор юридических наук, профессор
(Санкт-Петербургский университет МВД России)



© Кабанов А.А., 2007.

© Ковалевская Ю.Л.,
рисунки 2003.

*Успех – существительное,
производное от глагола
успеть.
Кто успел, тот и съел.*

Введение

Преподавание курса «Хозяйственное право» предполагает формирование у студентов элементов профессиональной экономико-правовой культуры, усвоение ими основополагающих понятий хозяйственного права, знакомство со средствами и методами познания в этой области науки. Происходящие в России социально-экономические и политические реформы обуславливают необходимость реформирования системы высшего образования, предполагают возрастание роли юридически грамотных специалистов, способных адекватно реагировать на происходящие изменения. В связи с этим ряд юридических предметов включен в образовательные стандарты, регламентирующие образование неюридического профиля. Одним из таких предметов является хозяйственное право.

Предмет «Хозяйственное право» читается только для студентов «неюридических» специальностей. Юристы изучают предпринимательское или коммерческое право наряду со многими другими юридическими дисциплинами, при этом задача преподавателя облегчается тем, что ряд понятий частного права изучается на других предметах, и студенты вполне владеют юридической терминологией. Для менеджеров и экономистов предмету «хозяйственное право» предшествует лишь «Правоведение», при изучении которого основные юридические понятия даются кратко и по возможности понятнее. Отечественное коммерческое право не обойдено вниманием. Книги по предпринимательскому праву издаются в большом разнообразии и достаточно большим тиражом. Однако эти книги быстро устаревают, а между их авторами не утихают споры по принципиальным вопросам. В частности, о необходимости выделения коммерческого права из гражданского по аналогии со странами Европы, где имеет место дуализм частного права. Литературы по вопросам хозяйственного права достаточно много и свою задачу автор видел лишь в том, чтобы изложить необходимые сведения по возможности короче и без дискуссии, выражая общепринятое мнение, что порой представляется чрезвычайно трудной задачей. Содержание пособия соответствует требованиям государственного стандарта по специальности 080507, 080500, а также ряда других.

1. Понятие хозяйственного права

Хозяйственная практика представляет собой совокупную деятельность субъектов общественного бытия, направленную на получение благ, необходимых для удовлетворения потребностей этих субъектов. Она складывается из множества самостоятельных видов хозяйственной деятельности, к которым можно отнести:

- 1) ведение домашнего хозяйства;
- 2) деятельность по обеспечению функционирования государственных, научных, образовательных и иных учреждений;
- 3) осуществление работы религиозных и общественных организаций;
- 4) предпринимательская деятельность и т.п.

Основным видом хозяйственной деятельности является предпринимательская. Она представляет наибольший интерес. Коммерческая (торговая) деятельность – это одна из разновидностей предпринимательской деятельности. Хотя во многих случаях их можно рассматривать как синонимы, т.к. именно коммерческая деятельность большей частью составляет предпринимательскую, а последняя составляет наиболее значительную часть хозяйственной.

Содержание хозяйственного права определяется объектом правового регулирования, на который оно направлено. В России отношение к предпринимательству формируется в условиях сохранения старых стереотипов и представлений, запретов и разрешений, что порождает различные коллизии.

Экономическая деятельность – один из видов экономической активности человека, форма его участия в общественном производстве.

Гражданский кодекс Российской Федерации (с последними изм. от 20.04.2007) в ст. 2 п. 1 абз. 3 определяет, что: «... предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке». Согласно действующему законодательству предпринимательство допускается только при условии государственной регистрации и влечёт налоговые обязательства.

Как объект правового регулирования хозяйственная деятельность включает в себя 2 компонента:

- статический (система правоотношений, прав и обязанностей);
- динамический (действия хозяйствующего субъекта).

2. Признаки предпринимательской деятельности

Предпринимательская деятельность характеризуется признаками:

- 1) предпринимательство должно быть деятельностью (включать субъект, объект и активность), со свойствами системности, постоянства и целенаправленности;
- 2) профессионализм (не фиксируется законодательством), т.е. то, что деятельность ведётся людьми, имеющими квалификацию и информацию; по правилам и методике; в соответствии с нормативными требованиями; подконтрольно государственным органам;
- 3) самостоятельность;
- 4) цель – систематическое извлечение прибыли;
- 5) рисковый характер;
- 6) собственная ответственность;
- 7) легальность.

3. Хозяйственное право как отрасль права, учебная дисциплина и наука

Как отрасль права (а, по мнению некоторых юристов – как подотрасль гражданского права) хозяйственное право – это система норм и институтов, регулирующих на основе сочетания публичных и частных интересов общественные отношения, возникающие в процессе хозяйственной деятельности, в том числе отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов общества и государства.

Как учебная дисциплина хозяйственное право изучает основные понятия и определения, принципы и методы, источники, субъекты и объекты, правовые нормы и институты хозяйственного права.

Как наука хозяйственное право изучает и формулирует в соответствии с изменением законодательства, юридической практикой и научными исследованиями всю систему хозяйственного права как комплексной отрасли права, в том числе то, что оно изучает как учебная дисциплина. Кроме того, развивая доктрину и формируя законопроекты, наука содействует и развитию законодательства. Наконец, важной задачей науки является и толкование нормативной базы.

4. Система хозяйственного права

Системой является ограниченное множество взаимодействующих элементов. Системы бывают суммативными (неорганизованными) и целостными (организованными). Большинство авторов признают признаки системности только у целостных систем, т.е. у систем на определённой стадии их развития. В настоящее время хозяйственное право является именно такой – целостной системой. Любая система имеет свой состав (набор элементов), структуру (набор связей между элементами) и функции (действия, деятельность, социальную роль, обязанность, назначение каждого элемента и системы в целом).

Элементами системы хозяйственного права как правовой отрасли являются правовые нормы частного и публичного права, регулирующие общественные отношения в хозяйственной деятельности людей. Состав указанных правовых норм определяется в Конституции Российской Федерации, гражданском, налоговом, таможенном, гражданском процессуальном и арбитражном процессуальном кодексах, в финансовом, акционерном, налоговом, валютном, биржевом, внешнеторговом, инвестиционном, банковском и антимонопольном законодательстве, в указах Президента Российской Федерации и в других подзаконных нормативных актах (постановлениях Правительства РФ, приказах министерств и ведомств, письмах Банка России и т.п.).

С другой стороны, систему частного права можно рассматривать как систему правоотношений. Тогда её элементами являются субъекты права (лица физические и юридические) и объекты права (движимые и недвижимые, материальные и нематериальные и т.п.). Структура определяет статику взаимодействия между указанными элементами, а функции – динамику их взаимоотношения.

5. Методы хозяйственного права

Метод права представляет собой совокупность приёмов, средств, способов воздействия на социально-правовую среду в целом и на составляющие её элементы, главным образом на субъекты правоотношения с целью обеспечить соблюдение ими правил взаимоотношений с другими субъектами.

Для правового регулирования хозяйственных отношений характерны: частноправовой (диспозитивный) и административно-правовой (императивный) методы. Это обусловлено наличием отношений между частными лицами (горизонтальные), а также между ними и государством (вертикальные).

При частноправовом методе субъект права самостоятельно решает вопросы о выборе варианта поведения на взаимовыгодной основе о том, с кем, какой договор, как заключать и как его исполнять (или вовсе не исполнять).

Административно-правовой метод в хозяйственном праве используется как вспомогательный. С его помощью государство воздействует на те аспекты хозяйственной деятельности, которые не поддаются саморегулированию. Это – контроль качества товаров, услуг и работ; упорядочение отношений в финансово-кредитной и внешнеэкономической деятельности; противодействие монополизации и др.

6. Принципы хозяйственного права

Принципы (т.е. основополагающие начала) хозяйственного права обеспечивают регулирование хозяйственной деятельности. Именно через них проявляются социальные закономерности. Основными принципами хозяйственного права России являются следующие¹:

- 1) признание равенства участников регулируемых гражданским законодательством отношений;
- 2) неприкосновенность собственности;
- 3) свобода договора;
- 4) недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;
- 5) беспрепятственное осуществление гражданских прав;
- 6) обеспечение и судебная защита нарушенных прав.

Для сравнения – в гражданском и торговом праве зарубежных стран выделяется 3 основных принципа:

- 1) формального равенства граждан перед законом;
- 2) неприкосновенности неограниченной частной собственности;
- 3) свободы договора.

¹ См. п.1 ст.1 ГК РФ.

7. Источники хозяйственного права

Под источниками понимают формы выражения норм права. В России источниками хозяйственного права являются нормативные правовые акты и другие источники:

1. Нормы международного права (в соотв. с п. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации);

2. Конституция Российской Федерации (в частности, п. 1 ст. 34 предоставляет каждому право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещённой законом деятельностью);

3. Федеральные законы:

– ГК РФ (в редакции от 20.04.2007) (ст. 3, п. 2, абз. 2: «нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать настоящему Кодексу»);

– «Об акционерных обществах» от 26.12.1995 №208-ФЗ (с последними изм. от 05.02.2007);

– «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 №14-ФЗ (с последними изм. от 18.12.2006);

– «Об ипотеке (залоге недвижимости)» от 16.07.1998 №102-ФЗ (с последними изм. от 18.12.2006);

– «О финансовой аренде (лизинге)» от 29.10.1998 №164-ФЗ (с последними изм. от 26.07.2006);

– «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 08.08.2001 №128-ФЗ (с последними изм. от 02.02.2007);

– «О техническом регулировании» от 27.12.2002 №184-ФЗ (с изм. и доп. от 09.05.2005);

– налоговое, таможенное законодательство и др.

4. Указы Президента РФ.

5. Постановления Правительства РФ, Министерства финансов, Государственного таможенного комитета и Банка России (подзаконные нормативные акты);

6. Нормативные акты представительных и исполнительных органов власти субъектов РФ (Конституции или Уставы, законы представительных органов власти и нормативные акты органов исполнительной власти субъектов федерации);

7. Постановления высших судебных органов, и, прежде всего, Конституционного Суда Российской Федерации;

8. Обычаи делового оборота.

8. Субъекты хозяйственного права

В цивилистике (науке гражданского права) в качестве субъектов гражданского и хозяйственного (коммерческого, предпринимательского) права принято выделять физические и юридические лица.

Для приобретения статуса индивидуального предпринимателя физическое лицо должно обладать общими признаками субъекта гражданского права:

1) гражданской правоспособностью (способность иметь права и обязанности);

2) гражданской дееспособностью – способность создавать права и обязанности своими действиями или бездействием (возраст не моложе 18 лет или эмансипация);

3) иметь своё оригинальное имя, включающее в себя фамилию, имя и отчество, если иное не вытекает из закона или обычая;

4) иметь место жительства.

Кроме того, необходима его государственная регистрация, а для отдельных видов деятельности – ещё и лицензия.

Юридическим лицом признаётся организация, имеющая в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, ведущая самостоятельный баланс или смету.

Юридическими лицами могут быть коммерческие (преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели) и некоммерческие (не имеющие целью извлечение прибыли в качестве основной цели) организации.

Коммерческие организации могут создаваться только в форме:

1) полного товарищества;

2) товарищества на вере (коммандитного);

3) закрытого акционерного общества;

4) открытого акционерного общества;

5) общества с ограниченной ответственностью;

6) общества с дополнительной ответственностью;

7) производственных кооперативов;

8) государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Коммерческие организации обладают общей правоспособностью, т.е. такой же правоспособностью, как и граждане, за исключением пола, родства и т.п. Их перечень является исчерпывающим (гл. 4 ГК РФ). Они (кроме унитарных предприятий) обладают общей правоспособностью.

Некоммерческие организации создаются в форме:

1) потребительских кооперативов;

2) общественных или религиозных организаций (объединений);

3) финансируемых собственником учреждений;

4) благотворительных и иных фондов; а также в других формах, предусмотренных законом.

Некоммерческие организации, как правило, обладают лишь специальной правоспособностью. Их перечень является открытым.

9. Объекты хозяйственного права

Объектами хозяйственного права является имущество, т.е. движимые и недвижимые вещи, в том числе производимые и/или передаваемые продукты, а также выполняемая работа или оказываемые услуги. В условиях рынка все

эти объекты выступают в качестве товара, предназначенного для возмездного, эквивалентного обмена.

Согласно ст. 128 ГК РФ к объектам гражданских прав относятся:

- 1) вещи, включая деньги и ценные бумаги;
- 2) работа и услуги;
- 3) информация;
- 4) результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);
- 5) нематериальные блага, в том числе доброе имя, честь и достоинство, деловая репутация и т.д.

Особое место занимают наличные и безналичные деньги – как средство платежа и как валюта, а также ценные бумаги: государственные и негосударственные облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, коносаменты¹, акции, приватизационные ценные бумаги, другие документы, имеющие соответствующие признаки (документальность, формальность, удостоверение имущества, презентационность и публичная достоверность).

К нематериальным объектам относятся объекты интеллектуальной собственности: товарный знак, фирменное наименование, коммерческая тайна, изобретение, полезный образец и др.

К объектам хозяйственного права относят также будущие вещи.

10. Понятие и характеристика вещных прав

Вещное право – это совокупность норм, регулирующих такие имущественные отношения, в которых управомоченные лица могут осуществлять свои права на имущество («вещь»), не нуждаясь в положительных действиях других лиц. Вещное право позволяет непосредственно воздействовать на имущество, владеть им и эксплуатировать его. Эти нормы опосредуют статику имущественных отношений.

Движение имущества в хозяйственном обороте регулируется обязательственным правом, по которому управомоченное лицо имеет право требовать передачи имущества или совершения иных действий. Нормы обязательственного права опосредуют динамику имущественных отношений. В отношении одного и того же имущества могут одновременно существовать и вещные и обязательственные права.

Вещные права характеризуются тремя основными чертами:

1) вещными правами признаются только такие, которые прямо предусмотрены нормами данной национальной системы права (замкнутый круг

¹ Коносамент – транспортный документ, выписываемый при морских грузоперевозках перевозчиком в удостоверение того, что товар принят к перевозке. Он выполняет 3 функции: доказательство доставки товара на борт корабля; свидетельство наличия договора на перевозку; средство передачи прав на товары в пути путем передачи документа.

прав);

2) по характеру действия они относятся к правам абсолютным, при которых правомочию носителя права соответствует обязанность всех других лиц признавать их действие и воздерживаться от их нарушения;

3) как правило, объектом вещного права является индивидуально-определённая вещь.

Вещные права прямо предусмотрены действующим в стране законодательством и лицо не может по своей воле создавать иные разновидности вещных прав.

11. Классификация вещных прав

Основное место в системе различных **видов вещных прав** занимает право собственности. Другие вещные права – это право залога, сервитуты, узуфрукты и т.д. Российское законодательство позволяет отнести к вещным правам предпринимателей следующие субъективные вещные права:

- 1) право собственности¹;
- 2) право хозяйственного ведения²;
- 3) право оперативного управления³;
- 4) право пожизненного наследуемого владения земельным участком⁴;
- 5) право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком⁵;
- 6) право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут)⁶.

Сущность права собственности заключается в том, что оно закрепляет принадлежность материальных благ субъекту хозяйствования через наделение его полномочиями владения, пользования и распоряжения.

В соответствии с п. 1 ст. 212 ГК в Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Под правом хозяйственного ведения понимается право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться этим имуществом. Однако такое предприятие не вправе продавать это недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог и т.п. Остальным имуществом оно распоряжается самостоятельно.

Казённые предприятия и учреждения осуществляют право оперативного управления. Это право также включает в себя владение, пользование и распоряжение, но только в соответствии с целями деятельности и заданием собственника, а также назначением имущества. Собственник вправе изъять лишнее либо используемое не по назначению имущество.

¹ Ст. 209-211 ГК РФ.

² Ст. 294 ГК РФ.

³ Ст. 296 ГК РФ.

⁴ Ст. 265 ГК РФ.

⁵ Ст. 268 ГК РФ.

⁶ Ст. 274, 277 ГК РФ.

12. Объекты вещных прав

Объектом вещных прав является имущество. Это, прежде всего, вещественные элементы, вещи, которые благодаря своей ограниченности в пространстве, легко обособляются. Объекты вещного права вещи делятся на движимые и недвижимые. Недвижимость – земля и непосредственно связанные с ней вещи – здания, сооружения, растения на корню и т.п. Остальные вещи – это движимость. Кроме того, выделяют два вида объектов права собственности: материальные и нематериальные (бестелесные). К «бестелесному имуществу» относятся изобретения, «ноу-хау» («знаю как»), промышленные образцы, товарные знаки, фирменные наименования и пр., а также объекты финансовой и коммерческой собственности, выступающие в виде прав требования из денежных и товарораспорядительных документов (облигации, векселя, чеки, паи, коносаменты и пр.).

Огромное значение приобрели права собственности на объекты творчества. С ужесточением рыночной конкуренции возросло значение способов эффективного продвижения товаров на рынке, в частности, за счёт средств оформления товаров, индивидуализации изделий и участников хозяйственного оборота: промышленные образцы, товарные знаки, фирменное наименование и пр.

Финансовая собственность – денежные бумаги (облигации, векселя, чеки и пр.) и документы на право участвовать в обществах и компаниях (паи и акции).

Коммерческая собственность – товарораспорядительные документы (коносаменты, накладные, свидетельства товарных складов и т.п.).

Специальные документы, закрепляющие промышленные, финансовые и коммерческие права – изобретения и промышленные образцы, свидетельства о регистрации товарных знаков, ценные бумаги, оборотные документы и т.п.

В результате распространения права собственности на «бестелесное имущество», оно эксплуатируется как самостоятельная имущественная ценность. Однако права из ценных бумаг отличаются от прав на вещественные объекты. К ним не применимо понятие владения. Оно применимо лишь к самому документу.

13. Право собственности как основа хозяйствования

Право собственности – это право лица использовать средства и продукты производства своей властью и в своём интересе. Оно составляет имущественную основу хозяйствования. Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

Под владением понимается фактическое обладание имуществом, основанная на законе возможность иметь его у себя.

Правомочие пользования представляет собой хозяйственное и иное использование имущества.

Распоряжение означает возможность определения собственником юридической судьбы имущества посредством его отчуждения, сдачи в аренду, об-

ременения залогом, уничтожения и т.п.

Субъектами права собственности являются физические и юридические лица.

Объектом права собственности является имущество, которое может быть движимым и недвижимым, материальным и нематериальным, а также может представлять собой будущую вещь, например, будущий урожай, или ещё не написанную книгу, ненаписанную картину, невыполненную работу.

14. Понятие предприятия

Термин «предприятие» используется в гражданском праве применительно как к субъектам, так и к объектам права. ГК признает среди видов юридических лиц государственные, муниципальные, а также казённые предприятия (ст. 113-115 ГК РФ).

Одновременно тот же термин применяется для обозначения определённого вида объектов права. Именно в этом смысле идёт речь о предприятии в ст. 132 ГК РФ, согласно которой «предприятие в целом как имущественный комплекс признаётся недвижимостью». Предприятие в указанном смысле означает определённый имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В данный комплекс входит вся совокупность имущества, предназначенного для деятельности. В составе этого имущества ст. 132 ГК РФ называет земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырьё, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие либо его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарный знак, знаки обслуживания), а также другие исключительные права.

Поскольку любые права, в том числе и входящие в приведённый перечень, могут принадлежать только тем, кого законодатель рассматривает в качестве субъекта, совершенно очевидно, что имеются в виду, прежде всего, предприятия, признаваемые юридическими лицами, то есть государственные и муниципальные, а также казенные унитарные предприятия.

Все остальные «предприятия», то есть предприятия, составляющие объект прав иных собственников, тоже могут представлять собой комплекс различного рода имущества. При этом вместе с набором вещей к приобретателю могут перейти только права и обязанности, которые принадлежали собственнику предприятия, и только те, которые относятся к числу отчуждаемых.

Предприятие выступает в качестве объекта различных сделок. Чаще всего речь идёт о его продаже. Предприятие является предметом залога (ипотеки). Оно может быть сдано в аренду, передано по наследству.

В основном продажа предприятия осуществляется в том составе имущества, который определён в ст. 132 ГК РФ. Однако возможны и отступления от неё, причём в сторону не только сужения, но и расширения соответствующего объекта. Так, в п. 2 ст. 340 ГК РФ предусмотрено: если иное не указано в законе или договоре, сдача в ипотеку предприятия предполагает, что в соответствующее имущество входят помимо прочего также права требования и исклю-

чительные права, которые предприятие может приобрести в будущем.

Особым объектом права выступает не только предприятие в целом, но и его часть. В последнем случае существенным условием совершаемой сделки служит перечень имущества, входящего в эту часть.

15. Создание юридического лица

Юридические лица создаются по воле их участников (учредителей) и подлежат обязательной государственной регистрации. Создание коммерческой организации состоит из стадии *учреждения* и стадии государственной *регистрации*.

В ходе стадии *учреждения* по воле собственников имущества будущего юридического лица вырабатывается решение о создании коммерческой организации. Это решение оформляется путём составления требуемых для государственной регистрации документов, например, протокола учредительного собрания участников (учредителей), актов оценки имущества и иных документов в зависимости от ситуации. После этого оплачивается уставный капитал (фонд) и оплачивается государственная пошлина.

Юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора.

Как устав, так и учредительный договор должны содержать следующие общие сведения:

- 1) наименование юридического лица;
- 2) место его нахождения;
- 3) порядок управления его деятельностью;
- 4) другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида;
- 5) предмет и цели деятельности (для некоммерческих организаций и унитарных предприятий).

Учредители обязуются создать юридическое лицо, и определяют:

- 1) порядок совместной деятельности по его созданию;
- 2) условия передачи ему своего имущества и участия в деятельности;
- 3) условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков;
- 4) порядок управления деятельностью юридического лица;
- 5) порядок выхода учредителей (участников) из его состава.

Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной *регистрации*. Данные государственной регистрации (в том числе фирменное наименование) включаются в государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Способы (порядки) создания юридических лиц: уведомительный, разрешительный (после предварительного разрешения) и явочно-нормативный (предусмотрен в России в качестве основного, также как и за рубежом).

16. Порядок передачи права собственности юридическому лицу

В зависимости от соотношения прав на имущество участников (учредителей) и самого юридического лица выделяют 3 модели организаций.

По 1 модели учредители при передаче имущества юридическому лицу теряют вещные права на него, приобретая права обязательственные (в хозяйственных товариществах, кооперативах).

По 2 модели относятся юридические лица, на имущество которых их учредители сохраняют право собственности. Это – унитарные предприятия и финансируемые собственниками учреждения. Организации приобретают лишь право хозяйственного ведения или оперативного управления (также относящиеся к вещным правам, и являющиеся, по мнению некоторых юристов, разновидностями права собственности).

По 3 модели учредители, передавая имущество юридическому лицу, теряют вещные права на него, не приобретая прав обязательственных. К таким лицам относятся общественные и религиозные организации, благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

17. Реорганизация юридического лица

Реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

Уведомление кредиторов реорганизуемого юридического лица о реорганизации является обязательным, поскольку она всегда влечёт правопреемство, т.к. права и обязанности переходят к создаваемым юридическим лицам. Вместе с тем при реорганизации в форме преобразования изменяется только организационно-правовая форма юридического лица. Однако эта форма может иметь значение для кредиторов и в первую очередь в связи с дополнительной ответственностью участников (учредителей) реорганизуемой организации.

Существуют отличия реорганизации в зависимости от форм. Реорганизация в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов. Получение такого согласия требуется при создании в результате реорганизации хозяйствующих субъектов, которые могут занять доминирующее положение на рынке товаров и услуг.

В ряде случаев реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава новых лиц осуществляется в принудительном порядке по решению государственных органов или по решению суда, в частности при неоднократном нарушении антимонопольного законодательства.

Правопреемство при реорганизации юридических лиц в форме слияния, присоединения и преобразования оформляется передаточным актом, а при реорганизации в форме разделения и выделения – разделительным балансом.

18. Ликвидация юридического лица

Ликвидация юридического лица влечёт прекращение его прав и обязанностей без их перехода в порядке правопреемства к другим лицам. Она может быть добровольной и принудительной.

Добровольная ликвидация имеет место по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами:

- 1) в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо;
- 2) с достижением цели, ради которой оно создано;
- 3) с признанием судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер.

Принудительная ликвидация имеет место по решению суда в случаях осуществления деятельности:

- 1) без надлежащего разрешения (лицензии);
- 2) запрещённой законом;
- 3) с неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;
- 4) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ;
- 5) ликвидация может произойти по причине признания юридического лица несостоятельным (банкротом).

Требование о принудительной ликвидации юридического лица может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом, в частности:

- Центральным банком Российской Федерации;
- налоговыми органами;
- прокурором.

Если в ходе ликвидации выявляется недостаточность его имущества для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия (ликвидатор) от имени должника, кредиторы ликвидируемого юридического лица, а также иные лица, которым предоставлено такое право, могут обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании соответствующего юридического лица банкротом.

Решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей могут быть возложены обязанности по осуществлению его ликвидации.

19. Государственная регистрация юридических лиц

Процесс государственной регистрации юридических лиц можно условно разбить на 4 этапа:

- 1) подача необходимых документов;
- 2) проведение их правовой экспертизы;
- 3) получение временного свидетельства о регистрации (в Москве и ряде

других субъектов федерации, в определённых случаях);

4) получение постоянного свидетельства о регистрации.

Для государственной регистрации коммерческих организаций необходимы следующие документы:

1) заявление по форме, утверждённой регистрационной палатой;

2) учредительные документы (устав и/или учредительный договор);

3) документ, подтверждающий оплату государственной пошлины и регистрационного сбора;

4) справка, подтверждающая неповторяемость наименования создаваемой коммерческой организации в регистрационном реестре;

5) документы, подтверждающие оплату не менее указанной законом доли в процентах для конкретного вида юридических лиц уставного (складочного) капитала организации, указанного в решении о создании предприятия или договоре учредителей.

Кроме этого требуются:

1) справка из банка об открытии расчётного счёта и внесении на него не менее установленного процента уставного капитала;

2) свидетельство налогового органа о постановке на учёт по месту нахождения организации;

3) справка из Государственного комитета РФ по статистике о включении организации в Единый государственный реестр предприятий и организаций (ЕГРПО) и присвоении ему кодов Общероссийского классификатора предприятий и организаций и классификационных признаков;

4) декларация об изготовлении печати с образцами подписей руководителя и главного бухгалтера;

5) справки о постановке на учёт в социальных фондах: Пенсионном фонде, Государственном фонде занятости населения, Фонде социального страхования, фондах медицинского страхования.

20. Государственная регистрация предприятий

Предприятие как объект недвижимости подлежит государственной регистрации. Точнее говоря, регистрации подлежат права на предприятие. Согласно п. 1 ст. 131 ГК РФ, «Право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре учреждениями юстиции. Регистрации подлежат: право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными законами». При этом «... орган, осуществляющий регистрацию обязан удостоверить регистрацию путём выдачи документа о зарегистрированном праве или сделке либо совершением надписи на документе, представленном для регист-

рации»¹. Пункт 4 этой же статьи обязывает орган, осуществляющий регистрацию предоставлять информацию о регистрации и зарегистрированных правах «любому лицу».

21. Порядок государственной регистрация предприятий

Порядок государственной регистрации и основания отказа в регистрации устанавливаются в соответствии с Гражданским Кодексом Российской Федерации законом о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним². Таким законом является федеральный закон от 21.07.1997 №122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (с последними изм. и доп. от 18.12.2006). В его первой статье сформулированы основные термины:

кадастровый номер – уникальный, не повторяющийся во времени и на территории Российской Федерации номер объекта недвижимости...;

недвижимое имущество (недвижимость), права на которое подлежат государственной регистрации в соответствии с настоящим Федеральным законом, – земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все объекты, которые связаны с землей так, что их перемещение без соразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, жилые и нежилые помещения, леса и многолетние насаждения, кондоминиумы³, **предприятия как имущественные комплексы**;

и другие термины...

Согласно ст. 2 указанного закона «Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права». Датой государственной регистрации прав является день внесения соответствующих записей о правах в Единый государственный реестр прав. Согласно п. 1 ст. 8 того же закона «Информация о зарегистрированных правах на объекты недвижимого имущества предоставляется за плату, если иное не установлено законом». Причём, согласно п. 1. ст. 7 государственная регистрация прав носит открытый характер, орган, осуществляющий государственную регистрацию прав, обязан предоставлять сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре прав, о любом объекте недвижимости любому лицу, предъявившему удостоверение личности и заявление в письменной форме (юридическое лицо должно представить документы, подтверждающие его регистрацию и полномочия его представителя).

Выписки из Единого государственного реестра прав, утверждённые в ус-

¹ См. П.3 ст.131 ГК РФ.

² См. П.6 ст.131 ГК РФ.

³ Кондоминиум – единый комплекс недвижимого имущества, включающий в себя земельный участок в установленных границах и расположенное на нём здание, сооружение, в которых предназначенные для жилых или иных целей части (помещения) находятся в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности, а другие части (общее имущество) находятся в долевой собственности.

тановленном порядке, должны содержать описание объекта недвижимости, зарегистрированные права на него, а также обременения прав, однако при этом оговаривается ряд ограничений, преследующих целью защиту коммерческой тайны. Кроме того, информация о запросах на такую информацию сохраняется в реестре и доступна самим правообладателям и государственным органам.

Согласно указу Президента РФ от 13.10.2004 № 1315 (с последними изм. от 11.01.2007) уполномоченным органом в системе государственной регистрации рассматриваемых прав является Федеральная регистрационная служба.

22. Учредительные документы коммерческой организации, их подготовка и регистрация

Начальным этапом создания коммерческой организации является разработка и утверждение учредительных документов. Таковыми являются устав, либо учредительный договор и устав, либо только учредительный договор.

Учредители юридического лица заключают учредительный договор, в котором определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Если устав при этом не принимается, то в учредительном договоре определяются также условия и порядок распределения прибылей и убытков, управления деятельностью, а также порядок выхода участников из его состава. Кроме того, учредительный договор полного товарищества должен содержать сведения о величине складочного капитала, размере и порядке изменения долей каждого из участников, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

Учредительный договор заключается в простой письменной форме путём составления единого документа с указанием места и даты его заключения, срока действия. Он подписывается всеми учредителями лично. Подпись представителя юридического лица – учредителя – скрепляется его печатью.

При создании акционерного общества (АО) учредители заключают между собой договор, определяющий порядок совместной деятельности по созданию общества, размер уставного капитала, категории выпускаемых акций и порядок их размещения. Договор о создании акционерного общества не является его учредительным документом.

Устав – важнейший документ, устанавливающий правовой статус организации. Он является вторым после договора учредительным документом для обществ с ограниченной ответственностью (ООО) и единственным для производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий, акционерных обществ. В уставе определяется организационно-правовая форма коммерческой организации, её наименование, место нахождения, размер уставного капитала, ответственность участников за нарушение обязанностей по его оплате, состав и компетенция органов управления, порядок принятия ими решений. Кроме того:

в уставе ООО определяются доли каждого участника;

в уставе общества с дополнительной ответственностью – размер допол-

нительной ответственности участников в виде кратного к стоимости к их вкладов;

в уставе АО – категории, номинальная стоимость и количество выпускаемых акций;

устав производственного кооператива должен содержать условия о размере паевых взносов и т.п.

Особое значение имеет определение в уставе целей и предмета деятельности.

23. Аренда предприятия

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или только во временное пользование. Арендодателем в договоре аренды является собственник имущества, либо лицо, уполномоченное законом или собственником сдавать имущество в аренду.

К аренде в сфере предпринимательской деятельности относится, прежде всего, аренда предприятий. Сторонами или одной из сторон договора аренды предприятия являются субъекты предпринимательской деятельности.

Существенным условием договора об аренде является условие о его предмете, т.е. том имуществе, которое подлежит передаче арендатору. Это могут быть движимые и недвижимые вещи. Законом могут быть предусмотрены особенности сдачи в аренду земельных участков.

Правила, касающиеся аренды здания или сооружения, применяются и к аренде предприятия, за исключением специальных правил, предусмотренных ГК РФ для аренды предприятия. По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства. Этим договором определяются порядок, условия и пределы, в которых арендодатель обязан передать арендатору запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землёй, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, включая долги третьих лиц, относящиеся к предприятию.

В случае аренды государственного или муниципального предприятия арендодателем может выступать соответствующий государственный или муниципальный орган. Во всех остальных случаях арендодателями могут быть непосредственно собственники.

Не подлежат передаче права, полученные на основании лицензии, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Договор аренды предприятия заключается в письменной форме путём составления одного документа и подлежит государственной регистрации в установленном законом порядке. Договор считается заключённым с момента его

регистрации. Передача арендованного предприятия осуществляется по передаточному акту, порядок составления которого определяется договором аренды. На арендодателе лежит обязанность до передачи предприятия в аренду письменно уведомить об этом всех своих кредиторов. Обязанность арендатора – поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии, в том числе осуществлять его текущий и капитальный ремонт.

24. Хозяйственные общества, их виды и особенности деятельности

Хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделённым на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счёт вкладов учредителей (участников), а также произведённое и приобретённое хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

В случаях, предусмотренных ГК РФ, хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником.

Хозяйственные общества могут создаваться в форме акционерного общества, общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью.

Согласно Федеральному закону РФ от 19 июля 1998 № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» (с изм. и доп. от 21.03.2002) хозяйственные общества могут создаваться в виде акционерных обществ работников.

Участниками хозяйственных обществ могут быть граждане и юридические лица. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать вкладчиками в товариществах на вере, если иное не установлено законом. Законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах, за исключением открытых акционерных обществ¹. Финансируемые собственниками учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ с разрешения собственника, если иное не установлено законом.

Вкладом в имущество хозяйственного общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. Денежная оценка вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в случаях, предусмотренных законом, подлежит независимой экспертной проверке. Общества с ограниченной и дополнительной ответственностью не вправе выпускать акции.

¹ См.: п.4 ст.66 ГК РФ.

25. Хозяйственные товарищества, их виды и особенности деятельности

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитного товарищества)¹. В зарубежном праве такие товарищества считаются объединением лиц, в отличие от объединения капиталов в торговых обществах (АО и ООО).

Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и/или коммерческие организации. Вкладчиками в товариществах на вере могут быть граждане и юридические лица. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать вкладчиками в товариществах на вере, если иное не установлено законом.

Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ и другими законами. Вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. Хозяйственные товарищества не вправе выпускать акции².

26. Акционерное общество (общее понятие)

Акционерным обществом (АО) признаётся коммерческая организация, уставный капитал которой разделён на определённое число акций. Наиболее общие нормы о статусе АО содержатся в гл. 4 ГК РФ, где даётся его понятие, основные черты и устанавливаются основные гарантии прав акционеров и кредиторов общества. Более подробная регламентация статуса АО является предметом специального законодательства, где центральное место занимает Закон РФ от 26.12.1995 №208-ФЗ «Об акционерных обществах» (с последними изм. от 05.02.2007). АО представляют собой объединение капитала. Уставный капитал АО изначально поделён на заранее определённое число одинаковых долей, выраженных акциями. Все АО делятся на закрытые и открытые.

Высшим органом управления АО является общее собрание акционеров. В обществе с числом акционеров более 50 создаётся совет директоров (наблюдательный совет). Исполнительный орган общества может быть коллегиальным (правление, дирекция) и/или единоличным (директор, генеральный директор). Он осуществляет текущее руководство общества и подотчётен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров.

АО может быть создано путём учреждения вновь либо путём реорганизации. Во втором случае это может быть сделано путём слияния, присоединения, разделения, выделения или преобразования.

АО может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по решению общего собрания акционеров, либо принудительно.

¹ См. п.2 ст.66 ГК РФ.

² См. п.7 ст.66 ГК РФ.

Общество должно иметь полное имя и вправе иметь сокращённое фирменное наименование на русском языке. Общество вправе иметь также полное и/или сокращённое фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и/или иностранных языках.

Место нахождения общества определяется местом его государственной регистрации (юридический адрес). Учредительными документами общества может быть установлено, что местом нахождения общества является место постоянного нахождения его органов управления или основное место его деятельности (фактический адрес).

27. Уставный капитал акционерного общества

«1. Уставный капитал акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами.

Уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Он не может быть менее размера, предусмотренного законом об акционерных обществах.

2. Не допускается освобождение акционера от обязанности оплаты акций общества, в том числе освобождение его от этой обязанности путём зачёта требований к обществу.

3. Открытая подписка на акции акционерного общества не допускается до полной оплаты уставного капитала. При учреждении акционерного общества все его акции должны быть распределены среди учредителей.

4. Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества окажется меньше уставного капитала, общество обязано объявить и зарегистрировать в установленном порядке уменьшение своего уставного капитала. Если стоимость указанных активов общества становится меньше определённого законом минимального размера уставного капитала (пункт 1 настоящей статьи), общество подлежит ликвидации.

5. Законом или уставом общества могут быть установлены ограничения числа, суммарной номинальной стоимости акций или максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру»¹.

«Минимальный уставный капитал открытого общества должен составлять не менее тысячекратной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату регистрации общества, а закрытого общества – не менее стократной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату государственной регистрации общества»².

¹ Ст. 99 ГК РФ.

² Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (с последними изм. от 05.02.2007). Ст. 26. (для указанных целей минимальный размер оплаты труда – МРОТ – составляет 100 рублей).

28. Открытые акционерные общества

«1. Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается открытым акционерным обществом. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законом и иными правовыми актами. Открытое акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков»¹.

Открытое общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и осуществлять их свободную продажу с учетом требований законодательства. Открытое общество вправе проводить закрытую подписку на выпускаемые им акции, за исключением случаев, когда возможность проведения закрытой подписки ограничена уставом общества или требованиями правовых актов Российской Федерации.

Число акционеров открытого общества не ограничено (в том числе снизу). В открытом обществе не допускается установление преимущественного права общества или его акционеров на приобретение акций, отчуждаемых акционерами этого общества.

29. Закрытые акционерные общества

Акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц, признается закрытым акционерным обществом (ЗАО). Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Акционеры ЗАО имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

В случаях, предусмотренных законом об акционерных обществах, ЗАО обязано публиковать для всеобщего сведения документы, указанные в п. 1 ст. 97 ГК РФ (в случае выпуска публично распространяемых облигаций и т.п.).

Число акционеров ЗАО не должно превышать 50. В случае если число акционеров ЗАО превысит установленное количество, указанное общество в течение 1 года должно преобразоваться в открытое. В противном случае, общество подлежит ликвидации в судебном порядке. Однако срок ликвидации законодательством в явном виде не урегулирован.

Акционеры ЗАО пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них, если уставом общества не предусмотрен иной порядок.

Акционер общества, намеренный продать свои акции третьему лицу, обязан письменно известить об этом остальных акционеров ЗАО и само обще-

¹ Ч.1 ст. 97 ГК РФ.

ство с указанием цены и других условий продажи акций. Извещение акционеров общества осуществляется через общество. Если иное не предусмотрено уставом общества, извещение акционеров общества осуществляется за счёт акционера, намеренного продать свои акции. Нормы закона о праве продажи акций другому лицу являются императивными. Предупредить о продаже своих акций акционер обязан не только каждого акционера в письменном виде, но и общество в целом, что исключает возможность тайного приобретения акций в закрытом акционерном обществе одним акционером в ущерб другому.

В случае если акционеры общества и/или общество в целом не воспользуются преимущественным правом приобретения всех акций, предлагаемых для продажи, в течение двух месяцев со дня такого извещения, если более короткий срок не предусмотрен уставом общества, акции могут быть проданы третьему лицу по цене и на условиях, которые объявлены обществу и его акционерам. Срок осуществления преимущественного права, предусмотренный уставом общества, должен быть не менее 10 дней. Срок осуществления преимущественного права прекращается, если до его истечения от всех акционеров общества получены письменные заявления об использовании или отказе от использования преимущественного права.

Уступка указанного преимущественного права не допускается.

30. Общества с ограниченной ответственностью

Обществом с ограниченной ответственностью (ООО) признаётся учреждённое одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделён на доли определённых учредительными документами размеров. Участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, только в пределах внесённых ими вкладов. Правовое положение и деятельность ООО регламентируется ст.ст. 87-94 ГК РФ и Федеральным законом от 8.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (с последними изм. от 18.12.2006). Фирменное наименование ООО должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». Число участников ООО – не более 50.

ООО не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Учредительными документами ООО являются учредительный договор, подписанный его учредителями, и утверждённый ими устав. «Размер уставного капитала общества должен быть не менее стократной величины минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату представления документов для государственной регистрации общества»¹.

Высшим органом ООО является общее собрание его участников. В ООО создаётся исполнительный орган (коллегиальный и/или единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчётный общему

¹ Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (с последними изм. от 18.12.2006). Ст. 14. (МРОТ = 100 рублей).

собранию его участников. Единоличный орган управления может быть избран также и не из числа его участников.

Участник ООО вправе продать или иным образом уступить свою долю в уставном капитале или её часть одному или нескольким участникам данного общества. Отчуждение своей доли (её части) третьим лицам допускается, если иное не предусмотрено уставом общества. Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника (её части) пропорционально размерам своих долей.

31. Общества с дополнительной ответственностью

Обществом с дополнительной ответственностью (ОДО) признаётся учреждённое одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделён на доли определённых учредительными документами размеров. К обществу с дополнительной ответственностью применяются правила об ООО постольку, поскольку иное не предусмотрено статьёй 95 ГК РФ. По обязательствам ОДО его участники солидарно¹ несут субсидиарную ответственность² всем своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества.

При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам ОДО распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иное не предусмотрено учредительными документами. Согласно ГК РФ ОДО рассматривается как самостоятельный вид юридических лиц, в то время как в модельном законе об ООО общество с дополнительной ответственностью рассматривалось как его разновидность. Однако в Федеральном законе от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (с последними изм. от 18.12.2006) об этом не говорится.

32. Полные товарищества

Полным признаётся товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключённым между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут солидарную ответственность по его обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Лицо может быть участником только одного полного товарищества. Участни-

¹ Солидарной считается ответственность, при которой все должники остаются таковыми до полного возвращения всего долга. В случае, если один из должников возвращает весь долг, у него появляется право требования от остальных должников в сумме, оставшейся кроме его доли.

² Субсидиарной является дополнительная ответственность, например, у поручителя. Важно учитывать, что прежде, чем исполнять долг, субсидиарный должник обязан получить на это письменное согласие основного должника. Это требуется на случай, если у основного должника имеются встречные требования к кредитору.

ками полного товарищества могут быть только индивидуальные предприниматели и/или коммерческие организации. Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слов «полное товарищество». Полное товарищество создаётся и действует на основании учредительного договора, который подписывается всеми его участниками.

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Учредительным договором могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников. Каждый участник имеет один голос, если учредительный договор не предусматривает иное. При совместном ведении дел товарищества для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества.

Участники полного товарищества обязаны участвовать в его деятельности в соответствии с условиями учредительного договора и внести не менее 50% своего вклада в складочный капитал товарищества к моменту его регистрации. Прибыль и убытки распределяются между участниками полного товарищества пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением.

Участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам всем своим имуществом. Участник, не являющийся учредителем, отвечает наравне с другими участниками по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество. Участник, выбывший из товарищества, отвечает по обязательствам, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение 2 лет со дня утверждения отчёта о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества.

33. Товарищества на вере (командитные товарищества)

Товариществом на вере (командитным товариществом) признаётся товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества всем своим имуществом (полные товарищи), имеется один или несколько участников – вкладчиков (командитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесённых ими вкладов и не принимают участия в деятельности товарищества.

Положение полных товарищей, участвующих в товариществе на вере, и их ответственность по обязательствам товарищества определяются правилами ГК РФ об участниках полного товарищества. Лицо может быть полным товарищем не более чем в одном товариществе на вере. Товарищество на вере создаётся и действует на основании учредительного договора, который подписывается всеми полными товарищами. Ими же осуществляется и деятельность товарищества. Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере и выступать от его имени иначе как по доверенности.

Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества. Их обязанность – внести свой вклад в складочный капитал, что удостоверяется свидетельством об участии. Вкладчик имеет право:

- 1) получать часть прибыли товарищества, причитающуюся, согласно учредительному договору, на его долю в складочном капитале;
- 2) знакомиться с годовыми отчётами и балансами товарищества;
- 3) по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором;
- 4) передать свою долю в складочном капитале или её часть другому вкладчику или третьему лицу.

34. Производственные кооперативы

Производственным кооперативом (артелью) признаётся добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом или ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Законом и учредительными документами кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц. Производственный кооператив является коммерческой организацией. Члены кооператива несут по его обязательствам субсидиарную ответственность в размерах и порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах¹ и уставом кооператива.

Имущество, находящееся в собственности кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива, которым может быть установлено, что определённая часть принадлежащего кооперативу имущества составляет неделимые фонды, используемые на цели, определяемые уставом. Член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10% паевого взноса, а остальную часть – в течение года с момента регистрации. Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен законом и уставом кооператива.

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов. В кооперативе с числом более 50 человек может быть создан наблюдательный совет, осуществляющий контроль над деятельностью исполнительных органов кооператива, которыми являются правление и/или его председатель. Член кооператива может по своему усмотрению выйти из кооператива. При этом ему должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотренные уставом.

¹ Федеральный закон от 8.05.1996 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» (с последними изм. от 18.12.2006).

35. Государственные и муниципальные унитарные предприятия

Унитарным предприятием признаётся коммерческая организация, не наделённая правом собственности на имущество, закреплённое за ней собственником. Это имущество является неделимым и не может быть распределено покладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные или муниципальные предприятия.

Имущество государственного или муниципального унитарного предприятия находится соответственно в государственной или муниципальной собственности и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Фирменное название такого предприятия должно содержать указание на собственника его имущества. Органом управления унитарного предприятия является руководитель, которого назначает собственник либо орган, уполномоченный собственником, и который им подотчётен. Унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Оно не несёт ответственности по обязательствам собственника его имущества.

Правовое положение государственных и муниципальных унитарных предприятий определяется ГК РФ¹ и законом «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» от 14.11.2002 №161-ФЗ (с последними изм. от 18.12.2006).

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создаётся по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления. Учредительным документом предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, является его устав, утверждаемый уполномоченным на то государственным органом или органом местного самоуправления. До государственной регистрации такого предприятия, его уставный фонд должен быть полностью оплачен собственником.

По решению Правительства Российской Федерации на базе имущества, находящегося в федеральной собственности, может быть образовано унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (федеральное казённое предприятие). Его учредительным документом является устав, утверждаемый Правительством Российской Федерации. Российская Федерация несёт субсидиарную ответственность по обязательствам казённого предприятия при недостаточности имущества. Казённое предприятие может быть реорганизовано или ликвидировано по решению Правительства РФ.

36. Некоммерческие организации в хозяйственном праве

Перечень некоммерческих организаций содержится в п. 3 ст. 50 ГК РФ, а также в специальном законодательстве о некоммерческих организациях. К ним относятся: потребительские кооперативы, общественные или религиозные ор-

¹ Ст.113-115 ГК РФ.

ганизации (объединения), финансируемые собственником учреждения, благотворительные и иные фонды, а также другие формы, предусмотренные законом. Они могут осуществлять лишь деятельность, ради которой созданы. Их деятельность регулирует целый ряд специальных нормативных актов, среди которых центральное место занимают Федеральные законы «Об общественных объединениях»¹, «О некоммерческих организациях»² и «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации»³.

Согласно ст. 2 закона «Об общественных объединениях» его действие распространяется на все общественные объединения, созданные по инициативе граждан, за исключением религиозных организаций, а также коммерческих организаций и создаваемых ими некоммерческих союзов (ассоциаций).

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

Право граждан на создание общественных объединений реализуется как непосредственно путём объединения физических лиц, так и через юридические лица – общественные объединения⁴.

Согласно закону «О некоммерческих организациях» (Ст. 2):

«1. Некоммерческой организацией является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками.

2. Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, для охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

3. Некоммерческие организации могут создаваться в форме общественных или религиозных организаций (объединений), некоммерческих партнерств, учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, а также в других формах, предусмотренных федеральными законами».

Потребительские кооперативы представляют собой добровольные объединения граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетво-

¹ Федеральный закон от 19.05.1995 №82-ФЗ «Об общественных объединениях» (с последними изм. от 02.02.2006).

² Федеральный закон от 12.01.1996 №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (с последними изм. от 02.03.2007).

³ Федеральный закон от 11.07.1997 №97-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О потребительской кооперации в Российской Федерации» (с изм. от 28.04.2000, 21.03.2002).

⁴ Подробнее – см. ответ на следующий вопрос.

ния материальных и иных потребностей участников, осуществляемые путём объединения его членами имущественных паевых взносов. Их деятельность регламентируется ст. 116 ГК РФ и законом РФ «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации»¹.

37. Общественные и религиозные организации (объединения)

Общественные и религиозные организации – это добровольные объединения граждан, в установленном порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей. Создание религиозных организаций предполагает, совместное вероисповедание и распространение веры. Деятельность этих организаций регулируется ст. 117 ГК РФ, Федеральными законами «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» от 11.08.1995 №135-ФЗ (с последними изм. от 30.12.2006) и «О свободе совести и религиозных объединениях» от 26.09.1997 № 125-ФЗ (с последними изм. от 06.07.2006)².

Общественные объединения могут создаваться в одной из следующих организационно-правовых форм: общественная организация; общественное движение; общественный фонд; общественное учреждение; орган общественной самодеятельности.

Общественной организацией является основанное на членстве общественное объединение, созданное на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан³.

Общественным движением является состоящее из участников и не имеющее членства массовое общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения.

Общественный фонд является одним из видов некоммерческих фондов и представляет собой не имеющее членства общественное объединение, цель которого заключается в формировании имущества на основе добровольных взносов, иных не запрещенных законом поступлений и использовании данного имущества на общественно полезные цели. Учредители и управляющие имуществом общественного фонда не вправе использовать указанное имущество в собственных интересах.

Общественным учреждением является не имеющее членства общественное объединение, ставящее своей целью оказание конкретного вида услуг, отвечающих интересам участников и соответствующих уставным целям указан-

¹ Закон РФ от 19.06.1992 № 3085-1 (не действующая редакция), от 11.07.1997 № 97-ФЗ (действующая редакция) «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» (с последними изм. от 21.03.2002).

² Который отменил ранее действовавший Закон РСФСР «О свободе вероисповеданий» от 25.10.1990 №135-1 (с изм. от 27.01.1995).

³ Федеральный закон от 19.05.1995 №82-ФЗ «Об общественных объединениях» (с последними изм. от 02.02.2006). Ст. 8.

ного объединения.

Органом общественной самодеятельности является не имеющее членства общественное объединение, целью которого является совместное решение различных социальных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы, направленное на удовлетворение потребностей неограниченного круга лиц, чьи интересы связаны с достижением уставных целей и реализацией программ органа общественной самодеятельности по месту его создания.

38. Фонды (благотворительные, социальные и др.)

Одним из видов некоммерческих организаций является фонд, т.е. не имеющая членства некоммерческая организация, учреждённая гражданами и/или юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов. Фонд преследует социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Переданное такой организации имущество является собственностью фонда. Ни фонд, ни его учредители не отвечают по личным обязательствам друг друга. Как и любая другая некоммерческая организация, фонд вправе заниматься коммерческой деятельностью, но эта деятельность может осуществляться только в целях, определённых в уставе. Она организуется в 2 основных формах: путём непосредственного создания хозяйственных обществ самим фондом или путём участия в них. При этом фонд может создавать только хозяйственные общества и никакие другие общественные организации.

От других общественных организаций фонд отличается тем, что создаётся для удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей участников, однако целью фонда в ряде случаев может быть и удовлетворение определённых материальных потребностей. Участниками общественных фондов могут быть только граждане (не предприниматели) или общественные объединения, т.е. некоммерческие организации, а участниками других фондов – граждане и любые юридические лица, в том числе коммерческие организации. Имущество в общественных фондах может расходоваться исключительно на те цели, для которых фонд был создан, а в иных фондах распределение имущества после его ликвидации производится в соответствии с учредительными документами.

Участники фонда не могут непосредственно управлять им. Общий контроль деятельности его администрации осуществляется только через специальные органы. Правоспособность фондов носит строго целевой характер. Внесение изменений в учредительные документы фонда жёстко регламентированы законодательством и могут быть проведены только в судебном порядке. Основания ликвидации фонда также исчерпывающим образом установлены в законе¹.

¹ Прежде всего, это ГК РФ, а также, например, Федеральный закон от 07.05.1998 №75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах» (с последними изм. от 16.10.2006).

39. Торгово-промышленные палаты

Правовое положение торгово-промышленных палат (ТПП) установлено Законом РФ от 07.07.1993 №5340-1 «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» (с последними изм. от 08.12.2003). Целью их создания является содействие развитию экономики Российской Федерации, её интеграции в мировую хозяйственную систему, формирование современной промышленной, финансовой и торговой инфраструктуры, создание благоприятных условий для предпринимательской деятельности, урегулирование отношений предпринимателей с их социальными партнёрами. ТПП образуются на территории одного или нескольких субъектов федерации, а также на территории других административно-территориальных образований, причём на одной территории может быть только одна ТПП.

Среди важнейших прав ТПП можно назвать:

- осуществление независимой экспертизы проектов нормативных актов в области экономики, внешнеэкономических связей;
- 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 сертификатов товаров и других документов, связанных с осуществлением внешнеэкономической деятельности;
- образование третейских судов для разрешения экономических споров в соответствии с законодательством РФ;
- ведение реестра российских предпринимателей, финансовое и экономическое положение которых свидетельствует об их надёжности и др.

Для учреждения ТПП необходимо желание не менее 15 учредителей. Это добровольное членство. Любой из членов ТПП может выйти из неё, но уплаченные взносы при этом не возвращаются, и не принимаются его претензии на имущество палаты. ТПП не отвечает по обязательствам своих членов. Они также не отвечают по обязательствам ТПП.

ТПП могут быть 2 видов: обычные и Торгово-промышленная палата РФ, в состав которой входят все ТПП на территории Российской Федерации.

40. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)

Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) – это разновидность некоммерческих организаций, отличающаяся тем, что их участниками могут быть или только коммерческие, или только некоммерческие организации. В других некоммерческих объединениях такого ограничения нет. Коммерческие организации образуют ассоциации и союзы для координации своей предпринимательской деятельности, а также защиты своих имущественных

интересов. Такие объединения не должны приводить к ведению ими самостоятельной предпринимательской деятельности, иначе они должны быть преобразованы в хозяйственное общество или товарищество.

Учредительными документами ассоциации (союза) являются учредительный договор и устав. В них, помимо общих сведений, обязательно должны быть включены положения о составе и компетенции органов управления, порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, требующим единогласного решения или решения квалифицированным большинством голосов (обычно – 3/4) членов ассоциации (союза), а также правила распределения имущества, остающегося после ликвидации организации. Наименование должно содержать указание на основной предмет деятельности с включением слова «ассоциация» или «союз».

Ассоциация (союз) является добровольным объединением. Её участники сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица. Координируя деятельность своих участников, они не должны управлять ими. Член ассоциации (союза) может по своему усмотрению выйти из него по окончании финансового года. Однако при этом он продолжает нести субсидиарную ответственность по обязательствам организации в течение 2 лет с момента выхода. По решению участников в случаях, установленных учредительными документами, член ассоциации (союза) может быть исключён из неё. Ответственность исключённого члена определяется по правилам, установленным для добровольного выхода. Новый участник может войти в состав ассоциации (союза) только с согласия всех её членов, причём после вступления он несёт субсидиарную ответственность по всем обязательствам ассоциации (союза), возникшим до его вступления.

Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов, хотя они несут субсидиарную ответственность по её обязательствам в размере и порядке, предусмотренными учредительными документами ассоциации. В отличие от автономных некоммерческих организаций и других некоммерческих объединений члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться её услугами.

Некоторые виды ассоциаций (союзов) помимо общих норм, содержащихся в ГК РФ и законе о некоммерческих организациях, имеют специальное законодательное регулирование. К ним, в частности, относятся торгово-промышленные палаты, финансово-промышленные группы, холдинги и др.

41. Виды сделок

Понятие и виды сделок урегулированы, прежде всего, статьями 153-157 ГК РФ.

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Сделки могут быть двух- или многосторонними (договоры) и односторонними. Односторонней считается сделка, для совершения которой в соот-

ветствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трёх или более сторон (многосторонняя сделка).

Односторонняя сделка создает обязанности для лица, совершившего сделку. Она может создавать обязанности для других лиц лишь в случаях, установленных законом либо соглашением с этими лицами. К односторонним сделкам соответственно применяются общие положения об обязательствах и о договорах постольку, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу сделки.

Сделка считается совершённой под отлагательным условием, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

Сделка считается совершённой под отменительным условием, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признаётся наступившим.

Если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признаётся не наступившим.

42. Формы сделок

Согласно ст. 158 ГК РФ сделки совершаются в устной или в письменной форме (простой или квалифицированной, т.е. нотариальной). Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершённой и в том случае, когда из поведения лица без слов явствует его воля совершить сделку (конклюдентные действия). Молчание признаётся выражением воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон. Для устных сделок ст. 159 ГК РФ определяет, что сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная форма (простая или нотариальная, т.е. квалифицированная), может быть совершена устно. Кроме того, если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечёт их недействительность. Сделки во исполнение договора, заключённого в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору.

Письменная форма сделки согласно ст. 160 ГК РФ должна быть совершена путём составления документа, выражающего её содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. Двусторонние (многосторонние) сделки могут совершаться способами, установленными пунктами 2 и 3 ст. 434 ГК РФ. Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки

(совершение на бланке определённой формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не предусмотрены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (п. 1 ст. 162 ГК РФ).

Использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин. Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать её собственноручно.

Однако при совершении сделок, указанных в п. 4 ст. 185 ГК РФ, и доверенностей на их совершение подпись того, кто подписывает сделку, может быть удостоверена также организацией, где работает гражданин, который не может собственноручно подписаться, или администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

Согласно ст. 161 ГК РФ, сделки должны совершаться в простой письменной форме (без нотариального удостоверения) в следующих случаях:

1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;

2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом МРОТ (10×100=1000 руб.), а в случаях, предусмотренных законом, – независимо от суммы сделки.

Согласно п. 2 ст. 163 нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, указанных в законе, а также в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась. Что касается государственной регистрации сделок, то следует иметь в виду следующее: Сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации в случаях и в порядке, предусмотренных статьей 131 ГК РФ и Федеральным законом от 21.07.1997 №122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (с последними изм. от 18.12.2006). Кроме того, законом может быть установлена государственная регистрация сделок с движимым имуществом определённых видов.

43. Заключение сделок

При заключении сделок в сфере предпринимательства должны соблюдаться принципы, лежащие в основе заключения общегражданских сделок вообще и торговых сделок в частности: свобода и законность договора.

Свобода договора (сделки) означает, что субъекты предпринимательской деятельности свободны в заключении договора. Каждая из сторон договора

самостоятельно находит своего контрагента, используя рекламу, коммерческие предложения и др. Однако ГК РФ предусматривает *исключения* из этого правила для одной из сторон:

- 1) публичный договор (ст. 426 ГК);
- 2) обязанность заключать предварительный договор (ст. 429 ГК);
- 3) заключение договора на торгах;
- 4) для государственного заказчика обязательно заключение сделки с поставщиком, победившим в конкурсе на поставку товара.

Принцип законности означает, что торговая сделка, как и любая гражданско-правовая, действительна в том случае, если она соответствует предъявляемым к ней законным требованиям:

- законность содержания;
- способность лиц, её совершающих, к участию в сделке;
- соответствие воли и волеизъявления;
- соблюдение формы сделки.

Помимо принципов заключения сделки большое значение имеют условия договора и порядок их определения. В зависимости от обязательности применения правовой нормы, устанавливающей условия договора, нормы делятся на императивные (обязательные по закону) и диспозитивные (договорные). Хозяйственное законодательство характеризуется преимущественно диспозитивными правилами, оставляя простор для усмотрения хозяйствующего субъекта.

44. Изменение и расторжение сделок

Исходя из цели обеспечения стабильности договорных отношений Гражданский кодекс Российской Федерации предусматривает ограниченный перечень оснований изменения и расторжения сделок. Прежде всего, это соглашение сторон, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 450).

Соглашение об изменении или расторжении сделки совершается в той же форме, что и о заключении её, если иное не предусмотрено законом, иным правовым актом, договором или обычаем делового оборота (п. 1 ст. 452 ГК РФ). При этом арбитражная практика учитывает возможность засчитывать действия как согласие на изменение договора, например, внесение арендной платы по новым ставкам.

Основанием изменения или расторжения сделки по требованию одной из сторон является существенное нарушение договора другой стороной, т.е. такого нарушения, которое влечёт значительный ущерб (на усмотрение суда).

Специальным основанием изменения или расторжения договора между предпринимателями является односторонний отказ от исполнения договора, когда такой отказ допускается законом или самим договором.

Основанием изменения или расторжения сделки при осуществлении предпринимательской деятельности является также существенное изменение обстоятельств. При этом стороны могут либо договориться о приведении в действие договора в соответствии с таким изменением, или о его расторжении. Последствия изменения или расторжения договора установлены в ст. 453 ГК

РФ. Если стороны заключили соглашение об изменении или расторжении договора, то с этого момента обязательства сторон считаются изменёнными или прекращёнными, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора. При судебном решении такие последствия наступают с момента вступления решения суда в законную силу.

45. Понятие и виды обязательств в хозяйственном праве

В отличие от вещных прав, характеризующих статику имущественных отношений, обязательства характеризуют их динамику. Правоотношения, в которых 2 контрагента связаны между собой правами и обязанностями, относят к категории обязательственных, т.е. относительных отношений, хотя обязательственная связь должника и кредитора – не единственный вариант относительного отношения. В договорах товарищества, договорах о совместной деятельности и ряде других относительные отношения нецелесообразно рассматривать как обязательственные.

В обязательственных правоотношениях один участник вправе требовать от другого совершения соответствующих действий (или, напротив, воздержания от каких-либо действий), т.е. обязанный субъект должен передать имущество, выполнить работу либо оказать услугу. При этом обязательства в хозяйственном праве могут иметь разный характер и сферу применения. Эти отношения опосредуют весь экономический оборот, в том числе и товарно-денежный.

Хозяйственные обязательства в зависимости от сферы взаимодействия субъектов хозяйственного права, подразделяются на 4 основных вида:

- 1) хозяйственно-управленческие;
- 2) внутрихозяйственные;
- 3) оперативно-хозяйственные;
- 4) территориально-хозяйственные.

46. Время и место исполнения обязательств

Обычно срок исполнения обязательств определяется сторонами путём указания дня либо периода времени (например, в течение месяца), когда оно должно быть исполнено, либо иным способом, который позволяет определить день исполнения обязательств. В случае если обязательство не предусматривает срок исполнения, оно должно быть исполнено «в разумный срок», который определяется конкретно в каждом случае.

Гражданский кодекс Российской Федерации регламентирует и досрочное исполнение обязательств. По общему правилу должник вправе исполнить своё обязательство досрочно (ст. 315 ГК РФ). Однако применительно к обязательствам из предпринимательской деятельности действует прямо противоположное правило. Такое же правило вытекает и из обычаев делового оборота, т.к. оно защищает интересы предпринимателей, ведь досрочное исполнение – не

всегда благо. Например, когда должник досрочно привёз большую партию товара, которую негде разместить. Но это лишь в том случае, когда обе стороны занимаются предпринимательством.

Не менее важным является и место исполнения обязательств. Оно может быть определено законом, договором либо следовать из обычаев делового оборота или существа обстоятельства. В случае отсутствия определённости, исполнение должно быть произведено:

– по обязательству передать недвижимое имущество – в месте его нахождения;

– по обязательству передать имущество, предполагающее его перевозку – в месте его сдачи первому перевозчику для доставки кредитору;

– по другим обстоятельствам – в месте изготовления или хранения имущества при наличии 3 условий: 1) должник не обязался доставить товар; 2) место изготовления или хранения было известно кредитору в момент возникновения обязательства; 3) должник участвует в обязательстве, осуществляя предпринимательскую деятельность.

По денежному обязательству исполнение должно быть в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства.

По всем остальным обязательствам исполнение осуществляется в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо – в месте его нахождения.

47. Субъекты исполнения обязательств

Обычно исполнение обязательства осуществляет должник в отношении кредитора. Однако в силу ряда обстоятельств в хозяйственном праве для должника бывает необходимо привлечь для исполнения своего обязательства третье лицо, например, поставлять товар не из магазина, а со склада или прямо с предприятия изготовителя. Кредитор не вправе отказываться от такого исполнения, если в законе или в договоре не указано обратное в явном виде, либо когда из существа дела ясно, что требуется именно личное исполнение обязательств (Например, услуга квалифицированного парикмахера, художника, архитектора и т.п.). Более того, третье лицо, подвергающееся опасности утратить своё право на имущество должника вследствие обращения кредитором взыскания на его имущество, вправе по собственной инициативе и за свой счёт удовлетворить его требования к должнику, не спрашивая его согласия. При этом обязательства должника переходят к нему.

Как правило, в обязательстве участвуют 2 субъекта (должник и кредитор). Однако встречаются и более сложные обязательства, где имеет место множественность субъектов. При этом предусматривается долевое участие с той или иной стороны. Чаще всего в долевом участии презюмируется (предполагается) солидарная ответственность, при которой каждый из должников остаётся обязанным до полного возвращения долга кредитору. Например, при неделимости предмета обязательств, а также в обязательствах, возникающих вне сферы предпринимательской деятельности. Солидарный порядок преду-

смотрен законом также в случае возникновения обязательств из причинения вреда. Он предусмотрен, если определялся в договоре по соглашению сторон.

В предпринимательской деятельности солидарная ответственность должников и солидарность требований кредиторов презюмируется.

У должника, исполнившего солидарную обязанность, возникает право регрессивного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом того, что падает на его долю.

48. Порядок исполнения обязательств

В ст. 311 ГК РФ сформулировано общее правило – кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям. Однако иное может быть предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями договора либо вытекать из обычаев делового оборота или существа дела.

Кредитор может не воспользоваться своим правом и принять частичное исполнение. При исполнении денежных обязательств следует учитывать случаи, когда, в порядке исключения, возможно их исполнение в иностранной валюте. Кроме того, учитывая инфляционные процессы, законодатель даёт возможность оплаты долгов в рублях, но в сумме, эквивалентной определённой сумме в иностранной валюте или в условных единицах (например, эю). При этом сумма вычисляется по официальному курсу на день платежа. Однако законом или соглашением сторон может быть определён иной курс и иная дата его определения. При этом в случае недостаточности суммы произведённого платежа в первую очередь погашаются издержки кредитора по получению исполнения (напр., оплата телефонных, телеграфных обращений к кредитору), затем погашаются проценты (напр., за пользование чужими средствами), и лишь с оставшейся части – основная сумма долга. Но эта норма ст. 319 ГК – диспозитивная и стороны вправе своим соглашением установить иную очерёдность. По вопросу очерёдности исполнения при обоюдных обязательствах, то п. 1 ст. 328 ГК РФ установлено, что встречным признаётся исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной. Следовательно, в самом договоре должна быть указана последовательность исполнения. Встречное исполнение становится не обязательным до своевременного исполнения первого по очереди обязательства.

Неисполнение стороной возложенной на неё обязанности может оказаться не только полным, но и частичным (напр., покупатель в порядке предоплаты передал деньги лишь за часть товара). При этом сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить или отказаться от исполнения, но лишь в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

Наконец, согласно п. 3 ст. 328 ГК РФ, сторона, не получившая от другой встречного исполнения, но выполнившая свои обязательства, вправе потребовать от другой стороны полного исполнения её обязательства.

49. Понятие обеспечения обязательств

Исполнение принятых на себя обязательств участниками в подавляющем большинстве случаев осуществляют добровольно. Однако в условиях рыночных отношений всегда есть риск неисполнения должником своих обязательств. Это может произойти как из-за недобросовестного поведения должника, так и ввиду его неплатёжеспособности. Для того чтобы сделать положение кредитора более устойчивым, ему предоставляется возможность различными способами защищать нарушенное право (ст. 12 ГК). Некоторые из этих способов носят общий характер (напр., взыскание убытков), другие применяются только в случаях специально оговорённых законом или договором (например, неустойка или залог).

Глава 23 ГК РФ регулирует отношения, возникающие в связи с обеспечением исполнения обязательств. Она включает в себя 7 параграфов и 52 статьи (ст. 329-381), в том числе выделен отдельно параграф (ст. 329), содержащий общие положения. В нём перечисляются основные способы обеспечения исполнения обязательств: неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток и другие. Характерно, что перечень не является исчерпывающим.

Обязательство, возникающее в связи с обеспечением исполнения, является отдельным, существующим наряду с основным, для обеспечения которого оно возникло. По общему правилу, обязательство, обеспечивающее исполнение, является дополнительным, что влечёт его недействительность при недействительности основного обязательства. Исключением является банковская гарантия, которая всегда является основным обязательством.

50. Способы обеспечения обязательств

Наряду с традиционными для нашей страны способами обеспечения обязательств (неустойка, залог, поручительство и задаток), ГК РФ ввёл такие способы, как удержание и банковская гарантия.

Согласно ст. 330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определённая законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право при неисполнении должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом (ст. 334 ГК РФ).

Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или по возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков *удерживать* её до тех пор, пока со-

ответствующее обязательство не будет исполнено (ст. 359 ГК РФ).

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или частично. Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем (ст. 361 ГК РФ).

В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования об её уплате (ст. 368 ГК РФ).

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счёт причитающихся с неё по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ГК РФ). При невыполнении обязательства стороной, получившей задаток, он возвращается в двойном размере. При невыполнении обязательства стороной, давшей задаток, последний не возвращается.

51. Ответственность за нарушение обязательств

Ответственность за нарушение договорных обязательств в сфере предпринимательства (предпринимательская договорная ответственность) как вид гражданско-правовой ответственности представляет собой санкцию за нарушение договорного обязательства.

Основной формой ответственности за нарушение договорных обязательств в сфере предпринимательства является возмещение убытков, причинённых неисполнением или ненадлежащим исполнением. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чьё право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества, а также неполученные доход и упущенная выгода.

Возмещение убытков как форма ответственности характеризуется следующими особенностями:

- 1) возмещение убытков всегда носит имущественный характер;
- 2) возмещение убытков – это ответственность сторон договора друг перед другом;
- 3) возмещение убытков всегда носит характер компенсации.

Должник, нарушивший обязательства, должен возместить кредитору фактически понесённые убытки в полном объёме, если такое возмещение не ограничено законом, или отдельными видами обязательств.

Нарушение обязательств в сфере предпринимательства нередко влечёт за собой не только возмещение убытков, но и уплату неустойки, установленной законом или договором. Законом или договором могут быть предусмотрены случаи:

- когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков;
- когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки;
- когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо

убытки (ст. 394 ГК РФ).

При этом кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков. Нестойка взыскивается за сам факт нарушения обязательств.

Особое значение имеет исполнение денежных обязательств. Во всех таких случаях предусмотрена обязанность должника заплатить проценты за пользование чужими деньгами (в случае их неправомерного удержания, уклонения от возврата, иной просрочки, неосновательного получения или сбережения за счёт другого лица).

Размер процентов определяется учётной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства.

52. Прекращение обязательств

Основаниями прекращения обязательств в сфере предпринимательства являются такие юридические факты, в связи с которыми прекращаются права и обязанности сторон. Они предусмотрены ГК РФ, законами, иными правовыми актами или договором.

Прежде всего, обязательство в хозяйственном праве прекращается надлежащим исполнением, когда оно исполняется надлежащему лицу, в определённый срок, в надлежащем месте. Денежные обязательства должны быть выражены в рублях.

Особенностями исполнения обязательств в сфере предпринимательства являются следующие:

- 1) возможность одностороннего отказа от исполнения обязательства, и одностороннее изменение условий такого обязательства, что по общему правилу не допускается;
- 2) в некоторых случаях ограничена возможность должника выполнить обязательство досрочно, что также не имеет места по общему правилу;
- 3) гражданское законодательство исходит из презумпции солидарности обязательств в коммерческой деятельности.

Помимо надлежащего исполнения обязательство в хозяйственном праве прекращается в случае предоставления отступного (ст. 409 ГК РФ) и в случае новации (ст. 414 ГК РФ).

Суть отступного заключается в том, что взамен исполнения обязательства оно может быть прекращено предоставлением кредитору определённой денежной суммы. Размер, сроки и порядок предоставления отступного решаются по согласованию между кредитором и должником.

При новации сторонами достигается соглашение о замене первоначального обязательства другим, предусматривающим иной предмет или способ исполнения. Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда жизни и здоровью, а также по уплате алиментов.

Основаниями прекращения обязательств в хозяйственном праве являются также зачёт и прощение долга.

Зачёт состоит в том, что обязательство прекращается по заявлению одной стороны полностью или частично зачётом встречного однородного требова-

ния, срок которого наступил либо не указан и определён моментом востребования. Он применяется, как правило, при взаимных денежных обязательствах.

Прощение долга заключается в том, что кредитор вправе по своей воле освободить должника от лежащих на нём обязанностей, если это не нарушает интересов других лиц в отношении имущества кредитора.

53. Правовое положение банков

Банки – это организации особого рода. Их правовое положение определено двумя федеральными законами:

– от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке РФ (Банке России)» (с последними изм. от 02.03.2007) и

– от 03.02.1996 №17-ФЗ (новая редакция) «О банках и банковской деятельности» (с последними изм. от 29.12.2006).

Как субъекты хозяйственного права, банки характеризуются сложной и многоплановой компетенцией, т.к. это организации, действующие в сфере финансов, т.е. их деятельность проходит в сфере денежного обращения. Предметом их действий являются денежные средства, ценные бумаги, драгоценные металлы, т.е. всё то, что выполняет функцию платежа, обращения и кредита в денежной (эквивалентно-возмездной) форме. Все банки России представляют в совокупности систему, вне которой их деятельность невозможна. Руководящая роль в этой системе принадлежит Центральному Банку Российской Федерации. Он определяет основы банковской деятельности, которая не может быть реализована вне системы, единых правил и опоры на центр с его функциями, объединяющими банковскую деятельность.

54. Центральный банк Российской Федерации

Банк России выполняет уникальные функции, не свойственные никакой иной организации. Только он осуществляет изготовление и эмиссию денежных знаков в соответствии с решениями высшего представительного органа Российской Федерации. Лишь ему принадлежат функции резервной системы. Только он руководит всеми российскими банками, начиная от регистрации уставов, выдачи лицензий на совершение банковских операций и заканчивая надзорными и регулирующими функциями.

Центральный банк РФ (Банк России) является главным Банком Российской Федерации и находится в её собственности. Это – юридическое лицо. Он экономически самостоятелен, осуществляет расходы за счёт собственных доходов. Эти доходы Банк России получает за счёт предоставления кредитов банкам, ведения расчётно-кассового обслуживания банков со взиманием комиссионного сбора, за счёт операций по государственным ценным бумагам, чекам, векселям, драгоценным металлам, за счёт иных операций, соответствующих его уставу. Основу его имущественной базы составляет уставный капитал. Имущество принадлежит банку на праве хозяйственного ведения.

55. Коммерческие банки

Правовое положение коммерческих банков определяется главным образом в Федеральном законе от 03.02.1996 №17-ФЗ (новая редакция) «О банках и банковской деятельности» (с последними изм. от 29.12.2006).

Банк – это кредитная организация, которой на основании лицензии, выдаваемой Центральным банком Российской Федерации (Банком России), предоставлено право привлекать денежные средства от юридических и физических лиц и от своего имени размещать их на условиях возвратности, платности и срочности, а также осуществлять иные банковские операции. Банк всегда является юридическим лицом.

Отдельные банковские операции могут выполнять организации, не являющиеся банками. В этом случае на них также распространяется действие Закона «О банках и банковской деятельности», если иное не предусмотрено специальным законом.

Создание банков аналогично созданию предприятий. Банк России возникает в учредительно-распорядительном порядке, прочие банки – в учредительном и договорно-учредительном порядке. Для всех банков (кроме Банка России) необходимо получение лицензии, содержащей перечень допустимых операций. Регистрацию банков осуществляет Банк России. Зарегистрированные банки имеют право открывать на территории России и за её пределами филиалы и представительства.

Имущественную базу банка составляют:

- уставный капитал (средства юридических и физических лиц, сформированные учредителями банка), который служит обеспечением обязательств банка;
- привлечённые средства юридических лиц на указанных выше условиях;
- имущество и средства, полученные в виде доходов от банковской деятельности, в том числе направленные в резервный, страховой и иные фонды, образуемые банком.

Хозяйственная компетенция банка определяется кругом банковских операций и сделок, которые он вправе совершать в соответствии с законом и выданной банку лицензией.

56. Правовое положение бирж

Биржа – это юридическое лицо, целью деятельности которого является организация биржевой (оптовой) торговли определённым биржевым товаром, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определённом месте и в определённое время по установленным биржей правилам. Исторически первой формой оптовой торговли была караванная, когда предложение искало спрос. Затем она сменилась ярмарочной, где спрос искал предложение. На бирже спрос и предложение на товар концентрируются в одном месте. Главное отличие этих форм оптовой торговли – в регулярности проведения торгов особенно на бирже. Биржа позволяет сконцентрировать

спрос и предложение в одном месте и тем самым наиболее верно определить его цену. Кроме того, она позволяет получить достаточно чёткое представление о конъюнктуре рынка в данный момент: количество спроса, качество товара, его движение и цена. Таким образом, биржи играют роль стабилизатора рынка и являются неотъемлемым атрибутом рыночной экономики.

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 партнёрств, что же касается товарных бирж, то это самостоятельная организационная форма некоммерческих организаций.

57. Правовой статус фондовой биржи

Правовое положение фондовой биржи определяется, прежде всего, гл. 3 Закона РФ от 22.04.1996 №39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (с последними изм. от 30.12.2006). Кроме того, действует ряд подзаконных актов, в частности указ Президента от 01.07.1996 №1008 «Об утверждении Концепции развития рынка ценных бумаг в Российской Федерации» (с изм. и доп. от 16.10.2000).

Большое значение в определении правового положения фондовой биржи имеют локальные правовые акты:

- устав (положение о фондовом отделе биржи);
- положения об органах управления и подразделениях биржи;
- правила допуска участников рынка ценных бумаг к торгам;
- правила допуска к торгам ценных бумаг;
- правила совершения операций с ценными бумагами и т.д.

Локальные правовые акты должны соответствовать требованиям законодательства.

Фондовая биржа – это некоммерческая организация, исключительным предметом деятельности которой является:

- организация торговли на биржевом рынке ценных бумаг, т.е. предоставление услуг, непосредственно способствующих заключению сделок с ценными бумагами между участниками биржевой торговли;
- депозитарная деятельность, т.е. оказание услуг по хранению сертификатов и/или учёту и переходу прав на ценные бумаги;
- клиринговая деятельность, т.е. деятельность по определению взаимных обязательств (сбор, сверка, корректировка информации по сделкам с ценными бумагами и подготовка бухгалтерских документов по ним) и их зачёту по поставкам ценных бумаг и расчётам по ним.

Другими видами деятельности фондовым биржам заниматься запрещено.

Членами фондовой биржи могут быть любые профессиональные участники рынка ценных бумаг: брокеры, дилеры, доверительные управляющие, клиринговые организации, реестродержатели, организаторы торговли на рынке ценных бумаг. Все они действуют на основании соответствующей лицензии одного из трёх видов:

- 1) лицензия профессионального участника рынка ценных бумаг;
- 2) лицензия на осуществление деятельности на ведение реестра;
- 3) лицензия фондовой биржи.

В отличие от товарной биржи, на фондовой бирже не допускается неравноправное положение членов биржи, временное членство, а также сдача мест в аренду и их передача в залог (уступка на право торговли) другим лицам, не являющимся членами данной фондовой биржи. Понятие члена биржи и участника биржевой торговли на фондовой бирже совпадают.

58. Организационная структура товарной биржи

Правовое положение товарных бирж определяется Законом РФ от 20.02.1992 №2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле» (с последними изм. от 15.04.2006), а также рядом других нормативных актов.

Товарная биржа – это организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путём организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой с гласных публичных торгов, проводимых в заранее определённом месте и в определённое время по установленным правилам.

Товарная биржа согласно закону вправе осуществлять деятельность, непосредственно связанную с организацией и регулированием биржевой торговли. Иная торговая деятельность на бирже запрещена, например, запрещается осуществлять вклады, приобретать доли (паи), акции других организаций, если они не связаны непосредственно с организацией и регулированием биржевой торговли, т.е. допускается лишь создание союзов, ассоциаций и т.п. при условии соблюдения антимонопольного законодательства.

Товарные биржи могут быть коммерческими и некоммерческими, могут создаваться в форме хозяйственных обществ и некоммерческих партнёрств. Доля каждого учредителя или члена биржи не может превышать 10% (т.е. число учредителей должно быть не менее 10), а членство на бирже даёт право получать дивиденды, если это предусмотрено учредительными документами биржи. Товарная биржа может учреждаться юридическими и/или физическими лицами. Учредителями и участниками запрещено быть:

- органам государственной власти и управления;
- банкам и иным кредитным организациям;
- страховым и инвестиционным компаниям и фондам;
- общественным организациям;
- недееспособным физическим лицам, а также должностным лицам органов государственной власти и управления.

Члены биржи имеют право участвовать в управлении ею, т.е. в принятии решений на общих собраниях, в работе иных органов управления биржей, в распределении прибыли и получении дивидендов, участвовать в биржевой торговле. Они могут сдавать в аренду своё право на участие в биржевой торговле только одному юридическому или физическому лицу при регистрации такого договора на бирже. Переуступка таких прав не допускается.

Различают две категории членов товарной биржи: полные и неполные.

Полные члены имеют право на участие в торгах во всех секциях (отделах) биржи, на определённое количество голосов на общем собрании биржи и секции (отдела) биржи. Неполные члены имеют право только на участие в соответствующей секции (отделе) и на определённое количество голосов на общем и секционном собрании. Товарная биржа, являясь юридическим лицом, подлежит государственной регистрации в установленном порядке. Биржевая торговля может осуществляться только после получения специальной лицензии, выдаваемой Комиссией по товарным биржам.

59. Виды бирж

В зависимости от цели биржи подразделяются на коммерческие и некоммерческие. Целью первых является извлечение прибыли. Вторые содержатся за счёт членских взносов учредителей, которые получают прибыль, участвуя в торгах. Современные западные биржи организуются как некоммерческие организации. Российские биржи изначально созданные по первому типу, преобразованы в некоммерческие, либо, потеряв статус биржи, стали торговыми домами, коммерческими центрами и т.п.

По степени вмешательства государства биржи делятся на свободные и контролируемые государством. В России все биржи контролируются государством. Их деятельность подлежит лицензированию.

По характеру биржевой торговли биржи могут быть открытыми и закрытыми. Первые доступны всем желающим. На закрытых же могут участвовать только биржевые посредники (брокеры, дилеры), аккредитованные на данной бирже. Другие лица для покупки или продажи товара на такой бирже вынуждены заключать договор с этими посредниками. Современные биржи за рубежом – закрытые. Такая же практика наблюдается в последнее время и у нас.

В зависимости от вида биржевого товара различают товарные, фондовые и валютные биржи. Товарные организуют торговлю материальными ресурсами определённого вида (металл, лес, зерно и т.д.). Фондовые оперируют ценными бумагами (акциями, облигациями и др.). На валютных биржах осуществляется купля-продажа иностранной валюты и определяется её курс. Возможны и смешанные биржи (например, товарно-фондовые), образующие биржевую торговлю материальными ресурсами, ценными бумагами и иностранной валютой. Однако при этом биржевая торговля каждым из видов биржевого товара проводится отдельно от других, в разных залах или в разное время.

Наконец, в зависимости от характера биржевых операций различают наличные и фьючерские биржи. Наличная биржа организует торговлю реальным (наличным) товаром, т.е. заключение сделки на бирже сопровождается обязательной последующей поставкой товара. Такие биржи исторически возникли первыми. Современные биржи в большинстве являются фьючерскими, проведение торгов на них допускается без последующей поставки товара. Цель таких торгов – получение после перепродажи контракта (прекращения сделки) разницы от возможного изменения цены на предмет контракта, а также страхование сделок с товаром от неблагоприятного изменения цены на него.

60. Понятие и признаки банкротства

Под несостоятельностью (банкротством) понимается признанная арбитражным судом или объявленная должником его неспособность в полном объёме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и/или исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Несостоятельность характеризуется несколькими существенными признаками, которые можно объединить в 3 группы:

1) **формальная**, фиксирующая факт несовершения платежей. Это, прежде всего, неспособность должника в полном объёме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, возникшим из договоров, вследствие причинения вреда, неосновательного обогащения и т.п. Сюда же относится признак неспособности исполнить обязанности обязательных платежей: налогов, сборов и иных обязательных взносов в бюджет и внебюджетные фонды, определённые законодательством;

2) **процессуальная**. Для того чтобы неплатёжеспособность трансформировалась в несостоятельность, необходимо официальное признание её судом или объявление самим должником. Эта группа признаков включает в себя наличие субъекта, по закону имеющего право обращаться в суд с заявлением о банкротстве, и совершение им таких действий;

3) **содержательная**, определяющая необходимость и достаточность формальных и материальных юридических фактов, дающих возможность суду признать лицо банкротом или самому должнику объявить о своей несостоятельности. В эту группу входят признаки, позволяющие констатировать неспособность должника удовлетворить требования кредиторов как следствие превышения суммы его долгов над стоимостью его имущества.

Эти признаки по-разному определяются в законодательстве РФ для физических и юридических лиц. Гражданин может быть признан банкротом, если в течение 3 месяцев не исполнял обязанности по уплате обязательных платежей и если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества. В основу признаков банкротства физического лица положен принцип «неоплатности».

Юридическое лицо считается банкротом, если соответствующие обязательства и/или обязанности не исполнялись им в течение 3 месяцев со дня наступления даты их исполнения. Определение банкротства юридических лиц базируется на принципе «неплатёжеспособности», суть которого состоит в невозможности удовлетворить требования кредиторов или произвести обязательные платежи в течение длительного периода времени.

Состав и размер денежных обязательств определяется по их состоянию на дату обращения с иском заявлением в арбитражный суд. При этом не все денежные суммы учитываются при определении признаков банкротства. Из них исключаются алиментные обязательства, долги гражданам из причинения вреда жизни и здоровью, обязательства по выплате авторского вознаграждения, внутренние долги учредителям (участникам), а также обязательства, возникшие в связи с неисполнением основных обязательств (неустойки, штрафы, пени). При этом кредитор должен представить доказательства, подтверждаю-

щие законность его требований, документы, подтверждающие признание должником требований кредиторов, определение суда в случае имеющихся возражений либо отсутствие возражений со стороны должника.

61. Порядок возбуждения и рассмотрения дел о банкротстве в арбитражном суде

Дела о банкротстве юридических лиц и граждан рассматриваются арбитражным судом. Основанием для возбуждения производства по делу о несостоятельности является заявление о признании должника банкротом. Оно может быть подано лицом, имеющим на это право: самим должником, кредитором или прокурором, а по обязательным платежам – должником, прокурором, налоговыми и иными уполномоченными органами, в том числе Пенсионным фондом РФ, Федеральным фондом обязательного медицинского страхования РФ, Государственным фондом занятости населения РФ.

Заявление подаётся в суд по месту нахождения должника. Оно *принимается, если* требования к должнику – юридическому лицу составляли не менее 100 тыс. руб., а к должнику – физическому лицу 10 тыс.руб.¹ и указанные требования не погашены в течение 3 месяцев. Дело о банкротстве должно быть *рассмотрено* в срок, не более 3 месяцев со дня поступления в суд соответствующего заявления. Рассмотрение дела может быть *отложено* на срок не более 2 месяцев. По результатам рассмотрения суд принимает один из актов:

- решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства;
- решение об отказе в признании должника банкротом; определение о введении внешнего управления;
- определение о прекращении производства по делу о банкротстве.

62. Процедура банкротства

Порядок возбуждения и рассмотрения дел о несостоятельности определён в ст. 25, 61-65 ГК РФ, Федеральных законах от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (с последними изм. от 05.02.2007) и от 25.02.1999 №40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» (с последними изм. от 29.12.2006), а также подзаконными нормативными актами и судебными решениями.

Особое место в правовой политике, связанной с несостоятельностью (банкротством), занимают процедуры банкротства. Процедура, применяемая в отношении должника, представляет собой предусмотренную законодательством совокупность юридических действий, направленных на восстановление платёжеспособности должника или его ликвидацию. Процедуры банкротства

¹ Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (с последними изм. от 05.02.2007).

подразделяются на судебные и внесудебные. Закон выделяет 4 основные судебные процедуры:

- 1) наблюдение;
- 2) внешнее управление;
- 3) конкурсное производство;
- 4) мировое соглашение.

К внесудебным процедурам можно отнести досудебную санацию и добровольное объявление должника о своём банкротстве.

Судебные процедуры проходят по решению и под контролем арбитражного суда.

63. Процедура наблюдения в банкротстве

Наблюдение вводится с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом. Задачами наблюдения являются:

- 1) обеспечение сохранности имущества должника;
- 2) определение состава его имущества и
- 3) определение объёма требований кредиторов.

Суд назначает временного управляющего, который действует с момента его назначения и до назначения внешнего или конкурсного управляющего, утверждения судом мирового соглашения, или принятия судом решения об отказе в признании должника банкротом.

Введение наблюдения предполагает ограничение хозяйственной деятельности органов управления должника. Без согласия временного управляющего запрещены сделки, связанные с передачей недвижимого имущества в залог, аренду, с внесением этого имущества в качестве вклада в уставный (складочный) капитал иных юридических лиц, с получением и выдачей займов и др.

Временный управляющий (в срок не позднее 10 дней после заседания суда) определяет дату проведения первого собрания кредиторов и уведомляет их об этом. Протокол этого собрания он представляет в суд не позднее, чем в недельный срок после собрания. С момента признания должника банкротом и открытия конкурсного производства или введения внешнего управления, или утверждения мирового соглашения наблюдение прекращается.

64. Внешнее управление при несостоятельности

Процедура *внешнего управления* предназначена для предупреждения банкротства. Его конечная цель – восстановление платёжеспособности. Внешнее управление вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов на срок не более 18 месяцев¹. Центральной фигурой в этом процессе является назначаемый судом *внешний управляющий*. Закон наделяет его

¹ См. П. 2 ст. 93 Федеральный закон от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (с последними изм. от 05.02.2007).

значительными полномочиями при ведении дел должника. Он самостоятельно распоряжается имуществом должника, представляет интересы кредиторов, защита интересов которых, кроме того, может контролироваться комитетом кредиторов в количестве не более 11 человек. Не позднее, чем за 15 дней до истечения срока внешнего управления, внешний управляющий обязан представить собранию кредиторов отчёт внешнего управляющего.

65. Конкурсное производство при банкротстве

Конкурсным производством является процедура банкротства, связанная с соразмерным удовлетворением требований кредиторов за счёт имущества неплатёжеспособного должника. Эта процедура предусматривает ликвидацию должника. При этом все полномочия по управлению делами должника и по распоряжению его имуществом переходят конкурсному управляющему, который в ходе конкурсного производства осуществляет инвентаризацию и оценку его имущества. Всё имущество, имеющееся на момент конкурсного производства, составляет конкурсную массу. После инвентаризации конкурсный управляющий приступает к продаже имущества на открытых торгах, если собранием кредиторов не установлен иной порядок продажи имущества должника. После завершения расчётов с кредиторами конкурсный управляющий обязан представить в арбитражный суд отчёт о результатах проведения конкурсного производства, к которому прилагаются документы, подтверждающие продажу имущества должника и реестр требований с указанием размера погашенных требований кредиторов, а также документы, подтверждающие погашение требований кредиторов.

66. Мировое соглашение как средство предотвращения ликвидации

На любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве должник, его конкурсные кредиторы и уполномоченные органы вправе заключить **мировое соглашение**, содержащее компромисс между должником и кредиторами¹. Решение о заключении мирового соглашения от имени конкурсных кредиторов принимается собранием кредиторов большинством голосов от общего числа конкурсных кредиторов и считается принятым, если за него проголосовали все кредиторы, обязательства которых обеспечены залогом должника. Мировое соглашение подлежит утверждению арбитражным судом и вступает в силу со дня его утверждения.

Содержанием мирового соглашения являются положения о размерах, порядке, сроках исполнения обязательств должника, о прекращении обязательств способами, предусмотренными гражданским законодательством. Закон преду-

¹ П. 1 ст. 150 Федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (с последними изм. от 05.02.2007).

смаатривает возможность включения в мировое соглашение ряда условий, направленных на продолжение деятельности должника:

- отсрочка или рассрочка исполнения обязательств;
- уступка прав требования должника;
- исполнение обязательств должника третьими лицами;
- скидка долгов;
- иные способы удовлетворения требований кредиторов.

Особенностью процедуры мирового соглашения является то, что его условия становятся обязательными для всех конкурсных кредиторов. Гарантией обеспечения обязательств прав кредиторов, не принимавших участия в голосовании по вопросу о его заключении, является то, что условия для них не могут быть хуже, чем для конкурсных кредиторов той же очереди, голосовавших за его заключение.

67. Правовое регулирование естественных и государственных монополий

Правовое регулирование естественных монополий осуществляется ст. 1033 ГК РФ;

и, кроме того, федеральными законами:

– от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» (с последними изм. от 26.12.2006);

– от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

– от 31.03.1999 №69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (с последними изм. от 18.12.2006);

кроме того, законами РФ:

– от 22.03.1991 №948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (с последними изм. от 26.07.2006);

– от 21.02.1992 №2395-1 «О недрах» (в ред. от 03.03.1995) (с последними изм. 25.10.2006);

а также большим количеством подзаконных нормативных актов.

Естественная монополия – это особое состояние товарного рынка, которое характеризуется следующими признаками:

1) удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции;

2) товары и услуги, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами;

3) спрос на данном рынке в меньшей степени зависит от изменения цены на товар, чем спрос на другие виды товаров.

Действие закона о естественных монополиях распространяется на строго определённые сферы деятельности (ст. 4):

1) транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам;

2) транспортировка газа по трубопроводам;

3) услуги по передаче электрической и тепловой энергии;

- 4) железнодорожные перевозки;
- 5) услуги транспортных терминалов, портов, аэропортов;
- 6) услуги общедоступной электрической и почтовой связи.

Для воздействия на деятельность субъектов естественной монополии создаются специальные органы регулирования, полномочия которых реализуются с помощью особых методов: ценового и неценового.

Ценовой метод предполагает установление фиксированной цены (тарифа) или её предельного уровня.

Неценовой метод, основанный на принципе удовлетворения потребностей, позволяет определить потребности, или установить минимальный уровень их обеспечения в случае невозможности удовлетворения в полном объёме.

За нарушения Закона «О естественных монополиях» предусмотрена гражданско-правовая ответственность.

Государственная монополия – это монополия, созданная в соответствии с законодательством Российской Федерации, определяющем товарные границы монопольного рынка, формы контроля и регулирования его деятельности, а также компетенцию контролирующего органа. Государственная монополия установлена, в частности, в Федеральных законах «О Центральном банке Российской Федерации» и «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности».

Основной формой реализации режима государственной монополии является лицензирование, а в качестве субъектов выступают государственные унитарные предприятия.

68. Законодательство о регулировании конкуренции и монополии

Антимонопольное регулирование – это целенаправленная государственная деятельность по установлению и реализации правил ведения экономической деятельности на товарных рынках с целью защиты добросовестной конкуренции. Важнейшими направлениями (формами) антимонопольного регулирования в современных условиях становятся нормативное и организационное воздействие.

Нормативное регулирование проявляется в установлении в нормативно-правовых актах правил ведения хозяйственной деятельности, а также в контроле над её осуществлением.

Организационное регулирование состоит в создании государством и наделении соответствующим объёмом полномочий различных организационных структур, прежде всего антимонопольных органов, способных оказывать реальное положительное воздействие на экономические отношения и обеспечивающих их эффективность.

Основу антимонопольного законодательства образует Закон РФ от 22.03.1991 №948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (с последними изм. от 02.02.2006), который действует на всей территории России и регулирует отношения, влияющие на конкуренцию на товарных рынках в Российской Федерации.

Реализация антимонопольного законодательства возлагается на специально создаваемые государственные органы: с 09.03.2004 эти функции выполняет федеральная антимонопольная служба¹.

69. Понятие монополистической деятельности и доминирующего положения

Среди всех возможных направлений антимонопольного регулирования в Российской Федерации, особое место отводится ограничению монополистической деятельности на товарных рынках. *Монополистической называется противоречащая антимонопольному законодательству деятельность, направленная на недопущение, ограничение или устранение конкуренции.* Виды монополистической деятельности:

- 1) злоупотребление доминирующим положением на рынке;
- 2) соглашения хозяйствующих субъектов, ограничивающие конкуренцию;
- 3) акты и действия властных органов, направленные на ограничение конкуренции;
- 4) соглашения властных органов, ограничивающие конкуренцию;
- 5) участие в предпринимательской деятельности должностных лиц органов власти и управления.

Монополистическая деятельность отождествляется, прежде всего, со злоупотреблением хозяйствующими субъектами их доминирующим положением на рынке, позволяющим им оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара и затрудняющим доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам. Качественными характеристиками доминирующего положения на рынке являются:

- 1) возможность субъектов воздействовать решающим образом на конкуренцию в целом и/или на отдельных участников рыночных отношений;
- 2) величина доли, которую хозяйствующий субъект занимает на рынке определённого товара.

Доля хозяйствующего субъекта на рынке – это процентное отношение реализованного товара к объёму (сумме) реализации товара на данном рынке всеми продавцами. Доминирующим признаётся доля в 65%, за исключением тех случаев, когда хозяйствующий субъект докажет, что, не смотря на превышение этой величины, его положение на рынке не является доминирующим. Не может быть признано доминирующим положение субъекта, доля товара которого не превышает 35%.

¹ Указ Президента РФ от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» (с последними изм. от 27.03.2006).

70. Способы защиты прав и интересов юридического лица

Предприниматели как юридические лица обеспечены защитой не в меньшем объеме, чем иные субъекты правоотношений – граждане, некоммерческие организации, государственные и муниципальные образования. Как карательно-пресекательные меры наказания, предусмотренные административным и уголовным законодательством, так и восстановительно-компенсационные санкции, предусмотренные гражданским законодательством, обеспечивают правовую охрану интересов не только предпринимателей, но и лиц, не занимающихся предпринимательской деятельностью.

Правовые нормы различных отраслей права охраняют (обеспечивают) нормальное осуществление предпринимательской деятельности.

В ст. 12 ГК РФ перечислены способы защиты гражданских прав, распространяющиеся и на сферу предпринимательской деятельности. К ним относятся:

- 1) признание права;
- 2) восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- 3) признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий её недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки;
- 4) признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- 5) *самозащита права*;
- 6) присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- 7) возмещение убытков;
- 8) взыскание неустойки;
- 9) компенсация морального вреда;
- 10) прекращение или изменение правоотношения;
- 11) неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- 12) иные способы, предусмотренные законом.

Эти нормы конкретизируются в нормах различных институтов гражданского права. При нарушении некоторых видов договорных обязательств с участием предпринимателей установлены изъятия из общего правила. Например, за нарушение обязательств по договору энергоснабжения взыскиваются убытки только в объеме реального ущерба (п. 1 ст. 547 ГК РФ).

71. Самозащита прав и интересов юридического лица

Согласно ст. 14 ГК РФ, допускается самозащита гражданских прав. Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

Эта конструкция предполагает самозащиту только тогда, когда права уже

нарушены, однако в статьях 1066 и 1067 ГК РФ допускаются все возможные средства самосохранения и противодействия при отражении или устранении опасности. В частности, в ст. 1066 указано, что не подлежит возмещению вред, причинённый в состоянии необходимой обороны, если при этом не были превышены её пределы, а в ст. 1067 – что вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, то есть для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами, должен быть возмещен лицом, причинившим вред. Учитывая обстоятельства, при которых был причинён такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред.

Предприниматель вправе осуществлять превентивные охранительные действия, обеспечивающие защиту его интересов от возможных посягательств. В его распоряжении имеются разнообразные юридические и технические средства охраны: *бухгалтерский учёт, договоры о полной материальной ответственности контрагентов, вневедомственная охрана, специальное оборудование, сигнализация и т.п.*

Действующее законодательство предусматривает и охрану информации, которая в силу её коммерческой ценности сохраняется её обладателем как служебная или коммерческая тайна. В условиях экономической разведки и промышленного шпионажа предприниматели в порядке превентивной самозащиты вырабатывают средства защиты информации от несанкционированного доступа и разрушений.

72. Система и функции арбитражных судов

Согласно п. 3 ст. 4 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 №1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (с последними изм. от 05.04.2005) в судебную систему России входят специализированные судебные учреждения – Федеральные арбитражные суды. В п. 2 ст. 118 Конституции Российской Федерации не выделено в качестве самостоятельного судебного процесса арбитражное судопроизводство. Следовательно, рассмотрение споров арбитражными судами относится к гражданскому судопроизводству. В то же время особенности рассмотрения экономических споров обусловили необходимость не только учреждения особой судебной системы, но и принятия специального арбитражного судебного законодательства.

В настоящее время арбитражные суды формируются и осуществляют свою деятельность на основании Федерального конституционного закона от 28.04.1995 №1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (с последними изм. от 12.07.2006), а порядок рассмотрения споров арбитражными судами регламентирован Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации от 24.07.2002 №95-ФЗ (с последними изм. от 27.12.2005). Арбитражные суды – это органы правосудия, созданные специально для разрешения

споров, возникающих в сфере экономики, в сфере предпринимательской деятельности. Их судебные решения обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан на всей территории России.

Арбитражные суды применительно к отношениям в сфере предпринимательства решают 3 основные задачи:

1) защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов организаций и граждан;

2) содействие укреплению законности;

3) содействие предупреждению правонарушений.

Система арбитражных судов состоит из 3 звеньев:

1) арбитражные суды субъектов Федерации, рассматривающие дела по 1 инстанции и апелляциянные жалобы на решения, не вступившие в законную силу;

2) арбитражные суды федеральных округов, рассматривающие кассационные жалобы на решения, вступившие в законную силу;

3) Высший Арбитражный суд Российской Федерации, который согласно ст. 127 Конституции РФ, является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами.

73. Защита прав и интересов юридического лица судами общей юрисдикции

Деятельность федеральных судов общей юрисдикции ориентирована на защиту и восстановление интересов граждан. Вместе с тем при рассмотрении гражданских дел с участием индивидуальных предпринимателей и коммерческих организаций суды общей юрисдикции в равной степени обеспечивают защиту и восстановление интересов предпринимателей.

С учётом подведомственности арбитражным судам рассмотрению в судах общей юрисдикции подлежат следующие споры с участием юридических лиц и индивидуальных предпринимателей:

1) споры, возникающие из гражданских правоотношений, если хотя бы одной из сторон в споре является гражданин, причём эти споры не должны быть связаны с предпринимательской деятельностью данного гражданина;

2) споры, возникающие из трудовых правоотношений, в которых работодателями выступают организации и граждане – предприниматели, а работниками – граждане;

3) дела, возникающие из административно-правовых отношений, когда граждане оспаривают в судебном порядке действия организаций, нарушающие их свободы, права и законные интересы.

74. Конституционная защита прав и интересов предпринимателей

Нарушенные права и интересы предпринимателей могут быть защищены Конституционным Судом Российской Федерации. Основная задача Конституционного Суда состоит в определении соответствия Конституции других нормативных документов. Возбуждение дела в Конституционном Суде по обращениям граждан и по запросам судов может иметь место в силу п. 4 ст. 125 Конституции РФ в случаях, когда возникла необходимость проверки конституционности закона, применённого или подлежащего применению в конкретном деле.

Обращение в Конституционный Суд должно быть мотивированным, в нём должны содержаться указания на то, в чём, по мнению заявителя, состоит несоответствие Конституции конкретных законов в целом или отдельных их частей, и каким конституционным нормам они не соответствуют.

Нормативные акты или их отдельные положения, признанные Конституционным Судом неконституционными, утрачивают силу, что влечёт пересмотр конкретного дела в установленном порядке, причём судебные расходы граждан и их объединений подлежат возмещению. Принятое Конституционным Судом Постановление является окончательным, обжалованию не подлежит, вступает в силу немедленно и действует непосредственно.

75. Внешнеэкономическая деятельность

Под внешнеэкономической деятельностью понимается внешнеторговая, инвестиционная и иная деятельность, включая производственную кооперацию, в области международного обмена товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности, в том числе исключительными правами на них (интеллектуальная собственность). Такая деятельность может быть коммерческой, если направлена на получение прибыли, либо некоммерческой, например, гуманитарная помощь.

Внешнеэкономическая деятельность является разновидностью межгосударственного сотрудничества в области торговли, экономики, науки, культуры, туризма и т.п. Однако для регулирования предпринимательских отношений в области международного и межгосударственного сотрудничества используется понятие «внешнеторговая деятельность», которая обособливается от более общей категории внешнеэкономической деятельности.

Внешнеэкономическая деятельность субъектов федерации в основном регулируется Федеральным законом от 04.01.1999 №4-ФЗ «О координации международных и внешнеэкономических связей субъектов Российской Федерации».

76. Внешнеторговая деятельность

Внешнеторговая деятельность – это предпринимательская деятельность в области международного обмена товарами, работами, услугами, информацией, результатами интеллектуальной деятельности, в том числе исключительными правами на них (интеллектуальная собственность). Эта деятельность непосредственно связана с защитой экономического суверенитета, обеспечением экономической безопасности России, стимулированием развития национальной экономики при осуществлении предпринимательской деятельности в области международного обмена и обеспечением эффективной интеграции экономики России в мировую экономику. Внешнеторговая деятельность подвержена сильному государственному воздействию, основой которого является Федеральный закон от 08.12.2003 №164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» (с последними изм. от 02.02.2006).

Государственная внешнеторговая политика осуществляется посредством применения экономического и административного методов. Основными принципами государственного регулирования внешнеторговой деятельности являются¹:

- 1) защита государством прав и законных интересов участников внешнеторговой деятельности, а также прав и законных интересов российских производителей и потребителей товаров и услуг;
- 2) равенство и недискриминация участников внешнеторговой деятельности, если иное не предусмотрено федеральным законом;
- 3) единство таможенной территории Российской Федерации;
- 4) взаимность в отношении другого государства (группы государств);
- 5) обеспечение выполнения обязательств Российской Федерации по международным договорам Российской Федерации и осуществление возникающих из этих договоров прав Российской Федерации;
- 6) выбор мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности, являющихся не более обременительными для участников внешнеторговой деятельности, чем необходимо для обеспечения эффективного достижения целей, для осуществления которых предполагается применить меры государственного регулирования внешнеторговой деятельности;
- 7) гласность в разработке, принятии и применении мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности;
- 8) обоснованность и объективность применения мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности;
- 9) исключение неоправданного вмешательства государства или его органов во внешнеторговую деятельность и нанесения ущерба участникам внешнеторговой деятельности и экономике Российской Федерации;
- 10) обеспечение обороны страны и безопасности государства;
- 11) обеспечение права на обжалование в судебном или ином установленном законом порядке незаконных действий (бездействия) государственных ор-

¹ Ст. 4 Федерального закона от 08.12.2003 №164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» (с последними изм. от 02.02.2006)

ганов и их должностных лиц, а также права на оспаривание нормативных правовых актов Российской Федерации, ущемляющих право участника внешне-торговой деятельности на осуществление внешнеторговой деятельности;

12) единство системы государственного регулирования внешнеторговой деятельности;

13) единство применения методов государственного регулирования внешнеторговой деятельности на всей территории Российской Федерации.

77. Международный коммерческий арбитраж

Экономические споры могут рассматриваться не только арбитражными судами, судами общей юрисдикции и Конституционным судом Российской Федерации, но и третейскими судами. Последние не относятся к судебной системе, не осуществляют правосудия, не являются органами судебной власти. И, тем не менее, третейские суды могут разрешать споры, возникающие в процессе предпринимательской деятельности, и обеспечивать защиту и восстановление нарушенных прав и интересов предпринимателя. Третейскими называют негосударственные самостоятельные суды, избираемые самими участниками правоотношения для разрешения, возникшего между ними спора. Ориентированные на разрешение внешнеэкономических споров третейские суды получили название международного коммерческого арбитража.

Наиболее известными и авторитетными арбитражами являются Арбитражный институт торговой палаты города Стокгольма (Швеция), Международный арбитражный суд торговой палаты в Париже (Франция), Лондонский Международный Третейский суд (Англия), Международный арбитражный суд федеральной палаты экономики в Вене (Австрия).

В России действует Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) и Морская арбитражная комиссия (МАК) при Торгово-промышленной палате Российской Федерации в Москве, а также другие арбитражи в основном при региональных торгово-промышленных палатах. Порядок учреждения и деятельности международных коммерческих арбитражных судов предусмотрен Законом РФ от 07.06.1993 №5338-1 «О международном коммерческом арбитраже». В случае если решения международных коммерческих арбитражных судов не исполняются добровольно, они приводятся в исполнение через государственные суды в порядке, предусмотренном Конвенцией о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йоркская конвенция) 1958 г., участником которой является Российская Федерация.

78. Квотирование и лицензирование внешнеторговой деятельности

Порядок квотирования и лицензирования внешнеторговой деятельности определен Постановлением Правительства РФ от 31.10.1996 №1299 «О порядке проведения конкурсов и аукционов по продаже квот при введении количе-

ственных ограничений и лицензирования экспорта и импорта товаров (работ, услуг) в Российской Федерации» (с последними изм. от 09.06.2005), которым утверждены Положение о порядке проведения конкурсов и аукционов по продаже экспортных и импортных квот при введении Правительством Российской Федерации количественных ограничений и Положение о порядке лицензирования экспорта и импорта товаров (работ, услуг) в Российской Федерации.

Квотированием называется введение количественных ограничений экспорта и импорта в соответствии с решением Правительства Российской Федерации. Квоты размещаются посредством их продажи на конкурсе или на аукционе участникам внешнеторговой деятельности. **Лицензирование** – это выдача лицензий в области внешнеторговой деятельности. Лицензия является официальным документом, который разрешает осуществление экспортных или импортных операций в течение установленного срока и является основанием для проведения таможенного оформления лицензируемых товаров (работ, услуг) в Российской Федерации. Лицензии оформляются на каждый вид товара в соответствии с товарной номенклатурой независимо от количества наименований товаров, включённых в контракт (договор).

Заключение

С целью сокращения объёма книги постраничные сноски, по возможности не приводятся. Список использованной и рекомендуемой для более подробного изучения литературы имеется в конце пособия. С целью повторения изученного материала перед зачётом или экзаменом такой вариант изложения представляется наиболее целесообразным. Сведения о законах и иных нормативных актах обновлены по состоянию на 5 мая 2007 г. благодаря использованию информационно-поисковой системы «Гарант-Максимум», содержащем более 647 тыс. документов на 2 DVD дисках.

Материал изложен так, чтобы каждый учебный вопрос содержал цельный ответ, независимый от содержания ответов на другие вопросы.

Очевидно, что для более полного и достаточно глубокого изучения хозяйственного права данной брошюры не достаточно. Необходимо, прежде всего, ознакомиться с Гражданским кодексом Российской Федерации и другими законами, на которые в пособии имеются ссылки. Сделать это удобнее всего по последнему выпуску правовой информационно-справочной системы, например, «Гарант», «Кодекс», «Консультант+» и т.п.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	3
1. Понятие хозяйственного права	3
2. Признаки предпринимательской деятельности	4
3. Хозяйственное право как отрасль права, учебная дисциплина и наука	5
4. Система хозяйственного права	5
5. Методы хозяйственного права	6
6. Принципы хозяйственного права	6
7. Источники хозяйственного права	7
8. Субъекты хозяйственного права	7
9. Объекты хозяйственного права	8
10. Понятие и характеристика вещных прав	9
11. Классификация вещных прав	10
12. Объекты вещных прав	11
13. Право собственности как основа хозяйствования	11
14. Понятие предприятия	12
15. Создание юридического лица	13
16. Порядок передачи права собственности юридическому лицу	14
17. Реорганизация юридического лица	14
18. Ликвидация юридического лица	15
19. Государственная регистрация юридических лиц	15
20. Государственная регистрация предприятий	16
21. Порядок государственной регистрации предприятий	17
22. Учредительные документы коммерческой организации, их подготовка и регистрация	18
23. Аренда предприятия	19
24. Хозяйственные общества, их виды и особенности деятельности	20
25. Хозяйственные товарищества, их виды и особенности деятельности	21
26. Акционерное общество (общее понятие)	21
27. Уставный капитал акционерного общества	22
28. Открытые акционерные общества	23
29. Закрытые акционерные общества	23
30. Общества с ограниченной ответственностью	24
31. Общества с дополнительной ответственностью	25
32. Полные товарищества	25
33. Товарищества на вере (командитные товарищества)	26
34. Производственные кооперативы	27
35. Государственные и муниципальные унитарные предприятия	28
36. Некоммерческие организации в хозяйственном праве	28
37. Общественные и религиозные организации (объединения)	30
38. Фонды (благотворительные, социальные и др.)	31
39. Торгово-промышленные палаты	32
40. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)	32

41. Виды сделок	33
42. Формы сделок	34
43. Заключение сделок	35
44. Изменение и расторжение сделок	36
45. Понятие и виды обязательств в хозяйственном праве.	37
46. Время и место исполнения обязательств.	37
47. Субъекты исполнения обязательств.	38
48. Порядок исполнения обязательств.	39
49. Понятие обеспечения обязательств.	40
50. Способы обеспечения обязательств.	40
51. Ответственность за нарушение обязательств.	41
52. Прекращение обязательств.	42
53. Правовое положение банков.	43
54. Центральный банк Российской Федерации.	43
55. Коммерческие банки.	44
56. Правовое положение бирж.	44
57. Правовой статус фондовой биржи.	45
58. Организационная структура товарной биржи	46
59. Виды бирж.	47
60. Понятие и признаки банкротства.	48
61. Порядок возбуждения и рассмотрения дел о банкротстве в арбитражном суде.	49
62. Процедура банкротства.	49
63. Процедура наблюдения в банкротстве	50
64. Внешнее управление при несостоятельности	50
65. Конкурсное производство при банкротстве.	51
66. Мировое соглашение как средство предотвращения ликвидации	51
67. Правовое регулирование естественных и государственных монополий	52
68. Законодательство о регулировании конкуренции и монополии	53
69. Понятие монополистической деятельности и доминирующего положения	54
70. Способы защиты прав и интересов юридического лица	55
71. Самозащита прав и интересов юридического лица	55
72. Система и функции арбитражных судов	56
73. Защита прав и интересов юридического лица судами общей юрисдикции	57
74. Конституционная защита прав и интересов предпринимателей	58
75. Внешнеэкономическая деятельность	58
76. Внешнеторговая деятельность	59
77. Международный коммерческий арбитраж	60
78. Квотирование и лицензирование внешнеэкономической деятельности	60
Заключение	61

Андрей Александрович Кабанов,

кандидат юридических наук, доцент

e-mail: *akabanov@inbox.ru*

Хозяйственное право

Вопросы и ответы

2 изд., с изм. и доп.

Печатается в авторской редакции

Подписано в печать и свет 01.06.2007. Тираж 100 экз. Объем 5,1 п.л.
Формат 60x80 1/16. Печать офсетная. Цена договорная.

Отпечатано в ООО «Копи-Р»
СПб., ул. Пестеля, д.11. Тел.: 272-30-36