

на заказ
html

Корпоративное право

3-е издание



Оглавление

Предисловие	3
Глава 1. История развития корпоративного права	6
1.1. Корпорации в Древнем мире и в Средние века	6
1.2. Развитие корпораций в Голландии и Англии	10
1.3. Развитие корпораций во Франции	13
1.4. Корпоративное право за рубежом и в России на современном этапе	16
Контрольные вопросы	21
Глава 2. Предмет и метод корпоративного права	22
2.1. Понятие и признаки корпоративного права	22
2.2. Предмет корпоративного права	25
2.3. Сущность предпринимательской деятельности и корпоративные правоотношения	26
2.4. Метод корпоративного права Российской Федерации	32
Контрольные вопросы	34
Глава 3. Корпоративные нормы	35
3.1. Понятие и признаки корпоративных норм	35
3.2. Виды корпоративных норм	39
3.3. Правовой характер корпоративных норм	41
3.4. Корпоративные и централизованные нормы	43
3.5. Договорные и корпоративные нормы	44
Контрольные вопросы	46
Глава 4. Корпоративное право в системе права	47
4.1. Понятие и сущность права	47
4.2. Система права	53
4.3. Система корпоративного права	57
4.4. Место корпоративного права в системе и структуре права	59
Контрольные вопросы	64
Глава 5. Субъекты корпоративного права	65
5.1. Товарищества: полное товарищество, товарищество на вере	65
5.2. Общества: ООО, ОДО, АО	72
5.3. Дочерние и зависимые общества	85
5.4. Производственный кооператив	86

5.5. Государственные и муниципальные унитарные предприятия	92
5.6. Объединения корпораций	94
5.7. Корпорации в зарубежных странах	103
Контрольные вопросы	112

Глава 6. Правовой статус юридических лиц — хозяйствующих субъектов **113**

6.1. Регистрация деятельности юридического лица	113
6.2. Лицензирование отдельных видов деятельности юридического лица	130
6.3. Прекращение деятельности юридического лица	139
6.4. Законодательство о несостоятельности (банкротстве)	143
6.5. Несостоятельность (банкротство) юридического лица	159
Контрольные вопросы	174

Глава 7. Органы корпораций **175**

7.1. Понятие корпоративных органов. Общее собрание: полномочия, порядок созыва и статус	175
7.2. Совет директоров общества	184
7.3. Исполнительные органы общества	197
7.4. Корпоративный секретарь общества	208
Контрольные вопросы	213

Глава 8. Корпоративное поведение **214**

8.1. Понятие корпоративного поведения. Кодекс корпоративного поведения	214
8.2. Принципы корпоративного поведения	218
8.3. Понятие о существенных корпоративных действиях	223
8.4. Корпоративные конфликты и их урегулирование	228
Контрольные вопросы	232

Глава 9. Корпоративная информация **233**

9.1. Понятие корпоративной информации и ее статус. Информационная политика общества	233
9.2. Формы раскрытия информации	235
9.3. Информация, составляющая коммерческую или служебную тайну. Инсайдерская информация	241
Контрольные вопросы	248

Глава 10. Корпоративный контроль за совершением хозяйственных операций **249**

10.1. Значение и цели корпоративного контроля	249
10.2. Организация деятельности ревизионной комиссии	252

10.3. Проведение аудиторской проверки	253
10.4. Определение размера и порядка выплаты дивидендов	255
Контрольные вопросы	258

Глава 11. Государственное регулирование корпоративной деятельности **259**

11.1. Роль государства в экономике	259
11.2. Полномочия государства в отношении корпоративных субъектов (лицензирование и ограничение монополистической деятельности)	262
11.3. Государственные органы, осуществляющие контроль за деятельностью корпораций	266
Контрольные вопросы	277

Глава 12. Конкуренция **278**

12.1. Содержание и виды конкуренции	278
12.2. Монополизация экономики	283
12.3. Правовое регулирование конкуренции и ограничение монополистической деятельности	286
12.4. Антимонопольное регулирование предпринимательской деятельности	291
12.5. Ответственность за нарушение антимонопольного законодательства	297
12.6. Правовое регулирование отношений в области рекламы	301
Контрольные вопросы	309

Глава 13. Договорная работа в корпорации **310**

13.1. Понятие договора в корпоративном праве	310
13.2. Роль договорной работы в корпорации	314
Контрольные вопросы	315

Глава 14. Правовые способы обеспечения исполнения обязательства **316**

14.1. Способы обеспечения обязательств	316
14.2. Ответственность за нарушение обязательств	323
Контрольные вопросы	326

Глава 15. Корпоративная ответственность **327**

15.1. Понятие и виды ответственности за нарушение российского законодательства	327
15.2. Юридическая ответственность корпорации	333

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

15.3. Юридическая ответственность должностных лиц корпорации	336 341
Контрольные вопросы	341
Глава 16. Регулирование труда в корпорации	342
16.1. Кадровая корпоративная политика и роль трудового договора	342
16.2. Заключение и расторжение корпоративного договора	349
16.3. Юридическая служба на предприятии: ее роль и функции	360
Контрольные вопросы	367
Глава 17. Формы защиты прав корпорации	368
17.1. Юридический механизм защиты прав корпорации	368
17.2. Гражданский порядок защиты прав корпорации	375
17.3. Арбитражный порядок защиты прав корпорации	380
17.4. Порядок рассмотрения споров в третейском суде	409
17.5. Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства	410
17.6. Страхование	419
17.7. Порядок рассмотрения споров в международном коммерческом арбитраже	430
Контрольные вопросы	432
Библиографический список	433

НАПИСАНИЕ на ЗАКАЗ и переработка:

1. Дипломы, курсовые, рефераты, чертежи...
2. Диссертации и научные работы
3. Школьные задания

Онлайн-консультации

Любая тематика, в том числе ТЕХНИКА

Приглашаем авторов

УЧЕБНИКИ, ДИПЛОМЫ, ДИССЕРТАЦИИ -

На сайте электронной библиотеки по экономике и праву
www.учебники.информ2000.рф.

Предисловие

Приватизация и акционирование стали новым феноменом социально-экономической практики реформирования России. Они предельно четко потребовали совершенно нового правового подхода к осмыслению роли и места этих процессов и их правового регулирования. Это, в свою очередь, дало мощные импульсы для создания и развития обширного круга правовых (нормативных) актов и использования в этих целях как большого потенциала современной российской правовой науки, так и обширного наследия XVII — начала XX в., а также богатого опыта правового регулирования процессов акционирования в зарубежных странах.

Акционирование, базирующееся на идее частной собственности, правоспособности, законности соответствующих интересов, потребностей и мотиваций граждан, оказалось посильным и понятным для граждан России, в свою очередь, ставших правомочными участниками крупных социальных, экономических и правовых инноваций последних лет.

Переход к созданию и функционированию акционерных обществ на базе разгосударствления собственности и экономики, на основе массовой приватизации открыл возможность организовать производство, торговлю, банковскую деятельность в новых правовых условиях. Этот масштабный и столь значимый процесс продолжается, создает предпосылки и гарантии необратимости происходящих преобразований и обеспечения выхода нашей страны на общепризнанный и цивилизованный рыночный путь развития.

Создание и деятельность современных акционерных обществ не только открыли фактически новую правовую нишу в отечественной действительности, но и потребовали еще раз внимательно вдуматься в позиции, достижения правовой и экономической мысли в императорской России, а сегодня с их учетом более основательно вести дело обновления экономики и права, науки и практики, их реструктуризацию, перевод на уровень, соответствующий достигнутому в развитых зарубежных странах, нашими партнерами и конкурентами.

Приходится считаться с тем, что в нашей стране акционирование, как и вообще предпринимательство, а также их правовое регулирование все еще развиты недостаточно, поэтому и связанные с ними социально-экономические и правовые проблемы не всегда видны наглядно. Это обусловлено недостаточной развитостью подлинно рыночной среды, рыночной экономики, наличием многих

недостатков, противоречий и негативных черт, особенно обусловленных непрекращающимся спадом производства, свертыванием некоторых отраслей производства, наличием коррупции, финансовых махинаций, экономической преступности, что, в свою очередь, не встречает достаточно эффективного правового противодействия. Сказывается и слабая развитость собственно конкурентной среды, неспособность многих видов отечественной продукции противостоять зарубежной торговой экспансии, импортному давлению. К сожалению, проявляются тенденции к фактическому превращению экономики в топливно-сырьевой сектор (а частично и придаток) мировой экономики.

Акционерный комплекс России еще не всегда получает должную государственную поддержку и не часто пользуется вниманием всех ветвей власти как в центре, так и в регионах, а также собственно в органах местного самоуправления. Поворот к дальнейшей эффективной эволюции и углублению процессов акционирования, деятельности акционерных обществ в полном объеме их предназначения, возможности перерастания ряда акционерных обществ в концерны, холдинги, финансово-промышленные группы при содействии государственных органов, при соответствующем правовом и государственном регулировании этих процессов открывает перспективы для подъема основных отраслей отечественной экономики от электроэнергетики до агропромышленного комплекса.

Все еще уязвимым участком в области акционирования, его правового регулирования, корпоративного управления остается использование растущих возможностей информатизации, компьютерной техники, технологий и сетей, особенно в области поиска необходимой информации, ее оперативной обработки, оценки, использования в интересах обогащения банков и баз данных, их охраны и защиты, прогнозирования рыночных ситуаций, обучения акционеров умению в согласии с нормами права воспользоваться выгодами такой ситуации.

Более основательной проработки требует налаживание делового сотрудничества, контактов, связей, взаимодействия с зарубежными партнерами и инвесторами, базирующегося на строгих нормах международного права, его различных отраслей и областей, особенно международного торгового и частного права, с учетом накопленного богатого опыта. И вместе с тем эти проблемы должны решаться с учетом задач упреждения экономической, торговой и правовой экспансии, защиты национальных интересов российской экономики и ее субъектов, обеспечения гарантий правовой и экономической безопасности отечественного производителя и потребителя, юридических и физических лиц.

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

Осуществление экономической реформы, переход к рыночным отношениям требуют дальнейшего совершенствования и серьезного обновления акционерного законодательства, все более адекватно регулирующего отношения в сфере предпринимательства, его приближения к уже признанным международным правовым стандартам.

Наконец, нужны более действенные шаги в области организации обратной связи, отслеживания результативности действующих норм, организации соответствующего эффективного мониторинга, по крайней мере применительно к идущим процессам приватизации, акционирования и их правового регулирования.

Продуманная, устремленная в перспективу стратегия приватизации и акционирования, налаживание эффективной деятельности акционерных обществ и ее правового регулирования могут стать существеннейшим фактором активизации и повышения роли экономики и права России в жизни мирового сообщества.

Авторы учебного пособия:

*Н.Д. Амаглобели, П.В. Алексий, И.А. Еремичев, М.Н. Илюшина,
М.В. Максютин, М.И. Эриашвили, Е.А. Павлов, Е.В. Сергеева,
А.П. Горелик, М.В. Саудаханов, Д.В. Чухвичев*

Глава 1

История развития корпоративного права

- 1.1. Корпорации в Древнем мире и в Средние века
 - 1.2. Развитие корпораций в Голландии и в Англии
 - 1.3. Развитие корпораций во Франции
 - 1.4. Корпоративное право за рубежом и в России на современном этапе
-

1.1. Корпорации в Древнем мире и в Средние века

В Древнем мире корпорации существовали в зачаточном состоянии и решающего влияния на ход экономического развития не оказывали. Общеизвестно, что *исток корпораций являются торговые гильдии*, которые возникали для организации совместных путешествий в отдельные страны с торговыми целями. Эти вояжи были сопряжены с серьезными опасностями: неблагоустроенные пути сообщения, незащищенность перед силами природы, нападениями пиратов, плохие условия быта и др. Купец-одиночка оказывался незащищенным не только в пути, но и по прибытии в чужую страну, поэтому купцы собирались вместе и отправлялись в другие страны со своим товаром, собираясь в караваны, чтобы в случае нападения могли постоять за себя против разбойников, т.е. была выработана практика совместной деятельности и торговые караваны подчинялись определенным правилам. Ассоциации купцов пока не ставили своей целью ведение за общий счет совместного дела, а только стремились к тому, чтобы добиться покровительства, защиты тех предприятий, которые осуществлялись отдельными участниками.

У них еще не шла речь об общем капитале, хотя существовали общие платежи, по размеру напоминавшие государственные или общинные повинности.

Торговые гильдии не были целостными хозяйственными единицами, так как им была присуща солидарная ответственность участников, основанная на общих условиях совместной деятельности. Торговая гильдия отвечала за долги каждого из своих членов подобно тому, как лица одной национальности отвечают друг

за друга на чужбине или как граждане солидарно отвечали за долги общины.

Т.В. Кашанина в своей книге «Корпоративное право» говорит, что, возможно, корпорации первоначально зародились в Греции, а затем, в силу преемственности, стали появляться и в Риме. В Греции было очень хорошо развито морское сообщение, и греки в своей колонизаторской политике, вероятно, уже обращались к этой форме коллективного сотрудничества. Точных данных история не дает¹.

Скорее всего, корпорации впервые появились в Риме. Термин «*корпорация*» происходит от латинского выражения «*corpus habere*», обозначающего права юридической личности. Такие права стали признаваться за частными союзами в Римской империи в императорский период (начиная со 160-х гг. н.э.)², однако окончательного признания гражданско-правовых союзов как равных с физическими лицами субъектов права в Риме так и не произошло.

И в течение достаточно долгого времени термин «корпорация» служил синонимом термина «юридическое лицо». Во многом это было связано с тем, что в гражданском праве до Ф.К. Савиньи (1779—1861) — немецкого юриста, главы исторической школы правоведения — не было известно понятие учреждения; все образования, даже те, которые наполнялись институтным содержанием, трактовались как *universitas*, или корпорации. Лишь вследствие разработки германскими цивилистами понятия «учреждение» понятие «корпорация» приобрело более современное значение — *юридическое лицо, основанное на членстве, участии*.

Трактовка корпорации как союза, под которым долгое время подразумевалось юридическое лицо, привела к появлению так называемой корпоративной теории учреждения, в соответствии с которой учреждение рассматривалось не как иная, противоположная корпорации организационная форма, а как корпорация с неопределенным числом участников, под которыми, по сути, понимались все дестинаторы (пользователи) данного учреждения. Такая теория не могла быть принята, поскольку понятие членства со всеми вытекающими из него правами и обязанностями члена корпорации нельзя применить к отношениям пользователя с учреждением. Кроме того, создание учреждения не всегда предусматривает существование пользователей.

В то же время германские цивилисты проводили различие между римскими *universitas* и немецкими союзами. Они отмечали, что римская корпорация — это фингированное лицо, отличное от ин-

¹ Кашанина Т.В. Корпоративное право: Учебник для вузов. М.: НОРМА—ИНФРА-М, 1999. С. 94.

² Хвостов В.М. Система римского права. М., 1996. С. 114.

дивидов, его составляющих, между тем как германские союзы — объединения, в которых интересы союзной личности и ее членов переплетены таким образом, что права членства не противопоставляются интересам союзной личности.

Римскому праву не был известен термин «юридическое лицо». Первоначально в Риме частные корпорации, религиозные общины (*collegia sodalicia*) и профессиональные союзы ремесленников (*fabrorum, pistorum*) представляли собой не юридические лица, а объединения, напоминающие простые товарищества. Отношения третьих лиц строились не с корпорацией в целом, а с каждым участником, общее же имущество корпораций рассматривалось как принадлежащее каждому из его участников в определенной доле либо как принадлежащее одному из участников — казначею, ведущему дела объединения и ответственному перед его членами. Лишь в императорское время идея о самостоятельности общины по отношению к членам, в нее входящим, стала доминирующей. Имущество профессиональных союзов ремесленников и религиозных общин было обособлено от личного имущества их членов. Однако данная процедура имела значение лишь во внутренних отношениях союза с его членами, поскольку для третьих лиц существовал не союз как целое, а физические лица, участники союза. На основе сказанного многими исследователями делается вывод о том, что римские союзы не достигли той ступени развития, на которую поднялись современные корпорации. Но уже тогда выделялись различия между римскими союзами (*universitas*) и гражданско-правовыми товариществами (*societas*).

Во-первых, существование союза, являющегося центром принадлежности прав, не зависит от смерти или выхода отдельных членов или от вступления новых, тогда как *societas* уничтожается при этих событиях.

Во-вторых, отдельные члены такого союза, выступающего в обороте в качестве особого центра принадлежности прав, не являются субъектами прав, группирующихся около союза как центра принадлежности прав. Члены союза могут сами вступать в договоры со всем союзом и предъявлять иски к союзу; они не отвечают своим имуществом за долги союза и не имеют права требования по обязательствам, в которые вступил союз, и т.д. Все эти особенности не характерны для товарищества (*societas*).

Дальнейшее развитие торговых товариществ привело к тому, что, хотя в них общее имущество обособлено и товарищи действуют под единой фирмой, такое товарищество может быть представлено в обороте любым из товарищей, и все они несут солидарно субсидиарную ответственность по долгам товарищества всем своим имуществом.

По мере распространения римского господства на всю Италию и на Восток стали быстро перекраиваться старые патриархальные отношения, при которых римский гражданин вместе со своими рабами обрабатывал поле. В руках отдельных римлян сосредоточились относительно большие богатства и большие объемы торгового оборота. Но эти богатства наживались в значительной мере благодаря духу предпринимательской инициативы, охватившему все общество. Не случайно Рим считается колыбелью частного права.

С развитием экономики, появлением новых средств производства, а особенно со становлением морского дела развиваются и юридические формы. Возникают морские товарищества. Личные отношения в этих товариществах отодвигаются на задний план, преобладают отношения по поводу капитала. Капитал заключался в основном в корабле. Целью морского товарищества была перевозка товаров. Патрон, т.е. лицо, задумавшее построить корабль, объявлял размеры корабля и соответственно размеры пая. Обычно паи были равны между собой. Расходы признавались общими. Могли быть установлены и дополнительные платежи, которые включали в себя платежи на ремонт корабля, покупку снаряжения в дальнее плавание, на увеличение размеров корабля.

Развитие начал корпоративной организации часто связывают и с горными товариществами, у которых управление делами находилось в ведении общих собраний, решавших вопросы большинством голосов. Число паев было в них весьма солидным (более 100), поэтому и собрания были многочисленными. Право участия в горном товариществе обуславливалось приобретением пая, который отчуждался свободно, но по правилам отчуждения недвижимой собственности. Цены на паи постоянно колебались.

Свою роль в развитии корпоративного права сыграли и генуэзские маоны (корпоративные объединения государственных кредиторов). Причинами их возникновения стали дезорганизация и упадок государственного хозяйства. Городам Италии приходилось отстаивать свою независимость, что было связано с огромными денежными затратами. Военные расходы требовали очень быстрого сбора средств, а осуществление такового путем обложения налогами населения было весьма сомнительным. Прямое обложение налогами не отвечало интересам зажиточной части населения, игравшей решающую роль в вопросах законодательства. Тогда стали осуществляться государственные займы, которые носили принудительный характер. К займам привлекалась вся масса населения. Именно через государственные займы возникли банки в Венеции, Генуе, Флоренции. Условия этих займов были следующими: гражданам обещалась выплата процента вплоть до выплаты долга. При заключении такого займа процент обещался очень высокий, а затем

он снижался. Поэтому необходимо было придумать такую систему санкций, которая бы заставляла правительство добросовестно исполнять взятые на себя обязательства. Была введена уголовная ответственность в виде штрафов, которая обрушивалась на всякого чиновника, не выполнявшего своих обязанностей по отношению к кредиторам.

Такие банки (маоны) можно считать первоначальной формой финансового бизнеса. В дальнейшем, кроме системы государственных займов, они стали вести и другую предпринимательскую деятельность, т.е. получать доход и распределять его между кредиторами. Их организационная структура становится сложной, так как банки начинают поглощать друг друга и осуществлять процессы слияния. Например, созданный в 1419 г. в Генуе Банк св. Георгия побил в этом отношении все рекорды, поглотив многие маоны и став своего рода маоном маонов¹.

Итак, корпоративное право, начав свое развитие с торговых гильдий и караванов купцов, которые были лишь прообразами торговых корпораций, и с частных корпораций, религиозных общин и профессиональных союзов ремесленников, прошло несколько стадий, и уже 1419 г. можно считать годом начала развития финансового корпоративного бизнеса.

1.2. Развитие корпораций в Голландии и Англии

Сложные виды корпораций ведут свое происхождение из Голландии.

XVI век, а именно его конец, в Голландии связан со значительным подъемом промышленности и торговли, особенно оживившейся в области морского оборота после открытия новых морских путей и новых стран. В Голландию со всех концов света съезжаются энергичные люди, желающие заняться предпринимательством, которые хотят завязать торговые отношения с Индией, Африкой, Бразилией.

Серьезные трудности создавало испанское правительство, которое задерживало нидерландские торговые корабли и конфисковывало товар. Поэтому стали составлять экспедиции или караваны по четыре — семь — даже по 18 кораблей. Такого рода объединения, занятые торговлей, были союзом лиц, затративших капитал на снаряжение экспедиции. Вскоре появилось очень много подобных голландских компаний, поэтому они стали конкурировать друг с другом. Покупая туземные товары по очень дорогой цене, они теряли массу прибыли,

¹ *Кашанина Т.В.* Указ. соч. С. 93.

продавая собственные очень дешево. В колониальной торговле назрела необходимость выработки каких-то правил. Вначале представители от каждой компании старались договориться, чтобы действовать согласованно. Но договоры легко нарушались. Поэтому правительство взяло инициативу в свои руки и вступило в переговоры с отдельными компаниями, результатом чего в 1595 г. стало соединение их в одну Нидерландскую Ост-Индскую компанию. Итак, произошло объединение купеческих гильдий и морских товариществ в колониальную компанию. Вначале было запрещено производить прием в компанию новых членов и выходить из нее в течение 10 лет. Впоследствии стало возможным отчуждать свою долю третьим лицам.

Таким образом, Ост-Индская компания представляла собой единую организацию. С созданием этой компании в Голландии начинается развитие корпоративного права. Однако корпоративное право обязано своим развитием не только Голландии, но и другим государствам, в частности Англии.

Как и Голландия, в качестве источника первоначального накопления капитала Англия использовала колониальную экспансию. Англия начала колониальные захваты в XVI в., а в XVII в. она осуществила колониальную экспансию в Центральную и Северную Америку, в Индию. Вывозя оттуда золото и серебро и ведя неэквивалентный обмен (торговлю), а также морской разбой (пиратство), метрополия обогащалась. Поддерживала торговлю и судоходство *королева Елизавета* (1533—1603). Во время ее правления был построен большой военный флот.

Англия, как и Голландия, создает купеческие компании, правительство обеспечивает их субсидиями и привилегиями на монопольное ведение внешней торговли в определенных регионах. В их число входили Московская, Африканская, Гвинейская, Восточная компании.

Возникновение корпораций в Англии было вызвано теми же экономическими условиями, что и в Голландии, но они испытывали и влияние Италии.

Возникновение первой компании в Англии относится к XV в. В 1496 г. Генрих VII дает разрешение на торговлю со всеми странами, которые будут открыты на северо-востоке, по пути в Индию. С этой целью создается Московская компания, инициатором которой становится *С. Кабот* (ок. 1476—1557) — итальянский мореплаватель, который 1547 г. переселился в Англию, где в 1551 г. основал и возглавил Московскую торговую компанию, которая в 1553—1556 гг. снаряжала экспедиции на поиск Северо-Восточного морского пути. На первых порах ему способствовал успех, но затем дело расстроилось вследствие недостатка в средствах. Спустя 30 лет Кабот вновь организует товарищество для снаряжения экспедиции с целью отыскать северный путь в Индию.

Конечно, Московская торговая компания по уровню своей организации значительно уступала голландской Ост-Индской, хотя бы потому, что ее участники принуждены были сдавать товары для продажи агенту, да и вступительный взнос был очень мал и служил, скорее, оплатой права торговать за свой счет, пользуясь при этом покровительством компании.

Итак, Московская компания была старейшей. А ее принципы уже с легкостью могли быть применены в английской Ост-Индской компании, которая возникла в последний год XVI в. и пошла гораздо дальше в развитии корпоративных принципов.

Ост-Индская английская компания в отличие от Московской (Русской) компании своим возникновением была обязана не правительству Англии, а частной инициативе энергичных предприимчивых людей, которые привыкли действовать совместно в морских товариществах и ранее уже предпринимали дальние плавания. Поводом для ее создания послужило искусственное и сильное повышение цен на перец, предпринятое голландцами. В ней сразу же выразили желание принять участие 101 человек. Королева даровала компании права корпорации и разные преимущества по ввозу и вывозу товаров. Вопросы внутренней организации компании правительство предоставляло решать самостоятельно.

Внутренние правила корпорации начинают формироваться постепенно. В числе первых можно назвать правила проведения общих собраний, где устанавливалось, что они должны проходить в известном всем месте, один участник имеет один голос, присутствие на собрании — обязанность каждого члена, в противном случае к нему может быть применен штраф. Собрания уже подразделялись на очередные и чрезвычайные. Позднее эти правила претерпели значительные изменения.

Размер участия каждого члена компании в экспедиции определялся добровольно, и каждый участник получал свидетельство, удостоверявшее его участие в предприятии, а также право на соответствующую часть прибыли.

Успехи Ост-Индской компании в значительной степени содействовали популяризации новой юридической формы. Среди других компаний можно назвать Южное общество, Англо-Виргинское общество, но первое место здесь, бесспорно, принадлежит Южно-Американской компании (1711). Эти компании также сыграли свою роль в развитии корпоративного права. Их деятельность повторяла деятельность Ост-Индской корпорации.

В XVII в. получила широкое распространение практика образования компаний путем выпуска акций. Началась биржевая спекуляция акциями. Таков опыт всех стран, воспринявших принципы корпоративного строя. Заслуга Англии состоит в том, что ее зако-

нодательство раньше других отреагировало на спекуляцию, позволив начать с ней борьбу.

Английское правительство в тот период впало в другую крайность: начало жестко регулировать деятельность корпораций, на пример учреждением неотчуждаемости акций, стесняя тем самым свободу предпринимательства. И только почти спустя столетие это положение было отменено. Кроме того, на помощь пришли суды, смягчившие некоторые положения законодательства и в своих решениях указывающие, что действие тех или иных запретов не безусловно, а находится в зависимости от положений, закрепленных в уставах корпораций¹.

Для акционерных обществ была установлена обязанность проводить предварительную и окончательную регистрацию, указывать, что корпорация имеет ограниченную ответственность, фиксировать в уставе местопребывание, цели деятельности, уставный капитал. Если корпорация вводила именные акции, то необходимо было составлять точные списки акционеров, а книги представлять для всеобщего обозрения. Кроме того, допускалось отчуждение акций только по договору и после их перерегистрации. Ликвидация компаний могла осуществляться в добровольном или судебном порядке. Надо сказать, что акты о компаниях 1856 и 1857 гг. были противоречивы.

Англия внесла свою лепту в область корпоративного права и введением понятия привилегированных акций, а также акций на предъявителя.

Большое значение в развитии корпоративного строя сыграла биржа, правила которой часто дополняли законодательство.

Стратегией английского корпоративного права является возможность заблаговременно узнать о злоупотреблениях, совершаемых в компании, и принять вовремя соответствующие меры.

1.3. Развитие корпораций во Франции

Во Франции в Средние века существовала цеховая организация труда. Но господство цехового строя препятствовало удовлетворению растущего спроса на промышленные изделия и ограничивало городской бедноте возможности заработка. Поэтому против цеховой организации ремесленного производства выступали нарождавшаяся буржуазия и низшие слои горожан. С развитием буржуазных отношений происходил процесс первоначального накопления капитала. Основными его каналами стали налоговая система, государственные займы (т.е. система государственного долга), продажа судебных и финансовых должностей.

¹ См.: *Кашанина Т.В.* Указ. соч. С. 96.

В 1439 г. введен прямой налог (большая, или королевская, талья), взимавшийся с земли, имущества или персонально (подушно). В 1549 г. во Франции наряду с большой тальей ввели малую талью, доходы от которой шли на оплату войска. В XVI в. была введена откупная система: в 1604 г. сюринтендант финансов *М. Сюлли* (1560—1641) установил общешанцузский откуп налогов. Откупная система стала источником первоначального накопления капитала. Первые государственные займы-ренты были выпущены во Франции в 1522 г., когда *король Франциск I* (1494—1543) взял в долг у парижских банкиров 250 тыс. ливров из расчета 10%. Началась спекуляция на курсе рентных бумаг, выросли проценты. Порождением системы государственного долга стала тонтин — наследование права получения процентов по государственным займам. С этого времени стало увеличиваться число рантье — лиц, живущих на проценты с ценных бумаг. Однако бесконтрольный выпуск государственных рент привел к банкротствам, и в 1596 и в 1604 г. Сюлли вынужден был аннулировать государственные займы.

Увеличение королевской тальи и других налогов, а также усиление ростовщической эксплуатации во Франции определили процесс имущественного расслоения и обезземеливания крестьянства. Зажиточные и буржуазные слои пользовались возможностью скупать права дворян на сбор ренты, брали на откуп сбор косвенных налогов, занимались ипотечным кредитом.

Таким образом, во Франции преобладали ростовщичество и откупные операции¹.

Наибольший размах политика меркантилизма получила при *Ж. Кольбере* (1619—1683). Он занимал пост генерального контролера (министра) финансов. Кольбер полагал, что могущество государства определяется количеством находящихся у него денег. Источником денег он считал торговлю. Кольбер был основателем *Ост-Индской* и *Вест-Индской* компаний, ввел протекционистский тариф, поощрял развитие королевской мануфактурной промышленности. Во Франции получили развитие созданные при поддержке Кольбера шелковые, шерстяные и металлургические мануфактуры. Появились кредитные учреждения.

Французские компании возникли под влиянием голландских, хотя раньше торговля во Франции развивалась под сильным воздействием Италии.

Корпоративный строй во Франции имел одну характерную особенность: он насаждался сверху, можно сказать, насильно. Французское правительство хотело этим оказать энергичную поддержку развитию торговли и промышленности.

¹ *Всемирная история: Учебник для вузов / Под ред. Г.П. Поляка, А.Н. Марковой. М.: ЮНИТИ, 1997. С. 198.*

Правительство посчитало, что может заменить отсутствие частной инициативы своей поддержкой, но чужое рецепировалось плохо, а прививалось еще хуже. В 1601 г. провалилась первая экспедиция в Индию, в 1604 г. — вторая, в 1611 г. экспедиция также не состоялась и компания была соединена с другой. В 1615 г. с помощью служащих из Голландии все же были снаряжены два корабля, но они не возвратились из Индии, и деятельность компании сошла на нет.

Французы старались слепо подражать голландцам и даже ввели принцип децентрализованного управления компанией, не оправдавший себя в самой Голландии. В итоге многие предприниматели бежали в Голландию.

Каждая компания учреждалась специальным правительственным актом. Поначалу на этом и заканчивалась юридическая поддержка компаний правительством, хотя это давало мощный экономический, политический и финансовый импульс. Внутренняя жизнь компании определялась решениями общих собраний, где акционеры занимали господствующее положение.

Законодательное регулирование заменялось непосредственным надзором и опекой со стороны правительства. Компании не находили законодательного признания, чему способствовали периодически повторяющиеся взрывы биржевых спекуляций, и поэтому корпоративная форма развивалась как бы на ощупь. *Закон от 2 марта 1791 г.* провозгласил свободу промыслов, но вопрос об особенностях акционерных обществ оставил открытым. Стали возникать многочисленные торговые товарищества, в большинстве своем направляющие свою энергию на спекуляцию. Правительство запретило деятельность тех, чей уставный капитал делился на свободно передаваемые акции, и предусмотрело создание компаний с разрешения Законодательного собрания.

Такое состояние длилось до издания *Торгового кодекса*. Предполагалось по-прежнему сохранить разрешительный порядок создания компаний. Но Торговый кодекс пошел дальше этих предложений и обогатил систему торгового права новым правовым понятием — институтом акционерных обществ. Акционерные общества были легализованы и обрели право гражданства. Вместе с тем сохранялся порядок их учреждения на основе разрешений правительства, которое не было обязано мотивировать свой отказ.

Закон о коммандитных компаниях 1856 г. является значительной вехой в истории корпоративного строя Франции. Согласно этому Закону компания может возникнуть только после подписки всего основного капитала и уплаты четверти этого капитала; после такой оплаты допускаются акции на предъявителя, но до оплаты двух третей стоимости акций они не могут быть отчуждены. Если же сум-

мировать положения Закона, в качестве позитивных моментов можно отметить то, что он дал гарантии третьим лицам и обеспечил стабильность самих компаний.

Закон 1863 г. развивал положения предыдущего в деталях и подробностях. *Закон 1867 г.* по некоторым параметрам устраняет законодательное регулирование деятельности корпораций, а по отдельным смягчает (о порядке учреждения компаний, о начале их деятельности, о возможной доле неподписанных акций, о праве ревизоров созывать собрание и др.).

Целью *закона о компаниях 1884 г.* было заполнить пробелы, усовершенствовать, не разрушая, сам корпоративный строй, предупредить злоупотребления, не усложняя при этом работу замечательной машины, которая называется корпорацией, не жертвовать свободой корпорации ради интересов тех, чья доверчивость не знает границ, и в то же время не приносить их интересы в жертву.

1.4. Корпоративное право за рубежом и в России на современном этапе

Бурное развитие производства под воздействием научно-технической революции на рубеже XIX—XX вв. усилило процесс его концентрации и централизации, образования монополистических объединений. Сращивание промышленного и банковского капиталов привело к созданию крупнейших финансовых групп, занявших ключевые позиции в основных отраслях хозяйственной жизни. Всемогущие корпорации не замедлили вмешаться во внутреннюю и внешнюю политику своих государств, поставив ее под свой контроль. Начался процесс складывания государственно-монополистического капитализма, приобретший особый размах в период Первой и Второй мировых войн.

Монополии как мощнейшие субъекты хозяйства в погоне за прибылью все более активно влияли на сферу ценообразования. Это приводило не только к возникновению серьезных диспропорций в рамках национального хозяйства отдельных стран, но и усиливало международные экономические противоречия. Таким образом, экономические кризисы XX в. связаны главным образом не с гипотетическими сбоями в сфере товарного, денежного обращения, а с корыстной политикой монополий. Именно это и определило особенности протекания кризисов, их цикличность, масштабы, глубину, продолжительность и последствия. Так, в первой половине XX в. кризисы становятся более частым явлением по сравнению с предыдущим периодом, в то время как стадии оживления и роста — менее продолжительными.

Послевоенные годы для США характерны усилением новых монополистических групп, разбогатевших в 1941—1945 гг. и во время Корейской войны на поставках вооружения. Наряду с группировками, имеющими своим центром Нью-Йорк (Морганов, Рокфеллеров, Дюпонов и др.), большое влияние получили средне-западная группировка с центрами в Чикаго, Детройте, Кливленде, юго-западная, основной базой которой являлись Сан-Франциско, Лос-Анджелес, южная группировка с центром в Далласе. Каждая из них имела свои региональные экономические интересы и стремилась оказывать влияние на политику правительства. Наметившийся в 1960-х гг. блок южной и юго-западной групп означал дальнейшее усиление позиций реакции в политической жизни США.

В современных условиях термин «корпорация» в национальных правовых отношениях понимается по-разному. В Швейцарии корпорациями называют один из двух основных типов юридических лиц наряду с учреждениями.

В Англии корпорация может быть определена как само юридическое лицо, поскольку юридические лица здесь делятся на корпорации, представляющие собой совокупность лиц (*corporation aggregate*), и единоличные корпорации (*corporation sole*).

В США корпорация хотя и не является единственной формой юридического лица, включает самые разные организации. Корпорации здесь бывают четырех видов: публичные, квазипубличные, предпринимательские и непредпринимательские¹. К публичным относятся государственные и муниципальные органы, к квазипубличным — корпорации, служащие общим нуждам населения. Предпринимательские преследуют в качестве основной цели получение прибыли и сравнимы с акционерными обществами в странах континентальной системы права. Непредпринимательские корпорации не стремятся к получению прибыли.

Во Франции и Германии при классификации юридических лиц термин «корпорация» не используется вовсе: во Франции юридические лица подразделяются на товарищества и ассоциации, а в Германии — на союзы и учреждения. Наконец, в России юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие.

Приведенные классификации свидетельствуют о том, что само по себе применение (или неприменение) термина «корпорация» не означает обязательного отнесения (отказа от отнесения) такой организации к организациям корпоративного типа. Для определения ее типа необходимо как минимум установить основной принцип построения, т.е. выяснить, создана ли она по принципу членства.

¹ Сыродоева О.Н. Акционерное право США и России (сравнительный анализ). М., 1996. С. 17.

Корпорации представляют собой добровольные объединения физических и (или) юридических лиц, организованных на началах членства их участников¹.

Если в организации есть несколько участников, обладающих правом управлять ею, в том числе определять ее судьбу, то, как правило, сложностей не возникает. В том же случае, когда организация имеет только одного такого участника или учредителя, возникает вопрос о том, можно ли такую организацию отнести к числу корпоративных, или она по своему статусу должна быть причислена к учреждениям либо иным (некорпоративным) образованиям.

Формирование и развитие крупных интегрированных корпоративных структур — важнейшая задача государственной промышленной политики России. Деятельность подобных структур послужила ощутимым фактором преодоления последствий кризиса августа 1998 г., определенного улучшения финансового состояния промышленности, наращивания объемов производства и стабилизации инвестиций. В то же время необходимо продолжать повышать качество корпоративного управления — прежде всего с точки зрения эффективности взаимодействия собственников (акционеров) и менеджеров. В этой связи необходимо в первую очередь улучшить взаимодействие государства как собственника и управленческого корпуса корпораций.

В ведущих корпорациях России постепенно разворачивается совместная деятельность участников по такому важному направлению, как приближение к консолидированной отчетности.

Само развитие корпоративного права в России достигло сегодня достаточно высокого уровня — разработано большое число законодательных и подзаконных актов, накоплена достаточно обширная судебная практика. Но на определенном этапе стало очевидно, что какую-то часть проблем не решить с помощью обязательных норм, так как их решение вообще находится вне правового поля. Участникам корпоративных отношений — не только в России, но и во многих других странах — становилось все очевидней, что без взаимного доверия, без соблюдения определенных этических норм, без проявления разумности и добросовестности развитие в этой сфере может остановиться.

1990-е гг. оказались весьма примечательными в сфере корпоративного права во многих странах. Калифорнийский пенсионный фонд государственных служащих, вкладывающий свои средства в акции компаний, поставил вопрос о необходимости получения полной и достоверной информации о деятельности этих компаний, о соблюдении прав акционеров, о взаимоотношениях между компанией и ее акционерами, между исполнительными органами и со-

¹ Карасева М. Становление корпораций в России // Маркетинг. 2000. № 2.

ветом директоров, о степени открытости и доверия между различными органами компании и акционерами¹. Решение о вложении капитала ставилось в непосредственную зависимость от соблюдения корпорациями правил, сформулированных Фондом. Поскольку для многих корпораций Калифорнийский пенсионный фонд являлся весьма привлекательным инвестором, они согласились выполнять эти правила. Позднее они были взяты за основу при разработке Организацией экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) *принципов корпоративного управления*. Принципы ОЭСР, в которых нашла отражение соответствующая накопленная к этому времени практика, были подписаны на заседании Совета ОЭСР 26—27 мая 1999 г. и с этого момента могли использоваться для улучшения корпоративного поведения.

Инициатива Калифорнийского пенсионного фонда привела к осознанию того факта, что информация о деятельности компаний необходима любому инвестору, принимающему решение о вложении денег в то или иное предприятие. Исследования экономистов показали, что репутация компании, соблюдение ею этических норм и высоких стандартов корпоративного поведения самым непосредственным образом влияют на ее рейтинг, на привлекательность в глазах акционеров и инвесторов, на допуск на мировые фондовые биржи.

В документе ОЭСР сформулированы и раскрыты пять основных принципов:

- 1) права акционеров;
- 2) равное отношение к акционерам;
- 3) роль заинтересованных лиц в управлении корпорацией;
- 4) раскрытие информации и прозрачность;
- 5) обязанности совета директоров.

Каждый из этих принципов снабжен кратким комментарием, позволяющим понять его содержание. Основная цель этого документа — разработать механизмы соблюдения и защиты прав акционеров, равного отношения к акционерам, обеспечения своевременного и точного раскрытия информации о компании, включая ее финансовое положение.

Многие страны в конце 1990-х гг. разработали национальные кодексы корпоративного управления, большая часть которых носит рекомендательный характер. Их целью является внедрение в практику корпоративного управления положений, которые компании применяли бы не потому, что их несоблюдение неотвратимо приведет к санкциям со стороны государства, а потому, что это выгодно самой компании. Такие кодексы представляют собой свод стандар-

¹ *Варламова А.Н., Кабатова Е.В.* Российский Кодекс корпоративного поведения: подготовка, структура, применение // Государство и право. 2002. № 5. С. 35.

тов наилучшей практики, этических и моральных установлений, обязательность которых в некоторых случаях выше, чем обязательность законодательных норм, хотя и не подкреплена государственным принуждением.

Практика современного российского корпоративного управления ушла многие достижения других стран и также столкнулась с необходимостью разработки дополнительных рекомендательных норм, целью которых были бы защита интересов акционеров и потенциальных инвесторов, установление доверия между участниками корпоративных отношений. Наличие достаточно большого блока законодательных норм, подготовка проектов новых законов (в частности, об аффилированных лицах, об инсайдерской информации, о реорганизации и ликвидации юридических лиц) не устраняет полностью вышеуказанных проблем.

Работа над российским *Кодексом корпоративного поведения* началась в 2000 г., а в ноябре 2001 г. проект этого документа уже был представлен и одобрен на заседании Правительства РФ.

Даже поверхностное знакомство с Кодексом дает представление о его необычности и уникальности в российском контексте. Никогда у нас не разрабатывался документ, носящий сугубо рекомендательный характер. Его разработку можно сравнить с разработкой международных рекомендательных документов, таких, как *Принципы международных коммерческих договоров*, подготовленные в 1994 г. Международным институтом унификации частного права (УНИДРУА). Как правило, такого рода документы применяются только в том случае, если те, для кого они предназначены, ясно изъявляют волю использовать их в своих отношениях. В случае с Кодексом корпоративного поведения должен действовать сходный механизм — те, на кого распространяются его нормы (это в первую очередь крупные открытые акционерные общества, выходящие на международные фондовые рынки, а также любые иные хозяйственные общества, желающие его использовать), должны заявить о его использовании в своей деятельности. Это может быть осуществлено путем принятия решения обществом о следовании рекомендациям Кодекса и внесения в свой устав и иные внутренние документы соответствующих положений, отражающих рекомендации Кодекса, или принятия своего кодекса корпоративного поведения с использованием рекомендуемого Кодекса в качестве модели.

Будучи рекомендательным, Кодекс не имеет обязательной силы, но если его положения вводятся во внутренние документы конкретного общества, они становятся обязательными точно так же, как рекомендации, вводимые в текст договора, становятся его условиями, обязательными для исполнения сторонами. Основным по-

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

будительным мотивом включения положений Кодекса во внутренние документы общества являются объективно существующие экономические требования рынка о привлечении инвесторов.

В процессе разработки Кодекса к его обсуждению привлекались многие практики. Во время таких обсуждений необычность документа вызывала неоднозначную оценку. Нередко высказывалось соображение, что рекомендательный характер этого документа превратит его в формальность.

В обоснование этого замечания приводился следующий аргумент — даже обязательные нормы закона не всегда соблюдаются, что уж говорить о рекомендательном документе. На наш взгляд, этот аргумент говорит скорее в пользу Кодекса, чем против него. Нарушение положений Закона свидетельствует о том, что обязательность требований не является препятствием для их неисполнения, поэтому рекомендательный характер Кодекса не является определяющим в применении или неприменении его положений.

Контрольные вопросы

1. Каковы истоки и причины возникновения корпораций?
2. В чем заключалась особая роль генуэзских маонов в развитии корпоративного права?
3. Как можно охарактеризовать исторические заслуги Голландии и Англии в практике корпоративного права?
4. В чем состоят особенности развития корпоративного права во Франции?
5. Каковы характерные признаки корпораций в Западной Европе и России на современном этапе?

Глава 2

Предмет и метод корпоративного права

- 2.1. Понятие и признаки корпоративного права
 - 2.2. Предмет корпоративного права
 - 2.3. Сущность предпринимательской деятельности
и корпоративные правоотношения
 - 2.4. Метод корпоративного права Российской Федерации
-

2.1. Понятие и признаки корпоративного права

Прежде чем охарактеризовать понятие корпоративного права, уточним понятие корпорации. Надо сказать, что в России оно трактуется весьма неоднозначно. Так, И. Храброва¹ приводит ряд точек зрения, согласно одной из которых к корпорациям относят все коммерческие организации, основанные на членстве, согласно другой — лишь хозяйственные общества и товарищества, согласно третьей — только акционерные общества, согласно четвертой — хозяйствующие субъекты, образованные несколькими юридическими лицами (правда, не исключая участия физических лиц).

Исторически само понятие корпорации относится к цеховому способу организации деятельности в средневековой Западной Европе. В рамках этого понятия корпорация — буквально сообщество, а его участники — члены, управляющие корпорацией по определенным правилам. Именно отсюда появились представления о корпорации, вошедшие затем в каноническую трактовку в англосаксонской системе права.

Таково, например, современное определение корпорации в Barron's Dictionary of Banking Terms: *«Деловая организация, рассматриваемая как независимое образование, — искусственное лицо, отличающееся от его владельцев в глазах закона. Собственность представлена долями в капитале».*

¹ См.: Храброва И. Корпоративное управление: вопросы интеграции. М., 2000.

Корпорация имеет *три отличительные характеристики*:

- отделение собственности от управления и ограниченную ответственность, т.е. ответственность корпорации перед собственниками ограничена ее ресурсами в отличие от товариществ или индивидуальных предприятий, где сохраняется неограниченная личная ответственность владельцев;
- способность заключать контракты и владеть собственностью;
- передаваемое право собственности, что обеспечивает существование корпорации за пределами срока жизни ее акционеров; акционеры избирают корпоративных директоров, которые, в свою очередь, определяют ее политику¹.

Категория корпорации имеет различное содержание в национальных правовых системах (либо не используется вовсе при определении форм юридических лиц). Отношения, содержанием которых являются права участников организации, могут возникать не только в организациях, называемых корпорациями. В тех юридических лицах, которые носят название корпораций, корпоративные отношения возникают не всегда.

Корпорацией можно назвать *коллективное образование, юридическое лицо, основанное на объединении капиталов, которое осуществляет какую-либо полезную деятельность*.

В Российской Федерации корпоративное право часто называют правом хозяйственных товариществ и обществ, т.е. корпорацией считают хозяйственное общество или товарищество.

Корпоративное право *в широком смысле этого слова* представляет собой систему правил и норм поведения, которые разработаны и приняты в организации, основанной на объединении лиц и капиталов, выражают волю ее коллектива и регулируют различные стороны деятельности данной организации. Корпоративное право можно еще назвать внутриорганизационным, внутрифирменным правом. Любая организация, представляющая собой автономное образование, объединение лиц и капиталов для осуществления какой-либо социально полезной деятельности, вправе формулировать для своих членов определенные правила поведения с тем, чтобы максимально эффективно организовать их работу и достичь поставленных перед организацией целей и задач.

Существует и *более узкое понимание корпоративного права*. В США, Канаде и некоторых других странах оно приравнивается к праву акционерному, т.е. системе правил поведения, регулирующих отношения, складывающиеся внутри акционерного общества — предприятия, уставный капитал которого разделен на акции. Узкого понимания корпоративного права не избежала и Россия.

¹ Подробнее см.: *Мелкумов Я.* Основа построения корпораций // Журнал для акционеров. 2000. № 12.

Можно выделить следующие *признаки корпоративного права*.

1. Прежде всего следует отметить нормативность, т.е. соблюдение правил поведения (норм) общего характера, которые регулируют распространенные, типичные, часто встречающиеся в организациях отношения, и распространяющиеся на всех или многих членов организации. Например, правила о списании материальных ценностей, пришедших в негодность, применяются всякий раз, когда таковые обнаруживаются, и касаются всех работников, осуществляющих эту процедуру.

2. Корпоративное право представляет собой систему норм, каждая из которых специализируется на регулировании конкретной стороны деятельности организации. Можно выделить по крайней мере четыре блока корпоративных норм: финансово-правовые, административно-правовые, трудовые и гражданско-правовые. В последнее время все активнее формируется блок корпоративных норм, регулирующих информационные отношения на предприятии, например нормативные положения, касающиеся обеспечения конфиденциальности информации, коммерческой тайны и др. Интенсивно развиваются корпоративные нормы, связанные с социальным обеспечением работников.

3. Корпоративные нормы обязательны для участников корпорации (учредителей, акционеров, наемных работников) и должны исполняться независимо от субъективного к ним отношения. Большинство участников корпорации эти нормы принимают.

4. Корпоративные нормы обычно находят письменное выражение, формой их закрепления чаще всего служат корпоративные акты. На предприятии выделяются несколько уровней корпоративных актов в зависимости от их юридической силы: акты общих собраний, акты советов директоров, правлений, советов предприятий, акты руководителей и др. Чтобы предотвратить противоречия между ними, осуществляется четкое распределение компетенции между субъектами правотворческой деятельности той или иной корпорации.

5. Корпоративные нормы издаются органами управления корпорации и выражают волю ее коллектива как определенного автономного образования. Даже тогда, когда решения принимаются не общим собранием, а иными органами управления, они должны быть согласованы или, по крайней мере, не должны противоречить решениям общего собрания, на котором урегулируются принципиальные вопросы жизни корпорации (о распределении прибыли, о рабочем времени и т.п.). Эти принципиальные решения задают тон всем остальным, принимаемым на предприятии¹.

6. В случае нарушения корпоративных норм они обеспечиваются принуждением. Во-первых, на нарушителя воздействует сама

¹ См.: *Кашанина Т.В.* Указ. соч. С. 63.

организация, используя санкции, предусмотренные в корпоративных актах. При недостаточности средств вполне возможно обращение за защитой к судебным органам. Например, если объявлен размер дивиденда, но общество по каким-либо причинам не выплачивает его акционеру, обращение в суд с требованием взыскания дивидендов будет вполне оправданным.

Исходя из вышесказанного можно дать следующее определение корпоративного права.

Корпоративное право — это система общеобязательных для данной корпорации норм, которые устанавливаются органами управления корпорации и выражают волю ее членов. Нормы корпорации обязательны для исполнения всеми участниками корпорации и охраняются силой корпоративного принуждения.

2.2. Предмет корпоративного права

Предмет любой отрасли права составляют различные виды общественных отношений, нуждающихся в правовом регулировании.

Все общественные отношения подразделяются на три группы: политические, экономические, социальные (социально-культурные, социально-бытовые). Эти группы в разной мере допускают как централизованное, так и корпоративное регулирование, т.е. в определенной части являются **предметом корпоративного права**.

Предметом публичного права являются в основном политические отношения, так как они больше всего нуждаются в государственном регулировании. Корпоративному праву здесь почти нет места. Так как эти отношения особенно значимы, то они регулируются законами, в которых находит свое отражение организация политической власти.

Вопросы, подлежащие детальному законодательному регулированию:

- форма политической деятельности;
- структура государственной власти;
- система государственных органов;
- принципы их формирования и работы;
- компетенция государственных органов;
- установление полномочий;
- пределы вмешательства государственных органов в дела предприятия;
- гарантии гласности, возможность выражения мнений и интересов различных социальных групп и слоев;
- ответственность государственных органов и должностных лиц за неправильные решения.

Правовой статус корпораций не предполагает их прямого и непосредственного участия в политической жизни. Однако политика

как сфера деятельности, направленная на регулирование отношений между нациями, классами и другими социальными группами, затрагивает буквально всех. Участие в политической деятельности не является целью создания корпорации, и поэтому осуществляется оно опосредованно, например путем лоббистских действий, спонсорских взносов, неформальных связей и т.п. Так как подобные действия совершаются не часто и не затрагивают глобальных интересов всех акционеров, пайщиков, работников той или иной корпорации в целом, они не находят нормативной проработки в корпоративных актах.

Экономические отношения развиваются по своим, присущим им законам. С помощью корпоративных актов регулируются например такие вопросы: какова должна быть структура предприятия, сколько и какие органы управления ему требуется, как использовать полученную прибыль, как распределить рабочую силу, как оплачивать труд работников, какое имущество приобретать и как рационально им пользоваться.

Корпоративное право нельзя напрямую связывать с существованием производственных единиц, основанных на совместном (коллективном) труде. Не всякое сообщество людей, объединенных одной целью, создает корпоративные нормы. Управление предприятиями, где применяется труд немногих, может производиться и на основе конкретных, а не нормативных распоряжений, как, например, в небольшом кооперативе. И лишь тогда, когда появляется некая критическая масса людей и оказывается, что управление ею на основе индивидуально-конкретных распоряжений недостаточно эффективно, возникает потребность в нормативных положениях, зафиксированных к тому же письменно.

Но не только масштабы организации играют существенную роль в появлении корпоративных норм. Решающее значение имеет характер выполняемой деятельности: чем она сложнее, тем скорее возникает необходимость в создании корпоративных норм.

Корпоративное право напрямую зависит от политического режима, существующего в той или иной стране. Чем больший уровень свободы допускается в том или ином государстве, тем значительнее массив корпоративного права, и наоборот.

2.3. Сущность предпринимательской деятельности и корпоративные правоотношения

Все корпорации подлежат делению на две группы: коммерческие и некоммерческие. *Коммерческие* корпорации имеют своей целью получение прибыли, *некоммерческие* такой цели себе не ставят. Большинство корпораций создается для выполнения деятельности,

имеющей целью получение прибыли или осуществление предпринимательской деятельности.

Так как предпринимательская деятельность является основополагающим началом корпоративного права, то необходимо рассмотреть ее основные признаки.

Предпринимательство как правовая категория характеризуется тем, 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. Поясним это подробнее.

1. Самостоятельность предпринимательской деятельности подразумевает независимость волеизъявления ее участников.

2. Деятельность предпринимателя основывается на риске, т.е. он «осуществляет ее на свой страх и риск». Чем выше риск, тем больше возможный доход.

3. Деятельность предпринимателя направлена на систематическое получение прибыли. Здесь присутствуют два признака: *системность*, т.е. неоднократно, через примерно равные промежутки времени (в уголовном праве признак системности подразумевает два или более раз, т.е. можно считать систематичность — это более двух раз получение прибыли), и *получение прибыли от предпринимательской деятельности*, т.е. дохода.

Сущность предпринимательской деятельности *раскрывается через выполняемые предпринимателем функции, характеризующие его как:*

- человека, берущего на себя инициативу соединения факторов производства в единый процесс производства товаров и услуг с целью получения прибыли;
- организатора производства, настраивающего и задающего тон деятельности фирмы, определяющего стратегию и тактику поведения фирмы и принимающего на себя бремя ответственности за успех их проведения;
- новатора, внедряющего на коммерческой основе новые продукты, новые технологии, новые формы организации дела;
- человека, не боящегося риска и сознательно идущего на него ради достижения цели бизнеса.

Чтобы успешно выполнять названные функции, человек должен обладать определенными способностями, в числе которых обязательно должны присутствовать инициативность, способность к самостоятельному мышлению и принятию решений, упорство в достижении цели, умение организовать и повести за собой коллектив.

Современный предприниматель должен хорошо разбираться в сути экономических процессов, ориентироваться в изменяющейся обстановке, т.е. обладать быстрой реакцией, склонностью и умением принимать нестандартные решения, разбираться в людях, точно оценивать их достоинства и недостатки.

Производственное предпринимательство можно назвать ведущим видом предпринимательства. Здесь осуществляется производство продукции, товаров, работ, оказываются услуги, создаются определенные духовные ценности. Однако именно эта сфера деятельности при переходе к рыночной экономике претерпела наибольшие негативные изменения: распались хозяйственные связи, нарушилось материально-техническое обеспечение, резко упал сбыт продукции, ухудшилось финансовое положение предприятий.

К производственному предпринимательству относятся:

- инновационная и научно-техническая деятельность;
- непосредственно производство товаров и услуг;
- производственное потребление товаров и услуг;
- информационная деятельность в этих областях.

Любой предприниматель, вознамерившийся заняться производственной деятельностью, прежде всего должен определить, какие конкретно товары он будет производить, какие виды услуг намерен оказывать. Далее он приступает к маркетинговой деятельности: для выявления потребности в товаре и уровне спроса на него он вступает в контакты с потенциальными потребителями, покупателями товаров, с оптовыми или оптово-розничными торговыми организациями. Формальным завершением переговоров может служить контракт, заключенный между предпринимателем и будущими покупателями товара. Такой контракт позволяет свести к минимуму предпринимательский риск. В противном случае предприниматель начинает производственную деятельность по выпуску товара, имея лишь устную договоренность. В условиях сложившихся рыночных отношений на Западе устная договоренность, как правило, служит надежной гарантией и в последующем при необходимости может быть оформлена в виде контракта, сделки. Значительно сложнее положение в нашей стране. В условиях лишь формирующихся рыночных отношений надежность устной договоренности очень невелика, а риск существенно высок.

Для начала производственной деятельности предпринимателю надо иметь соответствующий стартовый капитал. Не каждый может его иметь. В этом случае предприниматель обращается в коммерческий банк или к другому владельцу свободных денежных средств за получением кредита. Можно избрать и другой путь — получение предпринимателем факторов производства (помещений, оборудо-

вания, сырья, материалов, информации и др.) в кредит. Однако в любом случае он должен будет вернуть кредитору денежную сумму, полученную в кредит, или сумму, равную стоимости взятых в кредит факторов производства плюс проценты за пользование кредитом.

Денежные субсидии, как правило на льготных условиях, могут предоставлять предпринимателю, особенно начинающему, государственные структуры. Так, Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ (в ред. Федерального закона от 23 июля 2008 г. № 160-ФЗ) предусмотрено создание государственных и муниципальных фондов поддержки предпринимательства, фондов содействия кредитованию (гарантийных фондов, фондов поручительства), установление специальных налоговых режимов, льготного порядка расчетов за приватизированное субъектами малого и среднего предпринимательства государственное и муниципальное имущество и др.

Результатом производственной деятельности предпринимателя являются *реализация продукции или работ, услуг покупателю, потребителю и выручка определенной суммы денег*. Разность между денежной выручкой и издержками производства составит ***прибыль предприятия***.

Различают валовую (балансовую) и остаточную (чистую) прибыль. Валовая прибыль представляет собой денежную сумму, которая остается у предпринимателя после оплаты им всех затрат на производство и реализацию продукции, но до выплаты налогов. Остаточная (чистая) прибыль определяется вычитанием из валовой прибыли налогов, отчислений, различных платежей, штрафов, пошлин и т.п. и представляет собой конечный итог деятельности предпринимателя-производственника.

Общую финансовую оценку деятельности такого предпринимателя определяют показателем рентабельности. Он определяется отношением остаточной прибыли к полным издержкам производства.

Каждый гражданин в Российской Федерации вправе заниматься предпринимательской деятельностью *без образования юридического лица в качестве индивидуального предпринимателя*. При этом он лишь должен пройти *государственную регистрацию*.

Государственная регистрация индивидуального предпринимателя производится по месту его жительства на основании заявления, которое может быть отправлено и по почте. Заявитель также обязан представить в регистрирующий орган и другие документы, предусмотренные п. 1 ст. 22.1 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных пред-

принимателей». В заявлении указываются виды деятельности, которыми гражданин намерен заниматься.

Регистрация производится в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей. Регистрирующий орган не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации выдает (направляет) заявителю документ, подтверждающий факт внесения записи в соответствующий государственный реестр. Таким документом является свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя допускается в следующих случаях: непредставления документов, необходимых для государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»; представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган; если не утратила силу государственная регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, осуществленная ранее, а также если не истек год со дня принятия судом решения о признании его несостоятельным (банкротом) в связи с невозможностью удовлетворить требования кредиторов, связанные с ранее осуществляемой им предпринимательской деятельностью, или решения о прекращении в принудительном порядке его деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, либо не истек срок, на который данное лицо по приговору суда лишено права заниматься предпринимательской деятельностью. Решение об отказе в государственной регистрации может быть обжаловано заявителем в судебном порядке.

Индивидуальное предпринимательство — самый дешевый способ организации бизнеса. Многие магазины и учреждения в сфере услуг являются примерами такой формы предпринимательства, поскольку каждое из них принадлежит одному человеку, хотя в них может быть занято много наемных работников. Главное, что индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом, включая личное.

Эта форма предпринимательства обладает рядом преимуществ, поскольку индивидуальный предприниматель:

- получает удовлетворение, работая на самого себя;
- может самостоятельно принимать решения о продолжительности рабочего дня, количестве и составе наемных работни-

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

ков, величине цен на выпускаемые и продаваемые товары или оказываемые услуги;

- сам вправе выбрать, расширять ли масштабы своей деятельности или сокращать, а главное — может индивидуально присвоить всю полученную прибыль.

Для индивидуального предпринимателя характерна *конфиденциальность деятельности*, состоящая в том, что он не должен открывать перед общественностью свои текущие и перспективные планы работы или представлять подробные отчеты.

Однако небольшой масштаб деятельности отдельных предпринимателей отражает ограниченные финансовые возможности, поскольку граждане, самостоятельно организующие бизнес, обычно имеют меньший капитал, чем группа людей, и чаще сталкиваются с трудностями при попытке получить ссуду.

Очень часто независимость индивидуального предпринимателя становится недостатком, так как успех бизнеса в этом случае целиком зависит от личных качеств и управленческих способностей одного человека, в котором не всегда правильно могут сочетаться осторожность и предвидение результатов своей работы.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица соответственно предъявляются требования Гражданского кодекса РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Для занятия предпринимательской деятельностью необходима полная дееспособность. Следовательно, самостоятельно заниматься этим граждане могут по достижении 18 лет (ст. 21 ГК), если они не ограничены в дееспособности по состоянию здоровья. Последние могут заниматься предпринимательской деятельностью с согласия попечителя. Лицо, вступившее в брак до достижения 18 лет, признается полностью дееспособным (ст. 21 ГК) и поэтому вправе самостоятельно заниматься предпринимательской деятельностью. Правоспособность индивидуального предпринимателя практически приравнена к правоспособности юридических лиц — коммерческих организаций. Он может иметь права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Однако он не вправе создавать предприятия, оставаясь собственником переданного им имущества, так как после введения в действие Гражданского кодекса РФ коммерческие организации могут создаваться исключительно в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены для них. Например, согласно ст. 66 ГК хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое является его единственным участником.

Корпоративные субъекты в силу осуществления корпоративной деятельности постоянно вынуждены вступать в самые различные отношения, например по созданию корпорации, реализации уставных положений корпорации, трудовые отношения между корпорацией и работниками, отношения по налогообложению и ведению бухгалтерского учета на предприятии, отношения с поставщиками, покупателями, подрядчиками и другими лицами по договорам корпорации.

Корпоративные правоотношения складываются между субъектами корпоративного права РФ, причем одним из этих субъектов должна выступать корпорация. Отношения между гражданином — работником корпорации и третьими лицами не могут признаваться корпоративными, поскольку содержательно не удовлетворяют этому требованию и никак не связаны с корпоративной деятельностью.

Корпоративные правоотношения имеют структуру, в которую входят:

- 1) объект корпоративных правоотношений;
- 2) субъекты корпоративных правоотношений;
- 3) права субъектов правоотношений;
- 4) обязанности субъектов правоотношений.

Корпоративные правоотношения могут складываться по поводу различных объектов, например по поводу организации деятельности корпорации, налогообложению корпорации, государственной регистрации корпорации и т.д. Основным признаком корпоративного правоотношения является его субъектный состав — в нем, как мы уже говорили, в качестве одной из сторон обязательно должна участвовать корпорация.

Корпоративные правоотношения строятся на основе *корпоративной нормы, в соответствии с которой определяются права и обязанности субъектов корпоративного права Российской Федерации.*

2.4. Метод корпоративного права Российской Федерации

Как было отмечено выше, корпоративное право Российской Федерации является комплексной отраслью российского права, а значит, объединяет в себе несколько видов правовых норм. Общим признаком, в соответствии с которым происходит такое объединение, является наличие связи правоотношений, регулируемых этими нормами, с субъектами корпоративного права (в данном случае имеются в виду основные субъекты корпоративного права РФ — корпорации). Поэтому предмет корпоративного права РФ довольно широк и не ограничивается только гражданскими нормами. Предмет же во многом определяет метод правового регулирования отрасли.

Для гражданских правоотношений свойственен диспозитивный метод правового регулирования, для административных и финансовых — императивный метод, при регулировании отношений корпоративных субъектов-физических лиц уголовным правом применяется запретительный метод как вид императивного метода и т.д.

Главным признаком корпоративного права Российской Федерации является то, что правовое регулирование корпоративных отношений происходит на уровне составных блоков корпоративного, гражданского, трудового, административного, финансового и других отраслей права. Это означает, что корпоративное право РФ исходит главным образом из того, в каком порядке регулируются правоотношения в «родной» отрасли, т.е. гражданские по своей природе правоотношения регулируются методами, свойственными для гражданского права, административные — для административного, финансовые — для финансового и т.д.

Таким образом, к числу методов корпоративного права РФ следует причислить *как императивный, так и диспозитивный метод*.

Диспозитивный метод означает, что законодатель предоставляет субъектам правоотношений право самостоятельного выбора между несколькими вариантами поведения. Например, диспозитивность может выражаться в том, что законодатель предоставил субъектам корпоративной деятельности полную свободу в выборе конкретной организационно-правовой формы деятельности корпорации. В данном случае деятельность корпоративных субъектов ограничена только законодательно.

Однако методология гражданского права Российской Федерации, привнесенная в корпоративное право, не исчерпывается диспозитивным методом правового регулирования. Для гражданского права РФ, регулирующего деятельность корпоративных субъектов, характерен и императивный метод, который представляет собой однозначное повеление законодателя, при реализации которого у субъекта корпоративной деятельности не остается выбора между различными вариантами поведения, поскольку законным будет являться только один вариант, определенный законодателем. Императивность может выражаться по-разному, в том числе путем установления запрета, властного предписания и т.д.

Как мы уже говорили, в корпоративное право РФ интегрированы нормы не только гражданского права, но и нормы административного и финансового права. Эти отрасли права являются публичными в отличие от гражданского права. В публичных отраслях права на одной стороне правоотношений всегда выступает не частный субъект, а государство в лице своих уполномоченных органов. Субъекты правоотношений в данном случае не равны и обладают принципиально различной компетенцией. Поэтому для публичных

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

отраслей права в большей степени присущ императивный метод. Этот метод по содержанию отличен от императивного, свойственного частноправовым отраслям. Для таких публичных отраслей права, как финансовое и административное, характерно наличие большого количества специальных методов правового регулирования, например метод контроля, бухгалтерские методы и т.д.

Контрольные вопросы

1. Что понимают под корпоративном правом?
2. Каков предмет корпоративного права?
3. В чем заключается метод корпоративного права?
4. Какова роль предпринимательской деятельности в корпоративных образованиях?
5. Какие особенности характерны для корпоративных отношений?

Глава 3

Корпоративные нормы

- 3.1. Понятие и признаки корпоративных норм
 - 3.2. Виды корпоративных норм
 - 3.3. Правовой характер корпоративных норм
 - 3.4. Корпоративные и централизованные нормы
 - 3.5. Договорные и корпоративные нормы
-

3.1. Понятие и признаки корпоративных норм

Корпоративные нормы разрабатываются органами управления корпорацией и адресуются ее членам. Так как они являются разновидностью норм социальных, им присущи признаки, общие для всех социальных норм без исключения.

1. *Корпоративные нормы регулируют типичные ситуации*, или вид отношений, имеющих место в корпорации. Типичность, как правило, проявляется в существующих отношениях, однако она может касаться и новых социальных связей, повторяемость которых в будущем предполагается если не с достоверностью, то с большой степенью вероятности.

Можно сказать, что *корпоративные нормы создают модель корпоративных отношений*. Неординарные, редко возникающие ситуации в нормативном порядке не регулируются.

2. *Корпоративные нормы рассчитаны на многократное повторение*. Урегулировав одну ситуацию, они начинают действовать вновь при аналогичных обстоятельствах. Например, фирма, получив очередную партию товара, снова, как и в отношении проданной партии, вывешивает на каждый ее образец табличку с указанием необходимой информации: цены, размера, страны-изготовителя, фирмы-изготовителя и т.п.

3. *Корпоративные нормы носят общий характер*. Они рассчитаны не на одного или нескольких человек, а сразу на многих лиц, именно не указанных. Им присуща неперсонифицированность, в них отсутствуют указания на конкретного адресата, что является одним из главных признаков данного вида норм. Если, например, в уставе АО зафиксировано, что дивиденды выплачиваются ежегодно, то при наличии необходимой прибыли и решения общего собрания, утвердившего предложение совета директоров об их размере, дивиденды должны получить все акционеры данного АО.

Кроме общих признаков корпоративным нормам присущи еще и специальные признаки, отличающие корпоративные нормы от других социальных норм, и от норм, близких им по сути, например, централизованных правовых норм. Каковы же особенности корпоративных норм? На этот счет нет единого мнения.

По мнению Р.И. Кондратьева, корпоративная (локальная) норма, во-первых, как бы синтезирует волю государства и организации, во-вторых, принимается на предприятии и действует в его пределах, в-третьих, конкретизирует общую норму применительно к специфике данного предприятия¹.

В.К. Самигуллин отмечает приблизительно те же признаки локальных норм, которые:

- исходят в конечном счете от государства;
- гарантированы его принудительной силой;
- действуют на территории конкретного предприятия;
- не имеют поэтому той степени общности, которая свойственна нормам общегосударственным (централизованным)².

Достижения, накопленные учеными со времени опубликования работ указанных авторов, позволили Л.И. Антоновой сделать более углубленный анализ корпоративных норм, выделив следующие их признаки:

- они принимаются на предприятии и действуют в его пределах;
- субъектом их принятия является администрация либо трудовой коллектив;
- они имеют дополнительный характер по отношению к нормам общегосударственным;
- своим предметом они имеют трудовые или организационно-управленческие отношения³.

С.И. Архипов считает, что территориальная сфера локальных норм не имеет границ, важен признак осуществления функции организации, структурного подразделения или работников⁴.

Рассмотрим **специальные признаки** корпоративных норм.

1. Корпоративные нормы отличаются по субъекту от норм, издаваемых государством, тем, что они имеют точную количественную определенность. Они, как и нормы централизованные, не персонифицированы, но если круг субъектов, по отношению к которым приме-

¹ См.: Кондратьев Р.И. Локальные нормы трудового права и материальное стимулирование. Львов, 1973. С. 40.

² См.: Самигуллин В.К. Локальные нормы и их виды // Правоведение. 1976. № 2. С. 39.

³ См.: Антонова Л.И. Локальное правовое регулирование. Л., 1985. С. 79.

⁴ См.: Архипов С.И. Понятие и юридическая природа локальных норм права // Правоведение. 1987. № 1. С. 45.

няется общегосударственная норма права, не определен ни количественно, ни качественно, ни персонально (в силу невозможности его определения), то *субъект корпоративной нормы всегда имеет точную количественную характеристику*: коллектив наемных работников предприятия ограничивается штатным расписанием, товарищество — членством в нем, акционерное общество — количеством акционеров и т.д. Качественные же характеристики коллективного образования могут меняться. Движение внутри коллектива опосредуется такими юридическими средствами, как прием на работу — увольнение, прием в хозяйственное товарищество — выход из него, заключение-расторжение трудового контракта, купля-продажа акций и др. Эта особенность приближает корпоративные нормы к договорным, где состав участников просматривается и по количеству, и поименно.

2. Сфера действия корпоративных норм территорией предприятия не определяется, считает С.И. Архипов. Так, в состав открытого акционерного общества включается любой гражданин, который купит акции. Даже не выполняя какой-либо работы и являясь только акционером, он обязан подчиняться корпоративным нормам, изложенным в уставе АО. *Решающее значение имеет членство в коллективе товарищей, акционеров, наемных работников, а не функция, которую выполняет та или иная корпорация (ее структурное подразделение) или работник*¹.

В системе корпоративных норм можно выделить:

- ведомственные или локальные нормативные акты, распорядительные документы;
- организационные нормы;
- системы информационного обеспечения.

Корпоративная система документооборота является системообразующим фактором. Поэтому при ее внедрении и использовании необходимо не только проанализировать массивы управленческой информации, информационные потоки и применяемые информационные технологии в подразделениях банка, но и выработать оптимизирующее решение².

Таким образом, сфера действия корпоративных норм ограничивается принадлежностью субъекта к коллективу или членством, возникающим по различным основаниям. Действие же централизованных норм, т.е. норм, издаваемых государственными органами, связано прежде всего с территорией, на которую распространяются полномочия того или иного государственного органа.

3. Волевое содержание корпоративных норм весьма существенно отличается от волевого содержания централизованных

¹ См.: *Кашанина Т.В.* Указ. соч. С. 220.

² *Бобылева М.П.* Корпоративное регулирование документационного обеспечения в банке // *Деньги и Кредит*. 2002. № 3. С. 20.

норм. Содержание корпоративных норм составляет *воля коллектива корпорации*. Содержание корпоративных норм вторично по отношению к нормам общегосударственным. Это мнение поддерживают многие авторы. Оно сложилось в силу того, что начиная с 1920-х гг. развитие права шло по пути жесткого регулирования всей производственной жизни из центра. Передача предприятиям полномочий государства по упорядочению каких-либо сторон их жизни, касающихся их вопросов, прямо оговаривалась в специальных нормативных актах государственных органов, например в положении о выплате вознаграждения по итогам за год (тринадцатой зарплаты). Кроме того, переданные полномочия, как правило, носили урезанный характер. В том же положении о тринадцатой зарплате устанавливались, в частности, ее основания. Волевое начало коллективов в корпоративных нормах играло незначительную роль.

В настоящее время у коллективов корпораций имеются все предпосылки, чтобы наполнить свои правовые нормы собственным волевым содержанием. Основанием для этого является законодательное закрепление презумпции: «разрешено все, что не запрещено».

4. Способ формирования корпоративных норм делает их весьма отличными от норм, носящих централизованный характер. Если общегосударственные нормы все же основаны на навязывании воли извне, то корпоративные нормы *строятся чаще всего по принципу согласования воли, выражают баланс интересов управляющих и акционеров, а не интересов отдельных работников*.

Корпоративные нормы характеризуются соединением в одном лице субъекта и объекта регулирования (если корпоративная норма принимается общим собранием) или сближением субъектов, принимающих решение и исполняющих его.

Общепризнано, что нормативные решения действуют должным образом лишь в случае принятия их теми, кто обязуется им повиноваться и кто участвовал в их разработке, т.е. членами коллектива корпорации. Участие каждого члена коллектива в нормотворчестве свидетельствует о повышении роли человеческого фактора, меры свободы людей, о развитии демократических начал в обществе.

5. Санкции корпоративных норм могут носить самостоятельный характер. Рассматривая корпоративные акты предприятий, можно сказать, что в основном они *воспроизводят санкции, установленные в нормативных актах, изданных государственными органами*. Скорее всего, это результат общей неразвитости корпоративного регулирования в нашей стране.

Но сейчас уже можно отметить, что корпорации формируют *собственные санкции*, хотя этот процесс в основном идет как лишение благ или льгот, имеющих место или установленных на том

или ином предприятии. Комплекс собственно корпоративных санкций формулируется на некоторых предприятиях прямо и непосредственно, например: обеспечение фронтом работ в последнюю очередь, помещение фотографии на доску нарушителей трудовой дисциплины и т.п.

Итак, при рассмотрении вопроса о санкциях корпоративных норм нужно исходить из того, что государство обязано позаботиться о социальной защищенности работников и при этом дать возможность администрации маневрировать рабочей силой. Передача коллективам корпораций правомочий по установлению санкций за правонарушения не приведет к дезорганизации общественной системы, однако может способствовать повышению эффективности работы предприятий.

3.2. Виды корпоративных норм

Различают два вида корпоративных норм: социальные и несоциальные.

Несоциальные нормы — это правила поведения, определяющие способности и приемы воздействия человека на материальный мир. Они основаны на познании законов природы, особенностей технических объектов и представляют собой специфический «язык» общения человека с материальными объектами. Их соблюдение обеспечивается ответной реакцией сил природы на конкретные действия.

Несоциальные корпоративные нормы регулируют отношения членов корпорации к каким-либо материальным объектам, используемым в их деятельности. Среди них можно выделить нормы:

- технические (например, правила работы с ЭВМ, правила эксплуатации машины и т.п.); они являются наиболее значимыми;
- санитарно-гигиенические (например, правила уборки помещений после окончания работы);
- физиологические (например, инструкция о порядке ношения летней и зимней форменной одежды);
- биологические (например, о порядке использования респиратора в период массовой эпидемии гриппа) и другие.

Социальная норма представляет собой правило поведения (или стандарт, масштаб, образец поведения) одного человека по отношению к другому.

Социальные корпоративные нормы — это правила поведения, заданные на предприятии, в организации и регулирующие отношения между работниками, сотрудниками корпорации и кредиторами, между сотрудниками корпорации и клиентами и др. Социальная корпоративная норма — это чаще всего требование организации к своему члену, в котором более или менее точно определены объем, характер, границы возможного и дозволяемого в его поведении. Кроме того, корпоративная социальная норма, отражая потребности организации,

как правило, содержит в своих требованиях средства социальной оценки и контроля за реализацией этих требований. Личность, допустившая антикорпоративное поведение, например оставившая непогашенным свет в производственном помещении после окончания работы, непременно вызовет в свой адрес негативную реакцию, степень которой может быть самой разной: от простого неодобрения, осуждения до взыскания причиненного ущерба.

В качестве социальной корпоративной нормы может выступать и норма организационной культуры.

Организационная культура (ОК) — это свод ключевых ценностей, норм, убеждений, предпочтений, которые понимаются и разделяются всеми членами организации; как и всякая культура, она существует в любой организации.

Организационная культура складывается годами и десятилетиями, трудно поддается изменениям и измерению и отражается в поведении членов организации, их убеждениях, стиле, ценностях, которых они придерживаются.

Организационная культура обеспечивает устойчивость и стабильность организации. Организация является предсказуемой. Сотрудники, клиенты, партнеры существуют в предсказуемых условиях. Например, в учреждении принято приходить на работу вовремя (или даже чуть раньше). Это считается нормой. Соответственно, обеспечивается без особых усилий своевременное начало рабочего процесса. И клиенты могут быть уверены, что, позвонив в 9.30, они застанут на месте нужного им специалиста.

Организационная культура помогает членам организации понимать деятельность организации и те события, которые в ней происходят. Например, в некоей организации одним из негласных правил было «подчиненный не имеет права обсуждать своего руководителя с сотрудниками и руководителями других подразделений». Если это правило нарушалось, сотруднику предлагали уволиться. Такие действия руководства не вызывали ни удивления, ни дополнительных обсуждений в коллективе, который данное правило разделял¹.

Социальные корпоративные нормы, как и несоциальные, могут быть разноплановыми:

- *корпоративные обычаи* (например, обычай удостаивать каждого тысячного покупателя (клиента) небольшим подарком);
- *корпоративные традиции* (например, публичное поздравление именинников);
- *этические нормы* (например, встречать каждого клиента фирмы приветствием и минимальной информацией о фирме);

¹ Борисова Е. Организационная культура: лозунг или рабочий инструмент повышения эффективности? // Служба кадров. 2003. № 7. С. 20.

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- *эстетические нормы* (например, украшение интерьера помещений фирмы цветами, ношение ее работниками радующей глаз форменной одежды и т.п.);
- *деловые обыкновения* (например, выдача работникам письменных заданий на день или проведение «планерок», «разборов», «пятиминуток» и т.п.);
- *обязательно-правовые нормы* (например, выплата дивидендов в конце каждого полугодия).

Корпоративные правовые нормы регулируют наиболее важные отношения, складывающиеся на предприятии, и поэтому среди других социальных корпоративных норм они являются самыми значимыми.

3.3. Правовой характер корпоративных норм

Признание самостоятельного регулирующего значения корпоративных норм вовсе не означает выведение их за рамки понятия права. Право — это не только система правовых норм, установленных государством. В нормативно-правовую систему органично включаются и корпоративные нормы, как бы образуя свою подсистему.

В чем же заключается правовая природа корпоративных норм? Они являются правовыми, потому что самым тесным образом связаны с нормами общегосударственными.

Во-первых, в нормах общего действия предусматривается возможность коллектива регулировать свое поведение самостоятельно. Однако на разных этапах истории советского государства эта возможность носила неодинаковый характер. Позволялось, например, самостоятельно решать вопросы премирования, определять условия соревнования и т.п. В последнее время законодатель перешел к закреплению презумпции компетентности предприятий на издание корпоративных норм. Это означает, что предприятия могут самостоятельно решать не только те вопросы, по которым законодатель сформулировал общие нормы, но и те, которые он оставил без внимания. Следовательно, соотношение централизованных и корпоративных норм стало характеризоваться не подчиненностью, а соподчиненностью.

Во-вторых, в общих нормах определяются направления корпоративного регулирования путем указания на цели, задачи общества, государства, того или иного нормативного акта либо на назначение того или иного вида деятельности.

Например, поэтому ЖЭУ, устанавливая для обслуживаемых им жильцов какие-либо нововведения, обязано руководствоваться данной нормой и, определяя плату за санитарно-техническое обслуживание жилого фонда, должно стремиться не только к максимально-

му получению прибыли, но и к повышению сохранности жилья, а также оборудования, находящегося в нем.

В-третьих, законодатель указывает и пределы корпоративного регулирования. Ограничительное значение имеет и законодательная норма, определяющая запрещенные виды деятельности.

В-четвертых, корпоративные нормы должны соответствовать природе права, выражающей начала справедливости, принципам права (общим, отраслевым, межотраслевым), составляющим его стержень. Например, принцип демократизма не дает права администрации по собственной воле перевести предприятие из одной формы собственности (государственной) в другую (акционерную). На это ей нужно получить согласие трудового коллектива. Практика же показывает, что таковое у коллектива не всегда испрашивают. Обращения советов трудовых коллектива в суд по подобным вопросам породили новую категорию дел.

В-пятых, нормы, изданные государством, в определенных случаях определяют и процедуру принятия корпоративных норм. Согласно ст. 103 ГК РФ такие вопросы, как изменение устава АО, его уставного капитала, избрание членов совета директоров, ревизионной комиссии, образование других исполнительных органов, утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, распределение его прибылей и убытков, а также вопрос о реорганизации или ликвидации общества, могут решаться только общим собранием АО.

В-шестых, корпоративные нормы по своему содержанию не должны противоречить нормам общегосударственным. Положение о том, что нормы, имеющие меньшую юридическую силу, не могут противоречить нормам, обладающим более высокой юридической силой, зависящей от местоположения правотворческого органа в иерархии государственных структур, является одной из юридических аксиом. Ее применение при соотношении корпоративных и централизованных норм является обязательным.

В-седьмых, подтверждением правовой природы корпоративных норм служит то, что они могут обеспечиваться государственным принуждением. Правда, следует заметить, что оно зачастую носит опосредованный и дополнительный характер. Так, например, руководитель предприятия может самостоятельно решить вопрос об увольнении, допустим, нерадивого работника, поставив об этом в известность профсоюзный орган, если таковой на предприятии имеется. Но если уволенный не согласится с решением об увольнении и предъявит в суд иск, то суд будет обязан перепроверить все обстоятельства дела и, не найдя нарушений, подтвердить окончательно (уже от имени государства) применение данной санкции.

3.4. Корпоративные и централизованные нормы

В работе одного из первых исследователей корпоративного регулирования отражен взгляд на корпоративные нормы как подчиненные нормам общегосударственным. На вопрос о том, вправе ли предприятия издавать свои нормы не на основе общих норм, а руководствуясь только принципами права, автор отвечает отрицательно, полагая, что «юридический вакуум» должен быть заполнен в данном случае каким-либо промежуточным нормативным актом (типовыми положениями, правилами, инструкциями, рекомендациями), нормы которого были бы менее общими¹. Сегодня такой взгляд на соотношение законодательных и корпоративных норм является архаичным. Социально-политическая обстановка в России изменилась настолько, что можно говорить об изменении социального строя. Это заставляет перейти от рассмотрения корпоративных норм как восполняющих пробелы в нормативной системе и имеющих дополнительный, субсидиарный характер, к признанию за ними самостоятельного регулирующего значения. От всеохватывающего, всеобъемлющего, проникающего во все поры общественной жизни централизованного правового регулирования давно пора уйти.

Сейчас стоит задача сделать государственное регулирование минимальным, избирательным, упорядочивающим лишь то, что нельзя не регулировать из центра. За коллективами же презюмируется право не только дорегулировать и конкретизировать, а урегулировать самостоятельно все то, что не относится к сфере законодательного регулирования. Понятия «централизованные нормы» и «корпоративные нормы» должны рассматриваться не как подчиненные, а как соподчиненные. В нормативной правовой системе корпоративные нормы должны занимать подобающее им место. Их число не должно быть слишком ограниченным, поскольку «вакуум» в регулировании жизни коллектива все равно чем-то будет заполнен, либо его захлестнет анархия, либо порядок в корпорации будет наводиться «государственной рукой». Но и чересчур большое число корпоративных норм вряд ли будет полезно. Они призваны отражать волю коллектива, но в то же время не сводить на нет волю индивидов.

Корпоративная заурегулированность может ограничить свободу действий каждого члена коллектива. Так, если в должностной инструкции отразить полный перечень обязанностей работника, то администрация в неординарных случаях будет лишена возможности

¹ См.: Кондратьев Р.И. Указ. соч. С. 120

маневрировать рабочей силой и принимать меры для разрешения этих ситуаций. Включение же в корпоративный нормативный акт обязанности работника выполнять отдельные разовые поручения обеспечивает администрации некоторую свободу.

Приведем другой пример. Жесткий рабочий день, установленный корпоративными нормами в организации, бесспорно, облегчает администрации управление производством, но сковывает свободу работников распоряжаться своим трудом и временем. Особенно болезненно это отражается на менее социально защищенных работниках (инвалидах, беременных, имеющих малолетних детей, многодетных матерях и др.). Индивидуальное урегулирование рабочего дня хотя бы в отношении этих категорий работников было бы более справедливым, нежели корпоративное.

Таким образом, *корпоративными нормами должны регулироваться не все отношения, складывающиеся в организации, а лишь те, которые затрагивают основы жизни коллектива* (использование финансов, организацию производства, установление условий труда, поощрение работников, порядок применения мер ответственности и т.п.). Отношения, которые не вызывают опасности дезорганизации жизни коллектива, могут быть урегулированы нормами индивидуальными, в частности договорными. В регулировании отношений, входящих в сферу корпоративного права, не всегда нужна жесткость. Наряду с «нормальным» вариантом поведения иногда в корпоративной норме следует предусмотреть вариант альтернативный или исключительный, оговорив условия его применения. В противном случае корпоративные нормы могут оказаться способом диктата, только уже не государственного, а коллективного, подавляющего волю индивидов.

3.5. Договорные и корпоративные нормы

Корпоративные нормы могут быть *договорными нормами*. Например, с 1 февраля 2002 г. в Российской Федерации введен в действие Трудовой кодекс РФ. Трудовые отношения в корпорации являются договорными, т.е. работник заключает с корпорацией трудовой договор.

Договорным нормам присуща *добровольность* изъявления воли на совершение указанных в договорной норме действий.

Однако корпоративная норма может быть и *обязывающей*, например корпоративная норма об обязательстве неразглашения коммерческой или служебной тайны, должностная инструкция и др.

В период действия трудового договора, заключенного между сотрудником и предприятием, сотрудник обязуется в течение срока договора не разглашать третьим лицам, а также не использовать в своих личных интересах коммерческую (служебную) тайну органи-

зации, ставшую ему известной в процессе выполнения трудовых обязанностей.

Коммерческой (служебной) тайной организации являются любые сведения о деятельности организации, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам, к которым нет доступа на законном основании и в отношении которых организацией принимаются меры по охране их конфиденциальности.

В соответствии с Федеральным законом Российской Федерации «О коммерческой тайне» от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ в целях охраны конфиденциальности информации *работодатель обязан:*

- ознакомить под расписку работника, доступ которого к информации, составляющей коммерческую тайну, необходим для выполнения им своих трудовых обязанностей, с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну, обладателями которой является работодатель и его контрагенты;
- ознакомить под расписку работника с установленным работодателем режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение;
- создать работнику необходимые условия для соблюдения им установленного работодателем режима коммерческой тайны.

Доступ работника к информации, составляющей коммерческую тайну, осуществляется с его согласия, если это не предусмотрено его трудовыми обязанностями.

В целях охраны конфиденциальности информации *работник обязан:*

- выполнять установленный работодателем режим коммерческой тайны;
- не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, и без их согласия не использовать эту информацию в личных целях;
- передать работодателю при прекращении или расторжении трудового договора имеющиеся в пользовании работника материальные носители информации, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну.

Трудовым договором с руководителем организации должны предусматриваться его обязательства по обеспечению охраны конфиденциальности информации, обладателем которой являются организация и ее контрагенты, и ответственность за обеспечение охраны ее конфиденциальности.

Работник имеет право обжаловать в судебном порядке незаконное установление режима коммерческой тайны в отношении информации, к которой он получил доступ в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

Сотрудник обязуется выполнять требования законодательства, действующих в организации положений, инструкций, приказов, регламентирующих в том числе порядок обработки и использования сведений, составляющих коммерческую или служебную тайну. Подписание обязательства свидетельствует о том, что сотрудник ознакомлен с требованиями внутренних документов и ему известен перечень сведений, которые составляют коммерческую или служебную тайну организации.

Сотрудник обязуется принимать меры охраны коммерческой (служебной) тайны в процессе работы с полученными документами и другими носителями информации. Сотрудник обязуется *немедленно информировать руководителя (или лицо, его заменяющее) группы информационно-защитной службы безопасности организации:*

- об утере документов и иных носителей конфиденциальной информации, повреждении жестких дисков, содержащих конфиденциальную информацию;
- о возникновении неисправностей (сбоев) в работе средств обеспечения сохранности коммерческой или служебной тайны;
- в случае получения предложения о любых формах сотрудничества от фирм, занимающих на рынке конкурирующее положение по отношению к организации, сотрудников этих фирм;
- при наличии оснований полагать, что какие-либо средства охраны информации более не являются надежными; в иных подобных случаях.
- не позднее трех дней с момента прекращения трудовых отношений с организацией сотрудник обязуется вернуть их организации.

За разглашение или иное несанкционированное использование сведений, составляющих коммерческую или служебную тайну организации, сотрудник несет ответственность по действующему законодательству РФ.

Контрольные вопросы

1. Что понимают под корпоративными нормами и каковы их признаки?
2. Каковы виды корпоративных норм?
3. В чем проявляется характер корпоративных норм?
4. В чем различия между корпоративными и централизованными нормами?
5. Каковы особенности договорных отношений в корпорациях?

Глава 4

Корпоративное право в системе права

- 4.1. Понятие и сущность права
 - 4.2. Система права
 - 4.3. Система корпоративного права
 - 4.4. Место корпоративного права в системе и структуре права
-

4.1. Понятие и сущность права

В конце XIX — начале XX в. ученые-юристы связывали с правом преимущественно принудительное воздействие государства, осознание его зависимости от власти и т.п. В 1920-х гг. формируется понимание права как общественного отношения, как фактического правового порядка, что отражало создание нового, социалистического права. В 1930—1940-х гг. вырабатывается нормативное определение права, которое оказывается весьма устойчивым. Но в 1950-х гг. вновь развиваются более широкие представления о праве, в котором, помимо норм, выделяются правоотношения и правосознание.

Существует несколько основных подходов, трактующих понимание права.

Нормативная школа права исходит из совпадения права и закона, опирается на приоритет государственной власти в обществе. Все, что создает государство, правомерно. В период укрепления общества, преодоления раздробленности государственная власть необходима и призвана сыграть прогрессивную роль. Это теория сильного государства, основанного на строгом следовании закону.

Социологическая школа права отдает приоритет общественным отношениям. Правоотношения предшествуют нормам, право — это то, что делает судья. Данная теория хорошо согласуется с ослаблением роли государства, ограничением государственного вмешательства в экономику, с децентрализацией управления.

Нравственная школа права исходит из различия права и закона. Правовое начало — критерий для законодателя, для функциониро-

вания публичной власти. Право концентрирует прогрессивные, демократические идеи — справедливость, равенство, свободу. Большой идейный гуманитарный потенциал этой школы подразумевает разделение властей, политический плюрализм, высокую роль суда как антипода бюрократического управления. Подобная теория свойственна идеологически здоровому обществу с развитой общей и правовой культурой.

В советской науке в той или иной степени воспроизводились положения разных правовых школ. Следующий этап развития российской правовой мысли характеризуется тем, что он преодолел барьер классового определения права, в нем смогли увидеть не средство подавления и принуждения, а механизм координации различных общественных интересов, достижения социального компромисса¹.

Коренное изменение общественного строя в нашей стране в 1990-х гг. привело к изменению взглядов на право. С одной стороны, расширяются разработки в области философии права, когда наряду с позитивным правом четко выделяются начала естественно-го права и проводится различие права и закона². С другой стороны, сохраняется и обогащается прежнее, нормативистское представление о праве. Обогащение правопонимания позволяет предложить определение права, которое учитывает вышеназванные подходы и новую общественную и международную практику. Современное право — это правовые взгляды, позиции, выражающие общечеловеческие ценности и социальные интересы и закрепляемые в системе общеобязательных принципов и правил поведения, установленных государством, включая общепризнанные принципы и нормы международного права, и регулирующих общественные отношения, обеспеченные государством и институтами гражданского общества и мирового сообщества³.

Право — это сложный социальный феномен, над природой которого задумывались мыслители и ученые прошлого и настоящего. Сущность права определяется его принципами.

***Принципы** — объективные свойства права, отражающие закономерности общественного развития, потребности данного общества; в этом заключается их социальная обусловленность, зависимость от реальных жизненных условий. Принципы права — не результат субъективного усмотрения законодателей или ученых, а органиче-*

¹ См.: *Лившиц Р.З.* Государство и право в современном обществе: необходимость новых подходов // Советское государство и право. 1990. № 10. С. 17—19.

² См.: *Нерсесянц В.С.* Философия права: Учебник для вузов. М., 1997. С. 7—28.

³ См.: *Тихомиров Ю.А.* Право: национальное, международное, сравнительное // Государство и право. 1999. № 8. С. 5—12.

ски присущие праву качества. Наука лишь выявляет, изучает и обосновывает их.

Если сказать короче, то принципы права — это его ключевые идеи. Они могут быть закреплены в его конкретных нормах, но могут и логически выводиться из их совокупности.

Принято деление принципов права на общеправовые, межотраслевые и отраслевые.

Для теории государства и права наибольшее значение имеют основные (общие) принципы права: справедливости, равноправия, гуманизма, демократии, единства прав и обязанностей, сочетание убеждения и принуждения.

1. Принцип социальной справедливости. Он является важнейшим в правовом государстве. Понятия права и справедливости имеют один этимологический корень: «правое», «праведное». С этих позиций правовое регулирование — регулирование общественных отношений на основе справедливости.

Справедливость как многогранная, многокомпонентная категория находит свое проявление во всех сферах общественной жизни, интегрирует в себе экономические, политические, нравственные, правовые и духовные аспекты, содержит требования реального соответствия между положением различных индивидов и их значимостью в обществе, между трудом и вознаграждением, деянием и воздаянием.

Особенность юридической справедливости заключается в том, что в правовой сфере она носит наиболее четкий, формально определенный характер, зачастую связана с государственным принуждением. Вся правовая система стоит на страже справедливости, служит средством ее выражения и закрепления, охраны и защиты. Принцип справедливости имеет нормативно-оценочный характер, заложен в самом содержании права и находит свое воплощение в правах и обязанностях, мерах поощрения и наказания и т.п.

Все отрасли законодательства — гражданское, трудовое, жилищное, предпринимательское, природоохранительное, уголовное — призваны проводить справедливость в регулируемые ими общественные отношения.

Устранение несправедливости — одно из средств ее утверждения. Опережение возникновения несправедливости — важнейшая прогностическая функция юридической науки. На это же должна быть направлена и деятельность государства. Поэтому законодатель должен создать максимально эффективный механизм устранения причин, снижающих социально-экономическую гарантированность юридического статуса личности. В Конституции РФ признаются и зафиксированы основные права и свободы человека и гражданина, каждому гарантирована их судебная защита. При этом права и свободы признаются непосредственно действующими независимо от

того, существуют или еще нет законодательные акты, призванные при необходимости их конкретизировать, определять правила, механизмы и процедуры для их наиболее эффективного осуществления. Каждый субъект права — государственный, муниципальный или общественный орган, должностное лицо, государственный служащий или гражданин — должен сверять свои юридически значимые действия прежде всего с Конституцией РФ, руководствоваться ею. Она является правовым основанием для отмены актов и пресечения действий, которые ей противоречат. При защите в суде, ином органе своих прав и свобод правомерна ссылка непосредственно на конституционные нормы, как правомерна такая ссылка и со стороны этих органов при принятии ими решения.

2. Принцип равноправия. Равноправие граждан является развитием принципа справедливости и одной из характерных черт демократии. Равноправие как политико-правовой принцип и юридическую категорию необходимо отличать от понятия равенства. Последнее является материальной основой равноправия. Равенство — более широкое понятие, чем равноправие, поскольку не все элементы социального равенства получают закрепление в праве.

Должно обеспечиваться не фактическое равенство (это утопия в условиях современного общества), а равенство всех перед законом, создание равных стартовых условий. Данное положение закреплено в ст. 19 Конституции Российской Федерации.

Помимо равенства перед законом и судом, принцип равноправия включает в себя равенство прав и свобод человека и гражданина, а также равные права и свободы мужчины и женщины.

Чрезвычайно существенно равенство перед судом, поскольку суд является наиболее эффективным средством защиты и восстановления прав и свобод в случае спора или факта их нарушения. Положение о равенстве всех перед законом и судом означает, что этот принцип распространяется на граждан Российской Федерации, граждан других государств, лиц без гражданства.

Можно определить равенство как равенство человека и гражданина в обладании правами и свободами. Государство обязано гарантировать это равенство независимо от природных данных, от общественных черт личности. Природные признаки человека определяют его пол, расу, национальность. Признаки человека как общественного существа включают языковую принадлежность, происхождение, имущественное и должностное положение, место жительства, религиозное исповедание, убеждения, участие в общественных объединениях. Поскольку спецификой Российской Федерации являются многонациональный состав населения, наличие разных рас, разнообразие языков, религиозных конфессий, то защита граждан от ограничений права по этим признакам является важной частью принципа справедливости и равноправия граждан.

3. Принцип единство прав и обязанностей. Он выражается в том, что предоставляемые гражданину права и свободы сочетаются с его обязанностями перед обществом. Любое право может быть реализовано только через чью-то обязанность.

Например, согласно ст. 22 Конституции РФ каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Это право может быть реализовано только через обязанность органов государственной власти и органов местного самоуправления, а также их должностных лиц обеспечить каждому возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы (ст. 24 ч. 2).

4. Принцип гуманизма. В широком смысле гуманизм означает исторически меняющуюся систему воззрений на общество и человека, проникнутых уважением к личности, ее достоинству и правам¹. Идея гуманизма пронизывает всю правовую систему демократического общества, законодательство, правоприменительную и правоохранительную деятельность. Принцип гуманизма получил закрепление и ст. 2 Конституции РФ: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью».

Рассматриваемый принцип отражает взаимоотношение общества и личности. Это неотъемлемое качество законности, правосудия, уголовной и исправительно-трудовой политики государства.

Правильно понимаемый гуманизм предполагает применение строгих мер наказания к тем, кто грубо нарушает закон. Реальным и действенным оказывается лишь тот гуманизм, который умеет себя защитить.

Принцип гуманизма работает не только в уголовном праве (здесь он наиболее рельефно проявляет себя), он пронизывает все отрасли права — административное, финансовое, трудовое, гражданское и др.

5. Принцип сочетания убеждения и принуждения. В праве — это важнейшая форма проявления демократизма, гуманизма и справедливости. Убеждение и принуждение — методы государственного руководства обществом. Главная задача демократического правового государства состоит в установлении разумного их сочетания. Правильное решение вопроса об их соотношении приобретает особое значение в период перехода от тоталитаризма к демократии.

Основным, главным методом руководства обществом является убеждение, осуществляемое в различных формах. Его непосредственным выражением выступают сами нормы. Знакомясь с содержанием нормы, граждане убеждаются в их целесообразности. К важ-

¹ См.: *Теория государства и права: Курс лекций* / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М., 1997. С. 152.

ным формам убеждения относятся также правовоспитательная работа, обсуждение законопроектов. В этом смысле большое значение имеет обоснование в преамбулах нормативных актов целей, оснований для их принятия.

Вместе с тем любое человеческое общество требует управления. Последнее обеспечивается различными средствами, включая и принуждение. В демократическом обществе государственное принуждение имеет различные формы, методы и степень проявления, свои особенности. Во-первых, как уже отмечалось, оно является не главным, а второстепенным, вспомогательным, применяемым после убеждения методом государственного управления. Во-вторых, принуждение осуществляется в особой процедурной форме, четко зафиксированной в нормах права. Это исключает произвол.

В ст. 21 Конституции Российской Федерации говорится о недопустимости пыток, насилия, другого жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения или наказания. Существуют определенные правовые гарантии данной нормы. Так, уголовное законодательство предусматривает ответственность должностных лиц, допустивших превышение власти или служебных полномочий, если оно сопровождалось насилием, применением оружия или мучительными и оскорбляющими личное достоинство потерпевшего действиями. Наконец, государственное принуждение выступает не как самоцель, а как средство исправления и перевоспитания. Следовательно, оно включает в себя черты убеждения правонарушителей и других членов общества в необходимости выполнения правовых предписаний.

Принуждение — сложное правовое явление. Оно включает в себя довольно богатый арсенал воздействия: меры пресечения, восстановление или защиту субъективных прав, предупреждение, юридическую ответственность, санкции, применение принудительных мер медицинского характера и т.д.

Демократизм означает принадлежность всей власти народу. «Носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации, — сказано в ст. 3 Конституции РФ, — является ее многонациональный народ». Как многоаспектная категория данный принцип проявляет себя в политике, экономике. Он реализуется не только через государственные, но и через правовые институты: права, обязанности, их гарантии, правосудие и т.д.

Итак, сущность права определена этими принципами, которые распространяются на всю систему права. Они тесно связаны между собой, взаимодополняют, а зачастую и проникают друг в друга. В связи с этим можно дать следующее определение.

***Право** — это сложный социальный феномен, определяющий правовые взгляды и позиции, выражающие общечеловеческие ценности и социальные интересы, которые закреплены в системе общеобязатель-*

ных принципов и правил поведения, установленных и гарантированных государством, включая общепризнанные принципы и нормы международного права, и регулирующих общественные отношения, обеспеченные государством и институтами гражданского общества и мирового сообщества.

4.2. Система права

Любая система — это целостное множество взаимосвязанных элементов. Долгое время в правовой литературе понятия «система права» и «система законодательства» отождествлялись, что объяснялось несовершенством законодательства, невозможностью выделения структурных связей и элементов его системы, а также незначительными научными исследованиями, проводимыми в этой области¹.

Однако расширение сферы правового регулирования, появление большого количества законодательных актов привело как к развитию отраслей законодательства, соответствующих, но не полностью совпадающих с одноименными отраслями права, так и к образованию новых комплексных отраслей. Поэтому в настоящее время большинство ученых-юристов рассматривают систему законодательства как самостоятельную категорию, относящуюся к внешней форме выражения объективного права.

В сущности, система права и система законодательства выражают один и тот же феномен — право, только с разных сторон: внутренней и внешней. Эти стороны взаимообусловлены и имеют общее социальное назначение. Некоторые авторы называют это единое правовое образование суперсистемой, в которую входят система общественных отношений, система права и система законодательства².

Определяют правовую систему и как «комплекс социально-юридических компонентов различной природы, характеризующихся относительной самостоятельностью и стабильностью, качественной определенностью (правовое регулирование — новое качество, которое образуется в его рамках)»³.

Системность — общее свойство всех типов права, в то время как систематика или систематизация правовых норм не являются таковой. Каждому историческому типу права присуща своя систе-

¹ См.: *Теория права и государства: Учебник для вузов / Под ред. проф. Г.Н. Манова.* М., 1996. С. 178.

² См.: *Явич Л.С.* Общая теория права. Л., 1976. С. 127.

³ *Тиунова Л.В.* О системном подходе к праву // Советское государство и право. 1986. № 10. С. 49.

ма, отражающая особенности этого типа и всей общественной формации.

Под **системой права** понимают чаще всего *определенную внутреннюю структуру или строение права, которые объективно отражают реально существующие и развивающиеся общественные отношения*. Система права не является произвольной, отданной на усмотрение законодателя, она — своего рода слепок с действительности. Фактический социальный строй общества, государства определяет в конечном счете ту или иную систему права, его отрасли, институты, другие подразделения. Система права показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

Система законодательства как внешняя форма выражения права должна отражать его внутреннее отраслевое содержание, что, однако, не исключает возможности их относительно самостоятельного развития.

Система права детерминирована экономическими, культурными, национальными и иными факторами. Например, рабовладельческое, феодальное и современное право отличаются друг от друга не только своими сущностями, но и внешними признаками, т.е. формальными атрибутами, в том числе системного характера, на которых лежит печать времени.

Нельзя смешивать понятия «система права» и «правовая система». В первом случае речь идет о внутреннем строении права, взятом в качестве отдельного явления, а во втором — о правовой организации всего общества, совокупности всех юридических средств, институтов, учреждений, существующих и функционирующих в государстве. Система права выступает лишь одним из слагаемых правовой системы.

Право есть совокупность создаваемых и охраняемых государством норм, но не случайное и не хаотичное их нагромождение, не механическая масса, а строго согласованная и взаимозависимая целостная система, в которой нормы выстраиваются, группируются в определенном порядке. Перед нами сложное системное иерархическое образование, пронизываемое процессами интеграции и дифференциации. В любом типе права между конкретными его нормами всегда присутствуют элементы общего и единичного, сходства и отличия, самостоятельности и зависимости.

Система права характеризуется такими чертами, как единство, различие, взаимодействие, объективность, согласованность и материальная обусловленность.

Единство юридических норм, образующих право, определяется: во-первых, единством выраженной в них государственной воли (они имеют единые цели и задачи); во-вторых, единством

правовой системы, в рамках которой они существуют и действуют; в-третьих, единством механизма правового регулирования, его исходных принципов.

Различие состоит в том, что нормы права различаются по своему конкретному содержанию, характеру предписаний, сферам действия, формам выражения, предмету и методам регулирования, санкциям и т.д. Поэтому они делятся на отдельные части — отрасли, институты. В основе такого обособления лежат указанные выше особенности и прежде всего разнообразие, специфика самих общественных отношений.

Взаимодействие состоит в том, что нормы права тесно переплетены друг с другом и находятся в постоянном взаимодействии. Так, все нормы и законы РФ опираются на Конституцию РФ, а положения Конституции толкуются нормами гражданского, уголовного, конституционного и другими нормами права.

Объективность права обусловлена тем, что законодатель может вносить в систему права изменения, соответствующие данному времени и объективным обстоятельствам.

Объективность — важнейшее свойство системы права. В отличие от него систематизация носит субъективный характер, т.е. зависит от государственной воли. Там, где есть право, всегда есть его система — в отличие от систематизации, которой может и не быть как, например, в Англии.

Согласованность и материальная обусловленность предопределяются тем, что нормы права согласуются друг с другом, нижестоящие законы не должны входить в противоречие с вышестоящими, а должны лишь конкретизировать то или иное положение, и, конечно, все законы материально обусловлены, так как опираются на вполне конкретные обстоятельства.

Систематизация — это всего лишь сознательно проводимое упорядочение действующих правовых норм в целях удобства пользования ими на практике. Но любое право имеет свою систему, даже если оно не систематизировано. Система показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

Структурными элементами системы права являются:

- 1) норма права;
- 2) отрасль права;
- 3) подотрасль права;
- 4) институт права;
- 5) субинститут.

Именно они образуют юридическую суть рассматриваемого явления.

Правовая норма — первичный элемент системы права. Это исходящее от государства общеобязательное правило поведения властного характера. Правовые нормы регулируют не все, а лишь определенные виды и разновидности общественных отношений, объективно нуждающихся в таком опосредовании. Остальные отношения регулируются другими социальными нормами.

Отрасль права представляет собой обособившуюся внутри данной системы совокупность однородных правовых норм, регулирующих определенную область (сферу) общественных отношений. Объективная необходимость предreshает выделение отрасли права. Законодатель лишь осознает и оформляет (протоколирует) эту потребность.

Для образования самостоятельной отрасли права имеют значение следующие условия:

- степень своеобразия тех или иных отношений;
- их удельный вес;
- невозможность урегулировать возникшие отношения с помощью норм других отраслей;
- необходимость применения особого метода регулирования.

Качественная однородность той или иной сферы общественных отношений вызывает к жизни соответствующую отрасль права.

Под **институтом права** понимают сравнительно небольшую, устойчивую группу правовых норм, регулирующих определенную разновидность общественных отношений. Институты права призваны регламентировать отдельные участки, стороны общественной жизни. Институт является составной частью отрасли и обладает относительной автономией, так как касается, в известной мере, самостоятельных вопросов.

В качестве примера можно привести институт необходимой обороны, который имеется в уголовном праве, институт сделки купли-продажи, дарения — в гражданском праве, институт брака — в семейном и т.д.

Все отрасли права взаимосвязаны и проникнуты органическим единством. В рамках наиболее крупных правовых отраслей выделяют подотрасли, которые характеризуют отдельные массивы общественных отношений, обусловленные своей спецификой и известной родовой обособленностью.

Если посмотреть на российское законодательство с точки зрения его теоретического осмысления и повышения уровня системности, то уровень системности данного предполагает упорядочение его иерархической (вертикальной) структуры. Важным средством повышения эффективности и системности российского законодательства является точное соблюдение в правотворческой деятельности всех требований и законов логики.

4.3. Система корпоративного права

Корпоративное право в Российской Федерации представляет собой комплексную отрасль законодательства, что оказывает сильнейшее влияние как на систему отрасли права, так и на систему курса корпоративного права.

Система корпоративного права может быть определена в широком и узком смысле. *В широком смысле* она включает в себя институты гражданского, трудового, налогового, административного, финансового права постольку, поскольку эти отрасли затрагивают корпоративные правоотношения, *в узком смысле* — это институты гражданского права, прямо относящиеся к правовому регулированию деятельности корпоративных организаций.

Понятие системы отрасли права связано с таким признаком права, как его системность. Системность означает, что внутри отрасли права нормы располагаются не хаотично, а упорядоченно, в соответствии с определенной логикой и порядком. Анархичное расположение норм права внутри отрасли привело бы к затруднению апеллирования к ним, поиска нужных норм права, а вследствие этого — и к возможным противоречиям в правотворчестве и правоприменении.

Корпоративное право РФ, как и все прочие отрасли российского права, имеет собственную систему. Система отрасли права предполагает объединение норм отрасли права в институты, институты — в подотрасли.

Поскольку корпоративное право РФ имеет сложное строение, его структура также достаточно сложна в силу того, что ее составляют нормы, имеющие различную правовую природу, в том числе гражданские, финансовые, трудовые. Условно в системе норм корпоративного права можно выделить нормы следующих отраслей права:

- гражданского;
- трудового;
- административного и финансового;
- уголовного.

Особое значение в системе корпоративного права имеют *гражданско-правовые нормы*, поскольку именно они определяют хозяйственно-правовой статус субъектов корпоративной деятельности, сферу деятельности этих субъектов, а значит, и предмет корпоративного права РФ в целом. Нормы гражданского права по отношению к нормам, регулирующим правоотношения иного вида, имеют исходный характер: при правоприменении в расчет берутся в первую очередь нормы гражданского права РФ, а уж при правильной квалификации правоотношений, регулируемых ими, в ход пускают-

ся административные, финансовые и иные виды норм как регуляторы корпоративной деятельности. Нормы гражданского права — *основа системы корпоративного права*. В систему корпоративного права РФ входят далеко не все нормы гражданского права РФ, а лишь те, что закрепляют основы правового статуса субъектов корпоративной деятельности. Система права наиболее точно отражается в системе законодательства, в том числе в структуре Гражданского кодекса РФ, где подробно выражаются элементы системы гражданского блока корпоративного права РФ:

- общие положения о хозяйственных товариществах и обществах;
- правовое положение полного товарищества;
- правовое положение товарищества на вере;
- правовое положение общества с ограниченной ответственностью;
- правовое положение общества с дополнительной ответственностью;
- правовое положение акционерного общества;
- правовое положение дочерних и зависимых обществ.

Что касается трудового права РФ, то его часть, относящаяся к регулированию трудовых отношений внутри корпораций, входит в систему корпоративного права. Эти отношения могут возникать по самым различным основаниям, например отношения по заключению трудового договора, охране труда, определению условий труда, ответственности сторон трудового договора, и регулируются *нормами трудового права*.

Административные и финансовые нормы по содержанию и структуре весьма сходны и регулируют во многом сходные правоотношения. Корпоративное право РФ — частная отрасль права, однако деятельность корпоративных субъектов зачастую неизбежно связана с деятельностью публичных органов, поскольку они вступают в отношения по налогообложению, государственной регистрации организаций, осуществлению контроля за деятельностью корпоративных субъектов, ответственности за нарушение законодательства, регулирующего те или иные стороны деятельности корпоративных субъектов.

Что касается *норм уголовного права*, то они регулируют ответственность субъектов корпоративного права РФ, являющихся физическими лицами, за нарушения, связанные с корпоративными отношениями. Как правило, в лице таких субъектов выступают должностные лица корпораций.

Система науки и учебной дисциплины корпоративного права в Российской Федерации производна от системы отрасли, однако имеет ряд дополнительных блоков, в том числе такие блоки, как история корпоративного права РФ, история корпоративного права зару-

бежных стран, сравнительная характеристика корпоративного права зарубежных стран, теория корпоративного права и др.

Теория корпоративного права представляет собой теоретическую составляющую данной отрасли, она включает в себя основные дефиниции корпоративного права РФ, такие как предмет, метод, система, правоотношения, источники, нормы корпоративного права РФ и т.д. Теория корпоративного права содержит основные характеристики этих явлений и является основой для законодательной и правоприменительной практики.

4.4. Место корпоративного права в системе и структуре права

Рассмотрим, какие же отрасли права входят в систему права.

1. Первая и основная отрасль права — это **конституционное право**. Конституционное право опирается на *Основной закон Российской Федерации — Конституцию РФ*, которая регламентирует основные вопросы, касающиеся прав и свобод человека и гражданина, структуры власти, основы политической системы, формы собственности, федеративного устройства, административно-территориального деления и другие вопросы жизнедеятельности государства.

Конституция — высший закон государства. Федеральные законы, законы субъектов Российской Федерации, законы местных органов власти должны ориентироваться в своей основе на Конституцию РФ и не должны противоречить ей. В случае противоречия этих законов нормам Конституции Российской Федерации выполняются нормы Конституции РФ.

2. Российское административное право — самостоятельная отрасль правовой системы. Предметом административного права является совокупность общественных отношений, складывающихся в процессе организации и деятельности исполнительной власти.

Административное право регулирует отношения, возникающие в ходе формирования и функционирования государственной власти, оно обслуживает сферу государственного управления. Причем объектом управления выступают экономика, правопорядок, образование, здравоохранение, оборона, охрана прав граждан и др. Метод регулирования отношений предполагает доминирование, преобладание одной воли над другой, а часто и подчинение одного лица другому. В системе управленческих связей субъекты не равны и выполняют разные социальные роли, а административное право не стремится уравнивать их, скорее наоборот. Административное право закрепляет юридическое неравенство, асимметрию субъектов управленческих отношений. Это связано с подчинением одной сто-

роны другой, которое может быть линейным (связи типа «начальник — подчиненный») или функциональным (связи типа «инспектор — контролируемый»). Юридическое неравенство сторон обусловлено и разными ролями, задачами субъектов. Даже у органов, должностных лиц, находящихся на одном уровне управленческой иерархии, неодинаковы права и обязанности. Например, различно правовое положение областного управления внутренних дел, областного комитета по управлению имуществом и областного финансового отдела. Не равны полномочия инспекторов ГИБДД, санитарного надзора, рыбоохраны.

Основной метод административного права — власть и подчинение, императивные приказы и указания. основополагающий нормативный акт — *Кодекс РФ об административных правонарушениях*.

3. Российское трудовое право регулирует общественно-трудовые отношения, складывающиеся при функционировании рынка труда в связи с непосредственной деятельностью людей в процессе труда. Нормы трудового права при этом регулируют не технологический процесс труда, а социальные условия его применения.

Трудовое право непосредственно регулирует отношения общественной организации труда, придавая этим отношениям устойчивую форму правовых отношений. Трудовое право наделяет участников этих отношений правами и обязанностями, соблюдение которых обеспечивается мерами государственного принуждения. Предметом трудового права являются трудовые отношения, т.е. отношения между работником и работодателем. Основным источником трудового права — *Трудовой кодекс РФ*.

4. Финансовое право. Финансы — неотъемлемая часть рыночных отношений и одновременно важный инструмент реализации государственной политики.

Предметом финансового права как науки является система знаний о финансовом праве и управлении государственными финансами. Отсюда следует, что финансовое право — это совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают в процессе образования, распределения и использования денежных фондов (финансовых ресурсов) государства и органов местного самоуправления, необходимых для реализации их задач¹.

5. Уголовное право представляет собой систему уголовно-правовых норм, направленных на борьбу с преступностью. Оно является одной из форм реализации уголовной политики. Предме-

¹ Эриашвили Н.Д. Финансовое право. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2003. С. 37

том уголовно-правовой охраны и регулирования выступают общественные отношения, возникающие в связи с совершением преступления. Особенности предмета предопределяют специфику методов регулирования складывающихся общественных отношений. Наиболее распространен метод запрета, т.е. запрещается совершение наиболее опасного деяния под угрозой применения самых строгих мер государственного принуждения — уголовного наказания. С этим методом связан и такой метод, как применение санкций уголовно-правовых норм. Специфика данного метода состоит в том, что никакая другая отрасль права не предусматривает таких суровых последствий нарушения правового запрета. Основным нормативным правовым актом данной отрасли права является *Уголовный кодекс РФ*.

6. Гражданское право — наиболее крупная отрасль, регулирующая обширную область имущественных и личных неимущественных отношений (имя, честь, достоинство, авторство). Весь гражданский оборот, хозяйственная деятельность предприятий, организаций, учреждений и граждан осуществляются на основе норм гражданского права (владение, пользование и распоряжение собственностью, ее приобретение и отчуждение, купля, продажа, дарение, наследование, передача в аренду, на хранение, в залог; пересылка, транспортировка, взаимные поставки сырья и продукции производителями и потребителями). Основной нормативный акт — *Гражданский кодекс РФ*.

Гражданское право, закрепляя имущественные, товарные отношения, устанавливает юридическое равенство сторон — покупателя и продавца, заказчика и подрядчика и т.д. Поэтому юридическим фактом, порождающим, прекращающим, изменяющим гражданские правоотношения, является договор, отражающий волю обеих сторон. Субъекты гражданского права во многих случаях сами выбирают, с кем и когда вступать в отношения, заключая договоры, определяют взаимные права и обязанности.

В силу своей обширности и комплексности гражданское право как отрасль имеет многочисленные подотрасли: наследственное право, изобретательское, авторское, патентное, жилищное, транспортное и т.д. Некоторые подотрасли также кодифицированы (Кодекс торгового мореплавания, Воздушный кодекс, Устав железных дорог). В условиях становления рыночных отношений роль гражданского права возрастает. Главный метод регулирования — диспозитивный.

7. Семейное право примыкает и тесно связано с гражданским правом. Тем не менее это самостоятельная отрасль, регулирующая порядок заключения и расторжения брака, отношения между супругами, родителями и детьми, вопросы патронирования усыновления, опеки и попечительства, имущественного положения членов семьи, их взаимных прав и обязанностей. Основной нормативный

акт — *Семейный кодекс РФ*. Основные методы — равенства сторон и диспозитивный.

8. Уголовно-процессуальное право — отрасль, регулирующая деятельность суда, прокуратуры, органов предварительного следствия и дознания по раскрытию и рассмотрению уголовных дел. Определяет процессуальные формы этой деятельности, права и обязанности участвующих в ней субъектов (подследственных, подсудимых, свидетелей, потерпевших, экспертов, представителей обвинения и защиты), их правовое положение. основополагающий нормативный акт — *Уголовно-процессуальный кодекс РФ*.

Основные методы регулирования — императивный и метод равенства сторон, которые тесно взаимосвязаны между собой.

9. Уголовно-исполнительное право включает в себя нормы, регламентирующие порядок отбывания наказания лицами, осужденными судом к лишению свободы, а также деятельность соответствующих государственных органов и учреждений по перевоспитанию правонарушителей в местах заключения. Уголовно-исполнительное право является как бы продолжением уголовного права, что дает основание некоторым ученым считать его подотраслью уголовного права. Однако, по мнению большинства специалистов в данной области, это все же самостоятельная отрасль, имеющая свой предмет, своих субъектов и свой специфический метод регулирования — воспитание, поощрение в сочетании с методом власти и подчинения. Основной нормативный акт — *Уголовно-исполнительный кодекс РФ*.

10. Гражданско-процессуальное право есть совокупность норм, регулирующих деятельность органов правосудия и других участников процесса при разрешении споров о праве гражданском, а не по трудовым, семейным, личным, финансовым и иным делам. В гражданском процессе действуют в основном те же субъекты, что и в уголовном. Различия заключаются в предмете и методах регулирования.

В состав данной отрасли входят также нормы, регламентирующие работу арбитражных и нотариальных органов. Главный нормативный акт — *Гражданский процессуальный кодекс РФ*.

В литературе выделяются также комплексные отрасли: хозяйственное право, природоохранительное (экологическое), военное, торговое, прокурорско-надзорное и другие, соединяющие в себе разнородные нормы и институты, регулирующие, соответственно, сложные, «конгломеративные» отношения. Кроме того, в настоящее время формируются новейшие правовые отрасли, вызванные развитием современного научно-технического прогресса: космическое право, атомное, компьютерное и др.

11. Международное право не входит ни в одну национальную систему права, поэтому ни одно государство мира не может считать

его своим. Оно занимает особое (наднациональное) место, поскольку регулирует не внутрисударственные, а межгосударственные отношения. В нем выражается коллективная воля народов, выступающих субъектами данного права. Его нормы и институты закрепляются в различных международных договорах, соглашениях, уставах, конвенциях, декларациях, документах ООН. Эти акты определяют взаимные права и обязанности государств — участников мирового сообщества, принципы их взаимоотношений, поведение на международной арене.

В международном праве сохраняется деление на частное и публичное. Последнее регулирует имущественные и иные отношения между гражданами и организациями различных стран, их процессуальное положение, юрисдикцию, порядок и условия применения к ним законодательства того государства, на территории которого они временно или постоянно находятся.

Новая Россия признала приоритет международного права над внутрисударственным, особенно в гуманитарной области (права человека, правосудие, свобода личности, информации и т.д.). В ч. 4 ст. 15 Конституции РФ записано, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Выше рассмотрены основные отрасли права, однако список остается открытым. Сюда можно вписать муниципальное право, земельное право и т.д.

Предпринимательское право является подотраслью гражданского права. Его предметом являются отношения в сфере предпринимательской деятельности. Предпринимательство характеризуется прежде всего тем, что определяющую роль в нем играют товарно-денежные, торгово-обменные операции. Они выражают основное содержание предпринимательской деятельности.

Нормы корпоративного права имеют обязательное применение только в своей корпорации, т.е. локально. Форма закрепления корпоративных норм — корпоративные акты. Корпоративные нормы издаются органами управления корпорацией и выражают волю членов данной корпорации.

Итак, исходя из вышеизложенных фактов, корпоративное право в российской правовой системе не является самостоятельной отраслью права. Однако развитие корпоративного права в России не стоит на месте и в настоящее время находится на достаточно высоком уровне (разработано большое количество законодательных и подзаконных актов — например, Федеральный закон «Об акцио-

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

нерных обществах» и т.д., накоплена обширная судебная практика). В связи с этим обоснованно было бы предположить, что выделение корпоративного права в самостоятельную отрасль российской правовой системы находится в руках законодателей и юристов-практиков. В таком случае корпоративное право станет составной частью комплекса частно-правовых наук.

В настоящее же время корпоративное право выступает как система наиболее существенных норм, которые устанавливаются органами управления корпорацией, принимаются членами корпорации, выражают их волю и носят общеобязательный характер.

Контрольные вопросы

1. Что понимают под принципами права?
2. Что такое система права?
3. Что понимают под системой корпоративного права?
4. Какое место корпоративное право занимает в системе российского права?

Глава 5

Субъекты корпоративного права

- 5.1. Товарищества: полное товарищество, товарищество на вере
 - 5.2. Общества: ООО, ОДО, АО
 - 5.3. Дочерние и зависимые общества
 - 5.4. Производственный кооператив
 - 5.5. Государственные и муниципальные унитарные предприятия
 - 5.6. Объединения корпораций
 - 5.7. Корпорации в зарубежных странах
-

5.1. Товарищества: полное товарищество, товарищество на вере

Положения о полном товариществе и товариществе на вере закреплены в Гражданском кодексе РФ. Полное товарищество — самая старая из всех организационно-правовых форм хозяйственных товариществ и обществ. В этой форме наиболее ярко выражен личный элемент и, напротив, отсутствует ограничение ответственности участников по обязательствам товарищества. Поэтому использование формы полного товарищества сопряжено для его участников с повышенным риском. Однако именно с этим недостатком тесно связаны достоинства полного товарищества, которые делают его весьма привлекательной формой предпринимательства.

Поскольку требования кредиторов полного товарищества гарантированы не только складочным капиталом, но и личным имуществом товарищей, оно, как правило, не испытывает особых трудностей в получении кредита и вызывает доверие у коммерческих партнеров, так как имущественный риск, принимаемый на себя его участниками, говорит о серьезности их намерений и солидности предприятия. Немаловажно и то, что в отношении полных товариществ законодательство содержит относительно немного императивных предписаний, позволяя участникам урегулировать свои взаимоотношения наиболее приемлемым для них образом. Организационная структура полного товарищества предельно проста и практически не требует управленческих расходов. Наконец, к полным товариществам не предъявляется никаких требований относительно публикации результатов деятельности и отчетных документов.

***Полное товарищество** — корпорация, участники которой (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Юридическое или физическое лицо может быть участником только одного полного товарищества.*

Полное товарищество создается и действует на основании *учредительного договора*, который подписывается всеми его участниками. Учредительный договор полного товарищества должен содержать, помимо обязательных, следующие сведения:

- размер и состав складочного капитала товарищества;
- размер и порядок изменения долей каждого из участников в складочном капитале;
- размер, состав, сроки и порядок внесения ими вкладов;
- условия ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

Статья 71 ГК РФ говорит об управлении в полном товариществе. Согласно этой статье управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников. Каждый участник полного товарищества имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников. Каждый участник товарищества независимо от того, уполномочен ли он вести дела товарищества, вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе по соглашению участников товарищества, ничтожны.

Каждый из участников полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам. При совместном ведении дел товарищества его участниками для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

В отношениях с третьими лицами товарищество не вправе ссылаться на положения учредительного договора, ограничивающие полномочия участников товарищества, за исключением слу-

чаев, когда товарищество докажет, что третье лицо в момент совершения сделки знало или заведомо должно было знать об отсутствии у участника товарищества права действовать от имени товарищества.

В ст. 73 ГК установлены следующие *обязанности участника полного товарищества*.

1. Участник полного товарищества обязан участвовать в его деятельности в соответствии с условиями учредительного договора.

2. Участник полного товарищества обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал товарищества к моменту его регистрации. Остальная часть должна быть внесена участником в сроки, установленные учредительным договором. При невыполнении указанной обязанности участник обязан уплатить товариществу 10% годовых с невнесенной части вклада и возместить причиненные убытки, если иные последствия не установлены учредительным договором.

3. Участник полного товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества.

При нарушении этих правил товарищество вправе по своему выбору потребовать от такого участника возмещения причиненных товариществу убытков либо передачи товариществу всей приобретенной по таким сделкам выгоды.

Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников. Не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников от участия в прибыли или в убытках.

Если вследствие понесенных товариществом убытков стоимость его чистых активов станет меньше размера его складочного капитала, полученная прибыль не распределяется между участниками до тех пор, пока стоимость чистых активов не превысит размер складочного капитала.

Участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Участник полного товарищества, не являющийся его учредителем, отвечает наравне с другими участниками по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество.

На долю участника в складочном капитале полного товарищества может быть обращено взыскание. Обращение взыскания на долю участника в складочном капитале полного товарищества по собст-

венным долгам участника допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия долгов. Кредиторы такого участника вправе потребовать от полного товарищества выдела части имущества товарищества, соответствующей доле должника в складочном капитале, с целью обращения взыскания на это имущество. Подлежащая выделу часть имущества товарищества или его стоимость определяются по балансу, составленному на момент предъявления кредиторами требования о выделе.

Обращение взыскания на имущество, соответствующее доле участника в складочном капитале полного товарищества, прекращает его участие в товариществе.

Участник, выбывший из товарищества, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества.

Соглашение участников товарищества об ограничении или устранении ответственности, предусмотренной в настоящей статье, ничтожно.

В случаях выхода или смерти кого-либо из участников полного товарищества, признания одного из них безвестно отсутствующим, недееспособным, или ограниченно дееспособным, либо несостоятельным (банкротом), открытия в отношении одного из участников реорганизационных процедур по решению суда, ликвидации участвующего в товариществе юридического лица либо обращения кредитором одного из участников взыскания на часть имущества, соответствующую его доле в складочном капитале, товарищество может продолжить свою деятельность, если это предусмотрено учредительным договором товарищества или соглашением остающихся участников.

Участники полного товарищества вправе требовать в судебном порядке исключения кого-либо из участников товарищества по единогласному решению остающихся участников и при наличии к тому серьезных оснований, в частности вследствие грубого нарушения этим участником своих обязанностей или обнаружившейся неспособности его к разумному ведению дел.

Участник полного товарищества *вправе выйти из него*, заявив об отказе от участия в товариществе. Отказ от участия в полном товариществе, учрежденном без указания срока, должен быть заявлен участником не менее чем за шесть месяцев до фактического выхода из товарищества. Досрочный отказ от участия в полном товариществе, учрежденном на определенный срок, допускается лишь по уважительной причине.

Соглашение между участниками товарищества об отказе от права выйти из товарищества ничтожно.

В случае выбытия участника из полного товарищества ему выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей доле этого участника в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором. По соглашению выбывающего участника с остающимися участниками выплата стоимости имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре.

Причитающаяся выбывающему участнику часть имущества товарищества или ее стоимость определяется по балансу, составляемому на момент его выбытия.

В случае смерти участника полного товарищества его наследник может вступить в полное товарищество лишь с согласия других участников.

Юридическое лицо, являющееся правопреемником участвовавшего в полном товариществе реорганизованного юридического лица, вправе вступить в товарищество с согласия других его участников, если иное не предусмотрено учредительным договором товарищества.

Если один из участников выбыл из товарищества, доли оставшихся участников в складочном капитале товарищества, соответственно, увеличиваются, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников.

Доля участника в складочном капитале полного товарищества может быть передана. Участник полного товарищества вправе с согласия остальных его участников передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому участнику товарищества либо третьему лицу.

При передаче доли (части доли) иному лицу к нему переходят полностью или в соответствующей части права, принадлежавшие участнику, передавшему долю (часть доли). Передача всей доли иному лицу участником товарищества прекращает его участие в товариществе.

Полное товарищество *ликвидируется по следующим основаниям:*

- по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, при достижении цели, ради которой оно создано;
- по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократны-

ми или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов (ст. 61 ГК);

- когда в товариществе остается единственный участник (он вправе в течение шести месяцев с момента, когда стал единственным участником товарищества, преобразовать такое товарищество в хозяйственное общество в порядке, установленном Гражданским кодексом РФ).

Полное товарищество ликвидируется также в случаях, указанных в п. 1 ст. 76 ГК РФ: в случаях смерти кого-либо из участников полного товарищества, признания одного из них безвестно отсутствующим, недееспособным, или ограниченно дееспособным, либо несостоятельным (банкротом), выхода из состава участников или открытия в отношении одного из участников реорганизационных процедур по решению суда, ликвидации участвующего в товариществе юридического лица либо обращения кредитором одного из участников взыскания на часть имущества, соответствующую его доле в складочном капитале, если учредительным договором товарищества или соглашением остающихся участников не предусмотрено, что товарищество продолжит свою деятельность.

Товарищество на вере (или командитное товарищество) — это корпорация, которая является старейшей организационно-правовой формой предпринимательской деятельности. В состав этой корпорации входят две группы участников, правовое положение которых различно: полные товарищи и вкладчики (командитисты). Полные товарищи управляют всеми делами товарищества, но и несут неограниченную ответственность по его обязательствам. Вкладчики практически не участвуют в управлении, однако и риск их ограничен размерами их вкладов в капитал товарищества. Товарищество на вере возникло как видоизмененная форма полного товарищества, позволяющая товарищам привлекать средства со стороны на менее рискованных условиях, чем по договору займа. Для вкладчиков же она оказалась привлекательна возможностью получать доходы от предпринимательской деятельности, лично в ней не участвуя и не рискуя всем своим имуществом¹.

Согласно ст. 82 ГК РФ товариществом на вере (командитным товариществом) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников — вкладчиков (командитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества,

¹ См.: *Комментарий* к Гражданскому кодексу РФ (постатейный) / Под ред. О.Н. Садикова. М., 2000.

в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности. Положение полных товарищей, участвующих в товариществе на вере, и их ответственность по обязательствам товарищества определяются правилами Гражданского кодекса РФ об участниках полного товарищества. Как и в случае с полным товариществом, лицо может быть полным товарищем только в одном товариществе на вере.

Есть и ограничение: участник полного товарищества не может быть полным товарищем в товариществе на вере. Полный товарищ в товариществе на вере не может быть участником полного товарищества. Это ограничение очевидно, так как полный товарищ и в товариществе на вере, и в полном товариществе несет всю полноту ответственности, которая не будет настолько полной в случае его участия как полного товарища в обоих товариществах.

К товариществу на вере применяются правила Гражданского кодекса РФ о полном товариществе постольку, поскольку это не противоречит правилам настоящего Кодекса о товариществе на вере.

Товарищество на вере создается и действует на основании *учредительного договора*, который подписывается всеми полными товарищами. Учредительный договор товарищества на вере содержит:

- необходимые и общие сведения для всех предприятий;
- размер и состав складочного капитала товарищества;
- размер и порядок изменения долей каждого из полных товарищей в складочном капитале;
- размер, состав, срок и порядок внесения ими вкладов;
- условия ответственности за нарушение обязанностей по внесению вкладов;
- совокупный размер вкладов, вносимых вкладчиками.

Управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами. Порядок управления и ведения дел такого товарищества его полными товарищами устанавливается ими по правилам Гражданского кодекса о полном товариществе.

Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе, как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

Статья 85 ГК определяет *права и обязанности* вкладчика товарищества на вере.

1. Вкладчик товарищества на вере обязан внести вклад в складочный капитал. Внесение вклада удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемым вкладчику товариществом.

2. Вкладчик товарищества на вере имеет право:

- получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в складочном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным договором;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества;
- по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором;
- передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому вкладчику или третьему лицу, причем вкладчики пользуются преимущественным перед третьими лицами правом покупки доли (ее части) применительно к условиям и порядку, предусмотренным Гражданским кодексом РФ; передача всей доли иному лицу вкладчиком прекращает его участие в товариществе.

Учредительным договором товарищества на вере могут предусматриваться и иные права вкладчика.

Товарищество на вере *ликвидируется при выбытии всех участвовавших в нем вкладчиков*. Однако полные товарищи вправе вместо ликвидации преобразовать товарищество на вере в полное товарищество.

Товарищество на вере ликвидируется также по основаниям ликвидации полного товарищества (ст. 81). Однако в отличие от полного товарищества товарищество на вере сохраняется, если в нем остаются по крайней мере один полный товарищ и один вкладчик.

При ликвидации товарищества на вере, в том числе в случае банкротства, вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кредиторов.

Оставшееся после этого имущество товарищества распределяется между полными товарищами и вкладчиками пропорционально их долям в складочном капитале товарищества, если иной порядок не установлен учредительным договором или соглашением полных товарищей и вкладчиков.

5.2. Общества: ООО, ОДО, АО

Общество с ограниченной ответственностью — это *корпорация, т.е. коммерческая организация, имеющая разделенный на доли участников уставный капитал и самостоятельно отвечающая по своим обязательствам*.

Если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Когда основное общество (товарищество) имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, то оно отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний, а в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам.

Кроме того, участники, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части доли каждого из участников. Данное положение означает, что кредитор общества вправе предъявить требование к любому участнику, не полностью оплатившему свою долю, как к солидарному должнику, но лишь на сумму, не превышающую неоплаченную часть его доли. Таким образом, в данном случае ГК предусмотрена ограниченная солидарная ответственность. Следует также обратить внимание и на то, что солидарное обязательство возникает лишь между участниками, не полностью оплатившими свои доли. По отношению же к обязательству общества их ответственность будет субсидиарной.

В отличие от Положения об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью ГК допускает возможность создания ООО и одним лицом. В этом случае правовое положение общества имеет ряд особенностей, проявляющихся в первую очередь в вопросах управления им.

Основные положения об обществе с ограниченной ответственностью определены ст. 87 ГК РФ.

Согласно ст. 87 ГК РФ обществом с ограниченной ответственностью признается корпорация, уставный капитал которой разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.

Участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части доли каждого из участников.

Особенности правового положения кредитных организаций, созданных в форме обществ с ограниченной ответственностью, права и обязанности их участников определяются также законами, регулирующими деятельность кредитных организаций.

Число участников общества с ограниченной ответственностью не должно превышать предела, установленного законом об обществах с ограниченной ответственностью. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока — ликвидации в судебном порядке, ес-

ли число его участников не уменьшится до установленного законом предела.

Общество с ограниченной ответственностью *может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного лица*, в том числе при создании в результате реорганизации.

Общество с ограниченной ответственностью не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Учредители общества с ограниченной ответственностью заключают между собой *договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью*, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер их долей в уставном капитале общества и иные установленные законом об обществах с ограниченной ответственностью условия.

Договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью заключается в письменной форме.

Учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является его устав.

Устав общества с ограниченной ответственностью должен содержать:

- общеобязательные сведения;
- данные о размере уставного капитала общества, составе и компетенции его органов управления, порядке принятия ими решений (в том числе решений по вопросам, принимаемым единогласно или квалифицированным большинством голосов);
- иные сведения, предусмотренные законом об обществах с ограниченной ответственностью сведения.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляется из стоимости долей, приобретенных его участниками. Согласно Федеральному закону «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (в ред. от 30 декабря 2008 г.) уставный капитал общества составляется из номинальных стоимостей долей его участников.

Уставный капитал определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Размер уставного капитала общества должен быть не менее чем десять тысяч рублей.

Не допускается освобождение участника общества с ограниченной ответственностью от обязанности оплаты доли в уставном капитале общества, в том числе путем зачета требований к обществу.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью должен быть на момент регистрации общества оплачен его участниками не менее чем наполовину. Оставшаяся неоплаченной часть уставного капитала общества подлежит оплате его участниками в течение

ние первого года деятельности общества. При нарушении этой обязанности общество должно либо объявить об уменьшении своего уставного капитала и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке, либо прекратить свою деятельность путем ликвидации.

Если по окончании второго или каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества с ограниченной ответственностью окажется меньше уставного капитала, общество обязано объявить об уменьшении своего уставного капитала и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке. Если стоимость указанных активов общества становится меньше определенного законом минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации.

Уменьшение уставного капитала общества с ограниченной ответственностью допускается после уведомления всех его кредиторов. Последние вправе в этом случае потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

Права и обязанности кредиторов кредитных организаций, созданных в форме обществ с ограниченной ответственностью, определяются также законами, регулирующими деятельность кредитных организаций.

Увеличение уставного капитала общества допускается после полной оплаты всех его долей.

Высшим органом общества с ограниченной ответственностью является *общее собрание его участников*. В обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллегиальный и (или) единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников. Единоличный орган управления обществом может быть избран также и не из числа его участников.

При этом компетенция органов управления обществом, а также порядок принятия ими решений и выступления от имени общества определяются в соответствии с Гражданским кодексом РФ, Законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества.

Согласно Закону об обществах с ограниченной ответственностью от 8 февраля 1998 г. (ст. 33) компетенция общего собрания участников общества определяется уставом общества.

В соответствии с указанным Федеральным законом, а также Гражданским кодексом РФ к компетенции общего собрания участников общества относятся:

- определение основных направлений деятельности общества, а также принятие решения об участии в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций;

- изменение устава общества, в том числе изменение размера уставного капитала общества;
- образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, а также принятие решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющему, утверждение такого управляющего и условий договора с ним, если уставом общества решение указанных вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества;
- избрание и досрочное прекращение полномочий ревизионной комиссии (ревизора) общества;
- утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов;
- принятие решения о распределении чистой прибыли общества между участниками общества;
- утверждение (принятие) документов, регулирующих внутреннюю деятельность общества (внутренних документов общества);
- принятие решения о размещении обществом облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг;
- назначение аудиторской проверки, утверждение аудитора и определение размера оплаты его услуг;
- принятие решения о реорганизации или ликвидации общества;
- назначение ликвидационной комиссии и утверждение ликвидационных балансов;
- решение иных вопросов, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Вопросы, отнесенные к компетенции общего собрания участников общества, не могут быть переданы им на решение совета директоров (наблюдательного совета) общества, за исключением случаев, предусмотренных Законом об обществах с ограниченной ответственностью, а также на решение исполнительных органов общества.

Для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности общества с ограниченной ответственностью оно вправе ежегодно привлекать *профессионального аудитора*, не связанного имущественными интересами с обществом или его участниками (внешний аудит). Аудиторская проверка годовой финансовой отчетности общества может быть также проведена по требованию любого из его участников.

Опубликование обществом сведений о результатах ведения его дел (публичная отчетность) не требуется, за исключением случаев, предусмотренных Законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Общество с ограниченной ответственностью *может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по единогласному решению его участников.*

Иные основания реорганизации и ликвидации общества, а также порядок его реорганизации и ликвидации определяются Гражданским кодексом и другими законами.

Общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться в хозяйственное общество другого вида, хозяйственное товарищество или производственный кооператив.

Переход доли или части доли участника общества в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью к другому лицу допускается на основании сделки или в порядке правопреемства либо на ином законном основании с учетом особенностей, предусмотренных Гражданским кодексом РФ и Законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Продажа либо отчуждение иным образом доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью третьим лицам допускается с соблюдением требований, предусмотренных Законом об обществах с ограниченной ответственностью, если это не запрещено уставом общества.

Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли или части доли участника общества. Порядок осуществления преимущественного права и срок, в течение которого участники общества могут воспользоваться указанным правом, определяются Законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества. Уставом общества также может быть предусмотрено преимущественное право покупки обществом доли или части доли участника общества, если другие участники общества не использовали свое преимущественное право покупки доли или части доли в уставном капитале общества.

Если уставом общества отчуждение доли или части доли, принадлежащих участнику общества, третьим лицам запрещено и другие участники общества отказались от их приобретения либо не получено согласие на отчуждение доли или части доли участнику общества или третьему лицу при условии, что необходимо получить такое согласие предусмотрена уставом общества, общество обязано выплатить участнику действительную стоимость доли или части доли либо выдать ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости.

Доля участника общества с ограниченной ответственностью может быть отчуждена до полной ее оплаты только в части, в которой она уже оплачена.

В случае приобретения доли или части доли участника самим обществом с ограниченной ответственностью оно обязано реализовать их другим участникам или третьим лицам в сроки и в порядке, которые предусмотрены Законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом, либо уменьшить свой уставный капитал в соответствии с п. 4 и 5 ст. 90 Гражданского кодекса РФ.

Доли в уставном капитале общества переходят к наследникам граждан и к правопреемникам юридических лиц, являвшихся участниками общества, если иное не предусмотрено уставом общества с ограниченной ответственностью. Уставом общества может быть предусмотрено, что переход доли в уставном капитале общества к наследникам граждан и правопреемникам юридических лиц, являвшихся участниками общества, передача доли, принадлежавшей ликвидированному юридическому лицу, его учредителям (участникам), имеющим вещные права на его имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, допускаются только с согласия остальных участников общества. Отказ в согласии на переход доли влечет за собой обязанность общества выплатить указанным лицам ее действительную стоимость или выдать им в натуре имущество, соответствующее такой стоимости, в порядке и на условиях, которые предусмотрены Законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества.

Переход доли участника общества с ограниченной ответственностью к другому лицу влечет за собой прекращение его участия в обществе.

Участник общества с ограниченной ответственностью вправе выйти из общества путем отчуждения обществу своей доли в его уставном капитале независимо от согласия других его участников или общества, если это предусмотрено уставом общества.

При выходе участника общества с ограниченной ответственностью из общества ему должна быть выплачена действительная стоимость его доли в уставном капитале общества или выдано в натуре имущество, соответствующее такой стоимости, в порядке, способе и в сроки, которые предусмотрены Законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества.

Обществом с дополнительной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами общество (корпорация), уставный капитал которого разделен на доли; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их долей, определенном уставом общества.

Общество с дополнительной ответственностью фактически не является новой организационно-правовой формой юридического лица по российскому законодательству. Его определение, содержащееся в п. 1 ст. 95, вполне соответствует определению товарищества с ограниченной ответственностью, приведенному в ст. 318 и 319 ГК РСФСР 1922 г.

По Гражданскому кодексу РФ ОДО отличается от ООО лишь тем, что участники первого солидарно отвечают по обязательствам общества в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их долей, определенном уставом общества. Их ответственность, будучи

солидарной, носит ограниченный и субсидиарный характер, так же, как и ответственность участников ООО, не полностью оплативших свои доли. В остальном к ОДО применяются правила об ООО. Тем не менее, оно рассматривается как самостоятельная, отличная от ООО организационно-правовая форма коммерческой организации.

Статья 95 ГК РФ определяет основные положения об обществах с дополнительной ответственностью.

При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их долям, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен уставом общества.

Эта же статья говорит, что к обществу с дополнительной ответственностью применяются правила Гражданского кодекса РФ об обществе с ограниченной ответственностью и Закона об обществах с ограниченной ответственностью постольку, поскольку иное не предусмотрено этой статьей.

Полное определение акционерного общества дается в ст. 1 Закона об акционерных обществах, которое развивает определение, данное в Гражданском кодексе РФ.

Согласно ст. 96 ГК РФ *акционерным обществом* признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

Федеральный закон «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ в ст. 2 дает практически аналогичное определение: акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу. Акционеры не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций. Акционеры вправе отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров и общества.

Положения данного Федерального закона распространяются на общества с одним акционером постольку, поскольку настоящим Законом не предусмотрено иное и поскольку это не противоречит существу соответствующих отношений.

Общество является юридическим лицом и имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

До оплаты 50% акций общества, распределенных среди его учредителей, общество не вправе совершать сделки, не связанные с учреждением общества.

Общество имеет гражданские права и несет обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется федеральными законами, общество может заниматься *только на основании специального разрешения (лицензии)*. Если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на занятие определенным видом деятельности предусмотрено требование о занятии такой деятельностью как исключительной, то общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) не вправе осуществлять иных видов деятельности, за исключением видов деятельности, предусмотренных специальным разрешением (лицензией) и им сопутствующих.

Общество считается созданным как юридическое лицо с момента его *государственной регистрации* в установленном федеральными законами порядке. Общество создается без ограничения срока, если иное не установлено его уставом.

Общество вправе открывать банковские счета на территории Российской Федерации и за ее пределами. Общество должно иметь круглую печать, содержащую его полное фирменное наименование на русском языке и указание на место его нахождения. В печати может быть также указано фирменное наименование общества на любом иностранном языке или языке народов Российской Федерации.

Особенности правового положения акционерных обществ, созданных путем приватизации государственных и муниципальных предприятий, определяются также законами и иными правовыми актами о приватизации этих предприятий.

Особенности правового положения кредитных организаций, созданных в форме акционерных обществ, права и обязанности их акционеров определяются также законами, регулирующими деятельность кредитных организаций.

В правовой характеристике акционерного общества необходимо выделить следующее.

1. Акционерное общество — коммерческая организация, т.е. такая, основной целью деятельности которой является *извлечение прибыли* (п. 2 ст. 50 ГК). Оно может осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом (п. 1 ст. 49 ГК). Изъятия из

общей правоспособности устанавливаются законодательством лишь для отдельных категорий акционерных обществ (например, действующих в банковской, страховой, инвестиционной сферах).

2. Уставный капитал акционерного общества разделен на определенное число равных долей, каждой из которых соответствует акция — ценная бумага, наделяющая любого ее владельца (акционера) *равными правами*.

3. Отношения между акционером и обществом носят *обязательственный характер*. Лицо, вкладывающее свои средства в капитал общества, приобретает обязательственные права по отношению к обществу — право на получение части доходов (дивидендов), участие в управлении обществом и ряд других. Денежные средства и иные имущественные ценности, передаваемые акционером в счет оплаты акций, становятся собственностью общества, и акционер не вправе требовать их возврата; не может он, соответственно, вернуть обществу приобретенные акции в целях выхода из него. Акции можно лишь продать, подарить, завещать, т.е. уступить новому акционеру в установленном законом порядке. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам, а общество не отвечает по долгам своих участников. В этих положениях Закона об акционерных обществах отражен принцип самостоятельной ответственности каждого субъекта гражданско-правовых отношений. Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части принадлежащих им акций. Данная норма основана на обязанности акционеров в полном размере оплачивать приобретаемые акции в течение установленного срока; она одновременно защищает интересы кредиторов общества, гарантией которых является его уставной капитал, формируемый за счет оплаты акций.

Различают открытые и закрытые акционерные общества.

Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается *открытым* акционерным обществом. Оно 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.

Акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного, заранее определенного, круга лиц, признается *закрытым* акционерным обществом. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Акционеры закрытого акционерного общества

ва имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Согласно ст. 7 Закона об акционерных обществах число участников закрытого акционерного общества не должно превышать 50. Если же оно превысит установленный предел, то указанное общество в течение одного года должно преобразоваться в открытое. Если число его акционеров не уменьшится до установленного настоящим пунктом предела, общество подлежит ликвидации в судебном порядке.

Учредители акционерного общества заключают между собой *договор*, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества, размер уставного капитала общества, категории выпускаемых акций и порядок их размещения, а также иные условия, предусмотренные Законом об акционерных обществах.

Договор о создании акционерного общества заключается в письменной форме.

Учредители акционерного общества несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим до регистрации общества. Общество несет ответственность по обязательствам учредителей, связанным с его созданием, только в случае последующего одобрения их действий общим собранием акционеров.

Учредительным документом акционерного общества является его устав, утвержденный учредителями. Устав акционерного общества, помимо необходимых сведений, должен содержать условия:

- о категориях выпускаемых обществом акций, их номинальной стоимости и количестве;
- о размере уставного капитала общества;
- о правах акционеров;
- о составе и компетенции органов управления обществом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов.

В уставе акционерного общества должны также содержаться иные сведения, предусмотренные Законом об акционерных обществах.

Особенности создания акционерных обществ при приватизации государственных и муниципальных предприятий определяются законами и иными правовыми актами о приватизации этих предприятий.

Акционерное общество *может быть создано одним лицом или состоять из одного лица* в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения.

Акционерное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица, если иное не установлено законом.

Уставный капитал акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционером. Уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Он не может быть менее размера, предусмотренного Законом об акционерных обществах. Этим Законом определяется, что 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.

Не допускается освобождение акционера от обязанности оплаты акций общества, в том числе освобождение его от этой обязанности путем зачета требований к обществу.

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.

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 определенного законом минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации.

Кроме того, законом или уставом общества могут быть установлены ограничения числа, суммарной номинальной стоимости акций или максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру.

Акционерное общество вправе по решению общего собрания акционеров увеличить уставный капитал путем увеличения номинальной стоимости акций или выпуска дополнительных акций. При этом увеличение уставного капитала акционерного общества допускается после его полной оплаты. Увеличение уставного капитала общества для покрытия понесенных им убытков не допускается.

Уставом общества может быть установлено преимущественное право акционеров, владеющих простыми (обыкновенными) или иными голосующими акциями, на покупку дополнительно выпускаемых обществом акций.

Акционерное общество также вправе по решению общего собрания акционеров уменьшить уставный капитал путем уменьшения

номинальной стоимости акций либо путем покупки части акций в целях сокращения их общего количества. Уменьшение уставного капитала общества допускается после уведомления всех его кредиторов в порядке, определяемом Законом об акционерных обществах. При этом кредиторы общества вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

Уменьшение уставного капитала акционерного общества путем покупки и погашения части акций допускается, если такая возможность предусмотрена в уставе общества.

Статья 102 ГК РФ устанавливает ограничения на выпуск ценных бумаг и выплату дивидендов акционерного общества. Так, доля привилегированных акций в общем объеме уставного капитала акционерного общества не должна превышать 25%.

Акционерное общество *вправе выпускать облигации только после полной оплаты уставного капитала.*

Номинальная стоимость всех выпущенных акционерным обществом облигаций не должна превышать размер уставного капитала акционерного общества и (или) величину обеспечения, предоставленного обществу в этих целях третьими лицами. При отсутствии обеспечения, предоставленного третьими лицами, выпуск облигаций допускается не ранее третьего года существования акционерного общества и при условии надлежащего утверждения годовых балансов общества за два завершённых финансовых года. Указанные ограничения не применяются для выпусков облигаций с ипотечным покрытием и в иных случаях, установленных законами о ценных бумагах.

Акционерное общество *не вправе объявлять и выплачивать дивиденды:*

- до полной оплаты всего уставного капитала;
- если стоимость чистых активов акционерного общества меньше его уставного капитала и резервного фонда либо станет меньше их размера в результате выплаты дивидендов.

Высшим органом управления акционерным обществом является общее *собрание его акционеров.*

К исключительной компетенции общего собрания акционеров относятся:

- изменение устава общества, в том числе изменение размера его уставного капитала;
- избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества и досрочное прекращение их полномочий;
- образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом общества решение

этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета);

- утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибылей и убытков общества и распределение его прибылей и убытков;
- решение о реорганизации или ликвидации общества.

Вопросы, отнесенные законом к исключительной компетенции общего собрания акционеров, не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества.

В обществе с числом акционеров более 50 создается совет директоров (наблюдательный совет).

В случае создания совета директоров (наблюдательного совета) уставом общества в соответствии с Законом об акционерных обществах должна быть определена его исключительная компетенция. Вопросы, отнесенные уставом к исключительной компетенции совета директоров (наблюдательного совета), не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества.

Исполнительный орган общества может быть коллегиальным (правление, дирекция) и (или) единоличным (директор, генеральный директор). Он осуществляет текущее руководство деятельностью общества и подотчетен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров.

В компетенцию исполнительного органа общества входит решение всех вопросов, не составляющих исключительную компетенцию других органов управления обществом, определенную законом или уставом общества.

По решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему).

Акционерное общество *может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно* по решению общего собрания акционеров. Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации акционерного общества определяются Гражданским кодексом РФ и другими законами.

Акционерное общество вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив, а также в некоммерческую организацию в соответствии с законом.

5.3. Дочерние и зависимые общества

Дочерним и зависимым обществом может быть признано любое хозяйственное общество: акционерное, общество с ограниченной или дополнительной ответственностью. Характерной особенностью дочерних и зависимых обществ является то, что основное («мате-

ринское») общество не только оказывает влияние на принятие ими решений, но и несет ответственность по долгам дочерних обществ.

Хозяйственное общество признается *дочерним*, если:

- в его уставном капитале преобладает участие основного общества или товарищества;
- имеется договор между ними;
- основное общество или товарищество могут определять решения, принимаемые этим обществом.

Признание общества дочерним имело определенные последствия для основного общества или товарищества: оно должно было отвечать перед кредиторами за действия дочернего общества. Так, при заключении сделки по указанию основного общества (товарищества) наступает солидарная ответственность основного и дочернего обществ. При банкротстве дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее отвечает по долгам дочернего перед его кредиторами субсидиарно, т.е. только при недостатке имущества дочернего общества для погашения долгов. При этом дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества).

Если дочернему обществу причиняются убытки по вине основного общества (товарищества), то оно вправе потребовать их возмещения от основной организации при условии доказанности ее вины в данных убытках.

Зависимым признается общество, в уставном капитале которого другое общество имеет более 20% участия (голосующих акций или долей) в капитале общества с ограниченной ответственностью. Нередко зависимые общества взаимно участвуют в капиталах друг друга. Такие отношения не порождают солидарной либо субсидиарной ответственности по долгам. Сведения об этом должны быть зафиксированы в предусмотренном законом порядке. Они необходимы как заинтересованным участникам экономического оборота, так и государственным контролирующим органам, которые в целях предотвращения монополизма устанавливают пределы такого участия.

5.4. Производственный кооператив

Производственные кооперативы представляют собой *коммерческие организации, построенные на корпоративных началах, т.е. являются добровольными объединениями граждан на основе членства*. Членами кооператива могут быть граждане Российской Федерации, достигшие 16 лет. Иностранцы граждане и лица без гражданства могут быть членами кооператива наряду с гражданами Российской Федерации (ст. 7 Закона о производственных кооперативах).

Если хозяйственные товарищества представляют собой объединение труда (за исключением вкладчиков в товариществе на вере), а хозяйственные общества — объединение капитала, то производственный кооператив является *объединением и труда, и капитала*: все члены кооператива обязаны внести паевой взнос, а также участвовать личным трудом в деятельности кооператива. В случае если член кооператива не участвует личным трудом в его деятельности, он обязан внести дополнительный паевой взнос, минимальный размер которого определяется уставом. При этом число членов кооператива, внесших паевой взнос, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать 25% от их общего числа. Для сельскохозяйственных производственных кооперативов Законом о сельскохозяйственной кооперации установлено, что число работников производственного кооператива (за исключением работников, занятых на сезонных работах) не должно превышать число членов этого кооператива.

Ограничена и возможность привлечения к производственной деятельности кооператива наемных работников. Их средняя за отчетный период численность не может превышать 30%. Эти ограничения не касаются выполнения работ по гражданско-правовым договорам.

Наименование «производственный кооператив» — это дань традиции, поскольку целью его создания может быть наряду с производственной и любая иная хозяйственная деятельность: сбыт промышленной и иной продукции, торговля, строительство, бытовое и иные виды обслуживания, проведение научно-исследовательских и конструкторских работ, оказание медицинских, правовых, маркетинговых и других не запрещенных законом видов услуг.

Согласно ст. 107 ГК РФ производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производства, переработки, сбыта промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнения работ, торговли, бытового обслуживания, оказания других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Законом и учредительными документами производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц. Производственный кооператив является коммерческой организацией.

Члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную, т.е. дополнительную, ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных Законом о производственных кооперативах и уставом кооператива.

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

Учредительным документом производственного кооператива является его *устав*, утверждаемый общим собранием его членов.

Устав кооператива должен содержать, кроме общеобязательных, сведения о следующем:

- размере паевых взносов членов кооператива;
- составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов;
- характере и порядке трудового участия его членов в деятельности кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по личному трудовому участию;
- порядке распределения прибыли и убытков кооператива;
- размере и условиях субсидиарной ответственности его членов по долгам кооператива;
- составе и компетенции органов управления кооперативом, а также порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов.

Число членов кооператива должно быть *не менее пяти*.

В производственных и потребительских кооперативах допускаются в соответствии с их уставами ассоциированное членство.

Ассоциированными членами кооператива в соответствии со ст. 14 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ могут быть внесшие паевой взнос в кооператив юридические лица независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности и граждане.

Производственный кооператив на основании решения общего собрания членов кооператива при прекращении членом кооператива трудовой деятельности в кооперативе вправе переоформить его членство в ассоциированное в случае:

- выхода на пенсию по возрасту или по состоянию здоровья;
- перехода на выборную должность вне кооператива;
- службы в рядах Вооруженных Сил Российской Федерации;
- в других случаях, предусмотренных уставом кооператива.

При этом размер паевого взноса ассоциированных членов кооператива и условия выплаты по ним дивидендов определяются в соответствии с уставом кооператива на основании договора, заключаемого кооперативом с ассоциированными членами. Договор, заключаемый ассоциированным членом кооператива с кооперативом, может предусматривать и другие не противоречащие настоящему Закону о сельскохозяйственной кооперации и уставу кооператива права и обязанности этого члена кооператива.

Ассоциированный член кооператива не обязан участвовать в хозяйственной деятельности кооператива или принимать в деятельности кооператива личное трудовое участие.

Ассоциированный член кооператива имеет право голоса в кооперативе, однако общее число ассоциированных членов с правом голоса на общем собрании кооператива не должно превышать 20 процентов от числа членов кооператива на дату принятия решения о созыве общего собрания членов кооператива.

Если численность ассоциированных членов — работников кооператива превышает определенное в соответствии с законом и уставом кооператива максимальное число их голосов, персональный состав участников общего собрания кооператива — представителей ассоциированных членов устанавливается на их собрании.

Порядок проведения собраний ассоциированных членов кооператива и норма представительства ассоциированных членов кооператива на общем собрании членов кооператива или собрания уполномоченных устанавливаются уставом кооператива или положением о выборах в кооперативе с учетом ограничений, установленных Законом о сельскохозяйственной кооперации.

При ликвидации кооператива ассоциированные члены кооператива имеют право на выплату стоимости своих паевых взносов и на выплату объявленных, но не выплаченных дивидендов до выплаты стоимости паев членам кооператива.

Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива.

Уставом кооператива может быть установлено, что определенная часть принадлежащего кооперативу имущества составляет неделимые фонды, используемые на цели, определяемые уставом.

Решение об образовании неделимых фондов принимается членами кооператива единогласно, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

Член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10% паевого взноса, а остальную часть — в течение года с момента регистрации.

Кооператив не вправе выпускать акции.

Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен законом и уставом кооператива.

Федеральный закон «О производственных кооперативах» от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ предусматривает распределение прибыли в производственном кооперативе. Прибыль кооператива распределяется между его членами *в соответствии с их личным трудовым и (или) иным участием, размером паевого взноса*, а между членами кооператива, не принимающими личного трудового участия в деятельности кооператива, *соответственно размеру их паевого взноса*. По решению общего собрания членов кооператива часть прибыли кооператива может рас-

пределяться между его наемными работниками. Распределению между членами кооператива подлежит часть прибыли кооператива, остающаяся после уплаты налогов и иных обязательных платежей, а также после направления прибыли на иные цели, определяемые общим собранием членов кооператива.

Часть прибыли кооператива, распределяемая между его членами пропорционально размерам их паевых взносов, не должна превышать 50% прибыли кооператива, подлежащей распределению между членами кооператива.

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов.

В кооперативе с числом членов более 50 может быть создан наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива.

Исполнительными органами кооператива являются правление и (или) его председатель. Они осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива.

Членами наблюдательного совета и правления кооператива, а также председателем кооператива могут быть только члены кооператива. Член кооператива не может одновременно быть членом наблюдательного совета и членом правления либо председателем кооператива.

Компетенция органов управления кооперативом и порядок принятия ими решений определяются законом и уставом кооператива.

К исключительной компетенции общего собрания членов кооператива относятся:

- изменение устава кооператива;
- образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива, если это право по уставу кооператива не передано его наблюдательному совету;
- прием и исключение членов кооператива;
- утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибыли и убытков;
- решение о реорганизации и ликвидации кооператива.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания или наблюдательного совета кооператива, не могут быть переданы ими на решение исполнительных органов кооператива.

Член кооператива имеет один голос при принятии решений общим собранием.

Член кооператива вправе по своему усмотрению выйти из кооператива. В этом случае ему должна быть выплачена стоимость пая

или выдано имущество, соответствующее его паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива.

Выплата стоимости пая или выдача другого имущества выходящему члену кооператива производится по окончании финансового года и утверждении бухгалтерского баланса кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

Согласно Федеральному закону «О производственных кооперативах» № 41-ФЗ *исключение из членов кооператива допускается только по решению общего собрания* в следующих случаях:

- если член кооператива не внес в установленный уставом кооператива срок паевой взнос;
- если член кооператива не выполняет или ненадлежащим образом выполняет обязанности, возложенные на него уставом кооператива;
- в других случаях, предусмотренных уставом кооператива.

Член наблюдательного совета кооператива или исполнительного органа кооператива может быть исключен из кооператива по решению общего собрания членов кооператива в связи с его членством в аналогичном кооперативе.

Исключение из членов кооператива по основаниям, не предусмотренным настоящим Федеральным законом и уставом кооператива, не допускается.

Исключаемый член кооператива должен быть извещен в письменной форме не позднее чем за 30 дней до даты проведения общего собрания членов кооператива и вправе предоставить указанному собранию свои объяснения.

Член наблюдательного совета или исполнительного органа может быть исключен из кооператива по решению общего собрания в связи с его членством в аналогичном кооперативе.

Член кооператива, исключенный из него, имеет право на получение пая и других выплат, предусмотренных уставом кооператива.

Член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено законом и уставом кооператива.

Передача пая (его части) гражданину, не являющемуся членом кооператива, допускается лишь с согласия кооператива. В этом случае другие члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая (его части).

В случае смерти члена производственного кооператива его наследники могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива. В противном случае кооператив выплачивает наследникам стоимость пая умершего члена кооператива.

Обращение взыскания на пай члена производственного кооператива по собственным долгам члена кооператива допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия таких долгов в

порядке, предусмотренном законом и уставом кооператива. Взыскание по долгам члена кооператива не может быть обращено на неделимые фонды кооператива.

Производственный кооператив может быть добровольно реорганизован или ликвидирован по решению общего собрания его членов.

Производственный кооператив по единогласному решению его членов может преобразоваться в хозяйственное товарищество или общество.

5.5. Государственные и муниципальные унитарные предприятия

Государственное и муниципальное унитарное предприятие — коммерческая организация, которая не наделена правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество, т.е. это имущество не может быть распределено по вкладам, долям, паям, в том числе между работниками предприятия.

Правовое положение унитарных предприятий регулируется Федеральным законом «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

В унитарной форме могут создаваться только государственные и муниципальные предприятия. Имущество, которым они наделяются, находится соответственно в государственной или муниципальной собственности и принадлежит предприятиям на праве хозяйственного владения или оперативного управления. Органом управления унитарного предприятия является руководитель, назначаемый собственником (либо уполномоченным собственником органом).

Собственник имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия. В равной мере и предприятие такого типа не отвечает по долгам собственника имущества. Таким образом, меры экономического обособления унитарных предприятий обозначены четко и жестко. Вместе с тем есть ситуации, когда собственник имущества имеет право отдавать обязательные распоряжения предприятию и несостоятельность последнего вызвана действиями учредителя-собственника.

Учредительным документом предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, является его *устав*, утверждаемый уполномоченным на то государственным органом или органом местного самоуправления.

Уставный фонд государственного или муниципального предприятия должен быть полностью сформирован собственником его имущества в течение трех месяцев с момента государственной регистрации такого предприятия.

Уставный фонд считается сформированным с момента зачисления соответствующих денежных сумм на открываемый в этих целях банковский счет и (или) передачи в установленном порядке государственному или муниципальному предприятию иного имущества, закрепляемого за ним на праве хозяйственного ведения, в полном объеме.

Размер уставного фонда государственного предприятия должен составлять не менее чем пять тысяч минимальных размеров оплаты труда, установленных федеральным законом на дату государственной регистрации государственного предприятия.

Размер уставного фонда муниципального предприятия должен составлять не менее 1000 МРОТ, установленных федеральным законом на дату государственной регистрации муниципального предприятия.

Если по окончании финансового года стоимость чистых активов предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, окажется меньше размера уставного фонда, орган, уполномоченный создавать такие предприятия, обязан произвести в установленном порядке уменьшение уставного фонда. Если стоимость чистых активов становится меньше размера, определенного законом, предприятие может быть ликвидировано по решению суда.

В случае принятия решения об уменьшении уставного фонда предприятие обязано письменно уведомить об этом своих кредиторов.

Кредитор предприятия вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это предприятие, и возмещения убытков.

Собственник решает вопросы:

- создания, реорганизации и ликвидации предприятия;
- определения предмета и целей его деятельности;
- контроля за использованием и сохранностью имущества.

Собственник имеет право на получение части прибыли.

В составе государственных предприятий есть такие, которые, будучи образованными на базе федерального имущества, функционируют в режиме оперативного управления этим имуществом. Такие предприятия называются федеральными «казенными» предприятиями.

Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие), выполняет следующие функции:

- владеет и пользуется имуществом в соответствии с целями своей деятельности и заданиями собственника;
- распоряжается имуществом лишь с согласия собственника;

- самостоятельно реализует продукцию, если иное не установлено правовыми актами;

Собственник вправе изъять излишнее или не по назначению используемое оборудование.

Опыт стран с рыночной экономикой позволяет утверждать, что государственные предприятия могут эффективно использоваться в системе государственного предпринимательства. Государственное предпринимательство в странах с рыночной экономикой довольно широко представлено прежде всего в отраслях, имеющих особо важное значение для экономики страны, либо в отраслях, требующих больших капитальных вложений, в которых частные и коллективные формы не могут обеспечить достаточную норму прибыли для расширенного воспроизводства.

В унитарных предприятиях в отличие от хозяйственных товариществ и обществ руководство их деятельностью осуществляется единоличным руководителем (директором), назначаемым собственником — государственным органом или органом местного самоуправления и подчиненным ему.

Типовым уставом казенного завода, созданного на базе ликвидируемого федерального государственного предприятия, и другими нормативными актами установлены жесткая отчетность руководителя предприятия и персональная ответственность за результаты хозяйственной деятельности вверенного ему предприятия.

Широкие возможности для участия государства в предпринимательской деятельности открываются благодаря смешанным хозяйственным формам, акции которых принадлежат и государству, и частным вкладчикам. В зарубежных странах в отличие от наших госпредприятий все субъекты государственного предпринимательства обязаны ежегодно издавать публичные годовые отчеты о своей производственно-коммерческой и финансовой деятельности, что позволяет государству корректировать, направлять их деятельность, а при необходимости — подвергать их реорганизации и даже ликвидации.

Практика показывает, что глубокое обновление госсобственности может успешно осуществляться путем ее реформирования, разгосударствления. Оно предполагает переход от монополии государственных предприятий к многообразию организационно-правовых форм.

5.6. Объединения корпораций

В ст. 121 ГК РФ сказано, что коммерческие организации в целях координации своей предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов *могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими организациями.*

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

К объединениям предприятий относятся ассоциации, концерны, консорциумы, межотраслевые и региональные союзы, холдинговые компании и др.

Организация и деятельность объединения предприятий любой формы должны строиться на следующих основных принципах:

- добровольность объединения на основе общности экономических интересов;
- равноправие участников совместной деятельности;
- свобода выбора организационной формы объединения;
- самоуправление участников и объединения в целом;
- организация отношений между участниками на договорной основе.

Предприятия, входящие в состав объединения, сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица. Руководящие органы объединения не наделяются распорядительной властью в отношении предприятий, входящих в объединение, и выполняют свои функции на основе договоров с предприятиями.

Ассоциация (союз) — это *организация созданная коммерческими юридическими лицами, которая имеет строго определенные цели: координацию осуществляемой ими предпринимательской деятельности, представление и защиту общих имущественных интересов.* Возможность непосредственного осуществления объединением деятельности в иных направлениях, в том числе предпринимательской, исключается. Тем самым правоспособность объединения коммерческих организаций ограничивается, ибо иные некоммерческие организации определяют направления своей деятельности самостоятельно и обладают правом осуществлять отдельные виды предпринимательской деятельности, хотя и на строго определенных условиях.

Если цели ассоциации (союза) коммерческих юридических лиц изменились и возникла необходимость ведения деятельности коммерческого характера, объединение должно быть преобразовано в хозяйственное общество или товарищество, участниками которых становятся его члены. При этом реорганизация производится с соблюдением требований ст. 57 ГК. В тех случаях, когда цели объединения не достигнуты, но на него возлагается ведение предпринимательской деятельности, ассоциация (союз) вправе учредить хозяйственное общество либо принять участие в его создании совместно с другими лицами. Прибыль, полученная ассоциацией (союзом) от предпринимательской деятельности учрежденных хозяйственных

обществ, не распределяется между ее участниками, а направляется на реализацию уставных целей и задач.

Возможные цели деятельности ассоциации (союза) некоммерческих юридических лиц в Гражданском кодексе РФ не установлены и должны определяться в соответствии с п. 2 ст. 2 Закона о некоммерческих организациях, допускающим создание некоммерческих организаций, в том числе их объединений, для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных, управленческих и иных целей, направленных на достижение общественных благ. Ассоциация (союз) также может создаваться с целью координации деятельности объединяющихся организаций, повышения ее эффективности, реализации совместных программ (социальных, благотворительных) и др.

Гражданский кодекс РФ не предусматривает издания специальных актов, определяющих статус ассоциаций (союзов). Однако принят ряд законов, регулирующих отношения, связанные с созданием и деятельностью объединений некоммерческих организаций отдельных видов. В частности, правовое положение союзов (ассоциаций) потребительских кооперативов определяется Законом «О потребительской кооперации» и Законом «О сельскохозяйственной кооперации». Деятельность союзов (ассоциаций) общественных объединений регламентируется Законом «Об общественных объединениях». Ассоциации и союзы благотворительных организаций создаются и действуют в соответствии с Законом «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях». Правовые вопросы объединений (ассоциаций) профсоюзов регулируются Законом «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности». Деятельность региональных объединений регулируется Законом «О свободе совести и о религиозных объединениях».

Юридические лица, объединившиеся в ассоциацию (союз), сохраняют свою самостоятельность, факт участия в объединении не влияет на объем правоспособности юридического лица. Оно обладает теми же правами, что и до вступления в ассоциацию (союз).

Ассоциация (союз) является собственником имущества, складывающегося за счет регулярных и единовременных поступлений от участников, а также иных допускаемых законодательством источников (п. 3 ст. 48, п. 3 ст. 212 ГК). Данное имущество используется объединением в соответствии с его специальной правоспособностью. При ликвидации объединения имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, не распределяется между участниками, а направляется на цели, аналогичные целям ликвидируемого объединения.

В России в последние годы стали создаваться холдинги. Они призваны восстановить утерянный контроль государства и министерств за деятельностью государственных предприятий, технологические и кооперационные связи со странами СНГ, прерванные с

распадом СССР, а также оживить инвестиционную деятельность в стране и тем самым повысить эффективность функционирования как государственных, так и частных предприятий.

Холдинг — это акционерная компания, использующая свой капитал для приобретения акций других компаний. Активы холдинга представлены преимущественно акциями других акционерных обществ. Холдинговые системы включают головную (материнскую) фирму, дочерние и внучатые фирмы. При этом материнской компании не обязательно располагать 5% акций дочерних фирм, достаточно гораздо меньшей доли акций, чтобы эффективно контролировать их деятельность. В результате материнская фирма реально распоряжается собственностью, во много раз превышающей фактически принадлежащую ей. Это приводит к концентрации капитала, облегчает решение крупных финансовых и хозяйственных проблем, обеспечивает слаженность действий множества взаимосвязанных компаний.

На Западе единственным ограничением при создании холдинговых компаний является антимонопольное законодательство. В то же время создание холдингов предпочтительнее слияния компаний. Хотя идея холдинговых компаний заимствована за рубежом, наблюдаются существенные различия между зарубежной и российской практикой образования холдингов, а также целей, преследуемых при их создании. Существуют и общие цели: создание холдинга позволяет значительно расширить инвестиционные возможности входящих в него структур, упростить расчеты между ними, диверсифицировать производство, успешнее конкурировать на международном рынке. Однако имеются и серьезные различия между ними.

Зарубежный холдинг, за очень небольшим исключением, представляет собой частную корпорацию, на которую государство может влиять лишь путем общегосударственных актов регулирования экономики. Российские холдинги в большинстве своем базируются на государственной собственности, и соответственно, образуются и управляются государственными органами.

Зарубежные холдинги образуются:

- выделением из материнской компании дочерних предприятий или созданием новых предприятий;
- присоединением (покупкой) предприятий к материнской компании либо слиянием двух или нескольких компаний.

Во всех случаях ядром холдинга становится та материнская фирма, которая в жестких рыночных условиях смогла доказать свою жизнеспособность и право на роль лидера.

Отечественные холдинги образуются:

- выделением из состава существующего предприятия подразделений в качестве самостоятельных юридических лиц и преобразованием их в дочерние предприятия;

- объединением пакетов акций юридически самостоятельных предприятий или учреждением новых АО.

Создание холдинга в первом случае осуществляется по заявке, направляемой в комитет управления имуществом; во втором — комитетом управления имуществом непосредственно.

Зарубежный холдинг — это корпорация, в уставный капитал которой входят акции дочерних предприятий. Различают чистый холдинг, создаваемый с целью финансового управления и контроля, и смешанный, занимающийся также предпринимательской деятельностью. В отечественной практике холдинг — управленческая структура, создаваемая с целью сохранить объединения предприятий, поддержать технологические и кооперированные связи между ними. Соответственно предполагается жесткое подчинение дочерних предприятий материнской компании.

Поэтому создание подобных холдингов в России, помимо положительных сторон, о которых говорилось выше, имеет и отрицательные моменты. Существует реальная возможность возрождения административных методов управления, а также превращения холдингов в монопольные структуры в связи со слабым антимонопольным законодательством.

Существует еще такое объединение юридических лиц, как *некоммерческое партнерство* — разновидность договорного ассоциативного объединения коммерческих организаций (возможно некоммерческих организаций и граждан), основанного на членстве участников.

Для реализации своих уставных целей в рамках специальной правоспособности некоммерческое партнерство имеет право участвовать в предпринимательской деятельности, в том числе путем непосредственного производства, реализации товаров, услуг, ценных бумаг, а не только путем создания и участия в хозяйственных обществах.

В наше стране в последнее время создаются и торговые дома. *Торговый дом* — тип внешнеторговой организации, осуществляющей экспортно-импортные операции по широкой номенклатуре товаров и услуг, организующей международную кооперацию производства, научно-техническое сотрудничество, участвующей в кредитно-финансовых операциях и других формах внешнеэкономических связей.

Согласно Закону РФ «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» *торгово-промышленные палаты* — это общественные организации, которые образуются в целях содействия развитию экономики Российской Федерации, ее интеграции в мировую хозяйственную систему, формированию современной промышленной, финансовой и торговой инфраструктуры, созданию благоприятных условий для предпринимательской деятельности, урегулированию отношений предпринимателей с их социальными партнерами, всемерному развитию всех видов предпринимательства, торгово-экономических и

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

научно-технических связей предпринимателей Российской Федерации с предпринимателями зарубежных стран.

Торгово-промышленные палаты выполняют следующие задачи:

- оказывают помощь российским предприятиям и предпринимателям, представляют и защищают их интересы по вопросам, связанным с осуществлением хозяйственной деятельности, в том числе и за границей;
- содействуют развитию всех видов предпринимательской деятельности с учетом экономических интересов субъектов Российской Федерации, отраслей народного хозяйства и предприятий;
- организуют взаимодействие между субъектами предпринимательской деятельности, их взаимодействие с государством в лице его органов, а также с социальными партнерами;
- содействуют развитию системы образования и подготовки кадров для предпринимательской деятельности в Российской Федерации, участвуют в разработке и реализации государственных и межгосударственных программ в этой области;
- оказывают предпринимателям, их объединениям, союзам, ассоциациям информационные услуги, содействуют в организации инфраструктуры информационного обслуживания предпринимательства;
- содействуют развитию экспорта российских товаров и услуг, оказывают практическую помощь российским предприятиям и предпринимателям в проведении операций на внешнем рынке и освоении новых форм торгово-экономического и научно-технического сотрудничества;
- принимают меры в рамках предоставленных им прав к недопущению и пресечению недобросовестной конкуренции и неделового партнерства;
- содействуют урегулированию споров, возникающих между предприятиями, предпринимателями;
- обеспечивают предоставление услуг, необходимых для осуществления коммерческой деятельности иностранных фирм и организаций;
- выполняют другие задачи с учетом положений международных договоров Российской Федерации.

Торгово-промышленные палаты *имеют право:*

- осуществлять независимую экспертизу проектов нормативных актов в области экономики, внешнеэкономических связей, а также по другим вопросам, затрагивающим интересы предприятий и предпринимателей;
- представлять и защищать законные интересы своих членов в государственных органах;
- оказывать содействие российским и иностранным предприятиям и предпринимателям в патентовании изобретений, по-

Вернуться в ~~каталог~~ каталог учебников

<http://учебники.информ2000.рф/uchebniki.shtml>

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

лезных моделей, промышленных образцов, регистрации товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров;

- проводить по поручению российских и иностранных предприятий и предпринимателей экспертизы, контроль качества, количества и комплектности товаров;
- удостоверить в соответствии с международной практикой сертификаты происхождения товаров, а также другие документы, связанные с осуществлением внешнеэкономической деятельности;
- вести негосударственный Реестр российских предприятий и предпринимателей, финансовое и экономическое положение которых свидетельствует об их надежности как партнеров для предпринимательской деятельности в Российской Федерации и за рубежом;
- организовывать международные выставки, а также обеспечивать подготовку и проведение выставок российских товаров за границей;
- создавать, реорганизовывать и ликвидировать в Российской Федерации и за границей предприятия и учреждения, а также совместно с иностранными предприятиями и предпринимателями учреждать смешанные торгово-промышленные палаты;
- издавать газеты, журналы и другие печатные материалы для обеспечения предпринимательской деятельности;
- самостоятельно определять методы осуществления своей деятельности, устанавливать структуру, штатное расписание, численность работников, формы и размеры оплаты труда и материального стимулирования их труда;
- открывать свои филиалы и представительства, в том числе за границей;
- для разрешения экономических споров в соответствии с законодательством Российской Федерации образовывать третейские суды, утверждать положения о них и порядок рассмотрения споров третейскими судами;
- осуществлять иные полномочия, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

Торгово-промышленная палата Российской Федерации (именуемая в дальнейшем ТПП России, Палата) является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на членстве, созданной по инициативе территориальных торгово-промышленных палат, российских коммерческих и некоммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, объединяющей своих членов для реализации целей и задач, определенных Законом Российской Федерации «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» и ее уставом.

В российской рыночной экономике, которая все еще находится в стадии развития и в которой основным видом ограничения конкуренции являются естественные монополии, оставшиеся еще с советских времен, такое явление, как картели, картельные соглашения встречается довольно редко, тем более что российское антимонопольное законодательство запрещает практически все (за небольшим исключением) виды картельных соглашений.

С одной стороны, это может быть и хорошо, но есть и другая сторона. В экономике развитых капиталистических стран (США, Германии, Японии) с более совершенным антимонопольным законодательством и грамотным государственным регулированием существует много примеров, когда картели не только не приносили вреда, но и давали немалый положительный эффект.

Например, картельные соглашения помогают развитию малых и средних предприятий, позволяют им удержаться на плаву в конкурентной борьбе с более крупными, облегчают им выход на внешний рынок (экспортные картели). Картели также создаются с целью преодоления производственных кризисов и восстановления баланса спроса и предложения в определенной отрасли (картель структурных кризисов). Все это конечно происходит в условиях жесткого контроля со стороны государства, который исключает возможные негативные последствия.

Картель — это *ограничивающее конкуренцию соглашение между предприятиями, которые юридически и экономически остаются самостоятельными.*

По своему содержанию картельные соглашения могут быть весьма разнообразны. Вершина их расцвета пришлась на период между Первой и Второй мировыми войнами, поэтому представленные ниже виды картелей являются отчасти «историческими формами», относящимися к тому времени, хотя многие из них и сейчас являются образцом практических действий.

Субмиссионный картель — объединяет предпринимателей, в его рамках распределяются общие оферты предложения на государственные заказы; ставит своей целью, чтобы входящие в него предприятия во время тендеров при размещении государственных заказов получали бы в порядке очередности добавку за завышенные цены. Это достигается тем, что во время торгов все члены картеля из числа участвующих в них предлагают продукцию по чрезвычайно завышенной цене. Часто картельным договором предусматриваются компенсационные платежи «победителей» тендера «проигравшим».

Картель, согласующий только единые условия продажи (но не цены), — устанавливает для всех предприятий-участников опреде-

ленные договором условия относительно их гарантийных услуг, сроков поставок, условий оплаты и т.д.

Картель согласованных размеров скидок — определяет условия и размеры скидок для предприятий-участников.

Картель минимальных цен — определяет цены, которые в процессе торговли не могут быть снижены.

Картель единой цены — устанавливает единые для всех членов картеля цены на рынке сбыта. Такой картель возможно создать лишь в том случае, если все входящие в него предприятия имеют примерно одинаковое качество продукции, так как иначе спрос концентрировался бы на продукции высшего качества. Фактически в прошлом большинство картелей единой цены создавались там, где группа предприятий производила достаточно однородный, однородный продукт (например, уголь, сталь, цемент). Обычно поводом для создания картеля рассматриваемого типа было падение цен, которое происходило из-за возникновения в отрасли избыточных производственных мощностей. Предприятия-члены картеля путем согласованного сбивания цены пытались переключить спрос на себя. Это часто приводило к тому, что картель единой цены превращался в квотный картель.

Квотный картель — выделяет каждому члену картеля определенную квоту (долю) производства продукции, которая не может быть превышена. При этом должно производиться лишь такое количество продукции, которое может быть реализовано при повышенных единых ценах. Кроме того, квотный картель равномерно воздействует на все предприятия-участники, заставляя их снижать избыточные производственные мощности. Превышение установленных производственных квот карается штрафом, определенным картельным договором. Однако так как превышения квот часто оставались незамеченными, квотный картель в конце концов трансформировался либо вливался в синдикат.

Синдикат — самая «жесткая» форма картеля. Реализация продукции всех участников синдиката осуществляется по единым ценам исключительно через центр по продажам, принадлежащий синдикату. Таким образом все предприятия-члены обязаны поставлять всю свою продукцию в синдикат, который благодаря этому имеет возможность контролировать соблюдение производственных квот. Нелегальная продажа продукции отдельными членами синдиката предотвращается с помощью самых различных мер, вплоть до постоянного контроля у заводских ворот.

Региональный картель — соглашения между предприятиями о территориальном разделе рынка сбыта между продавцами, благодаря чему отдельный продавец становится монополистом в своем регионе.

Экспортный картель — соглашение по условиям сбыта продукции на иностранных рынках.

Импортный картель — соглашение импортеров внутри страны, направленное против иностранных фирм экспортеров.

Картель специализации — каждый его участник обязывается производить один определенный продукт или тип продуктов. Таким образом каждый член картеля получает монопольное положение на рынке определенной продукции.

Картель структурных кризисов — соглашение, которое должно обеспечить безболезненное свертывание производственных мощностей при устойчивом, не обусловленном конъюнктурой сокращении сбыта. Такого рода картельное соглашение заключается обычно во время циклических спадов производства, в условиях, когда баланс спроса и предложения на продукцию отрасли резко нарушен (имеются большие запасы непроданной продукции), цены падают ниже среднетраслевой себестоимости и значительное число предприятий отрасли вынуждены прекратить производство. В этом случае компании согласовывают между собой масштабы снижения производства и недогрузки мощностей до тех пор, пока избыток продукции не будет продан.

Объединение малых и средних предприятий служит для повышения их конкурентных шансов.

Таким образом, мы видим, что картели могут преследовать совершенно различные цели. Некоторые из них создаются с намерением добиться монопольной власти на рынке путем выбивания конкурентов, другие для того, чтобы пробиться на новый рынок, третьи — чтобы выйти из кризиса, и т.д. Это еще раз подтверждает, что картели могут давать как негативный, так и позитивный экономический эффект, поэтому все процессы, связанные с образованием и деятельностью картелей, подлежат законодательному регулированию и прямому государственному контролю.

5.7. Корпорации в зарубежных странах

Переход российской экономики к рынку сопровождался появлением различных организационно-правовых форм предпринимательской деятельности. В этих условиях особое значение для совершенствования гражданского законодательства России в области регулирования предпринимательской деятельности юридических лиц, основанной на различных формах собственности, имеет богатый опыт организации работы предприятий в зарубежных странах. На протяжении многих десятилетий на компаниях различных форм собственности и организационно-правового оформления отработывались методы правового воздействия с целью наиболее эффективного их функционирования. Благодаря этому предприятия развитых стран приобрели солидный опыт совершенствования своей правовой, организационной и управленческой базы, что

в конечном счете нашло отражение в конкретных нормативно-правовых актах.

Думается, что накопленный за рубежом позитивный опыт может быть интересен и для российской действительности. Ближе всего к нашей правовой системе, скорее всего, находится законодательство Франции и Германии. Однако даже их достаточно близкая к нашим условиям система организации и правового регулирования деятельности юридических лиц вряд ли может быть полностью использована, не говоря уже о таких странах, как США и Великобритания, правовые системы которых довольно сложны и специфичны. По этой причине, мы полагаем, возможно лишь частичное заимствование наиболее эффективных и подходящих элементов с учетом развития нашей экономики.

Характерными признаками корпорации (юридического лица) как в России, так и за рубежом являются:

- достижение общей цели;
- наличие организационной структуры, обеспечивающей организационное единство юридического лица и четкую регламентацию отношений между его участниками;
- наличие обособленного имущества;
- возможность выступать в гражданском обороте от собственного имени;
- самостоятельная гражданско-правовая ответственность по обязательствам, в которые вступает юридическое лицо.

Законодательство зарубежных стран исходит из того, что присущую юридическим лицам правоспособность реализуют органы юридического лица, совершающие сделки в пределах их компетенции. Таким образом, они действуют как представители юридического лица и своими действиями создают для последнего права и обязанности.

1. Критерии классификации. В зарубежных странах существуют различные классификации юридических лиц, определяемые особенностями правовых систем и применяемыми критериями. В настоящее время в странах Европейского Союза принята единая классификация фирм *по правовому положению*, которая используется в новом законодательстве всех стран ЕС. Согласно ей выделяются два вида компаний — юридических лиц: публичного права и частного права (оба с ограниченной ответственностью). Критериями такого деления могут быть основания возникновения того или иного субъекта права. Так, если основанием для создания юридического лица публичного права служит публично-правовой акт (закон, административный акт), то для юридического лица частного права — исключительно акт частноправового характера.

Особенностью некоторых юридических лиц публичного права (различного рода государственных учреждений и территориальных единиц) является наличие у них властных полномочий.

Например, юридическими лицами публичного права во Франции являются департаменты и общины, в ФРГ — земли, в Италии — провинции и коммуны. К этой категории относятся также организации культуры, просвещения, науки и здравоохранения, торговые и промышленные палаты.

Юридические лица различаются *по характеру собственности*. По этому признаку можно выделить частные, государственные и кооперативные предприятия.

2. Порядок образования юридических лиц. В зарубежных странах он в целом аналогичен порядку, действующему в нашей стране. Это разрешительный, распорядительный, явочный и нормативно-явочный порядок образования юридических лиц.

Если при *распорядительном порядке* возникают преимущественно юридические лица публичного права, то для большинства юридических лиц частного права характерен *нормативно-явочный, явочный или разрешительный порядок*.

При распорядительном порядке юридическое лицо возникает на основе одного лишь распоряжения учредителя. Именно в таком порядке ранее в России возникали государственные предприятия и учреждения, при этом никакой государственной регистрации не требовалось.

Нормативно-явочный порядок предполагает, что юридические лица должны соответствовать требованиям нормативно-правового акта, регулирующего правовой механизм их образования и деятельности. Данные юридические лица проходят регулируемую гражданским законодательством государственную регистрацию и только после этого получают статус юридического лица. Посредством установленного порядка регистрации за рубежом создаются акционерные общества торговых товариществ. В России в нормативно-явочном порядке создаются коммерческие и некоммерческие организации — акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью, товарищества, фонды, ассоциации и т.д.

В развитых странах имеет распространение явочный порядок образования юридических лиц. Здесь также отсутствует специальная государственная регистрация. Организации создаются в силу самого факта волеизъявления учредителя. В России в начале 1990 г. в подобном порядке формировались профессиональные союзы, их объединения и отделения. За рубежом явочный порядок применяется, например, при создании ассоциаций во Франции и некоммерческих учреждений в Швейцарии.

При разрешительном порядке юридическое лицо создается, как правило, в результате индивидуального разрешения соответствующего государственного органа, в качестве которого могут выступать парламент, правительство, министерство и др. Во Франции в раз-

решительном порядке формируются торговые товарищества, учредителями которых являются иностранцы, а в Германии — учреждения. Кроме того, в Германии разрешительный порядок предусматривается и для хозяйственных союзов. В Российской Федерации в таком порядке создаются государственные и муниципальные унитарные предприятия.

3. Виды корпораций. Среди юридических лиц частного права наиболее многочисленны торговые товарищества, подразделяемые на уставные, персональные, договорные и коллективные. В некоторых странах они дробятся на более мелкие группы. Так, в Германии среди договорных товариществ наряду с полным и командитным выделяются негласные товарищества, а во Франции к числу уставных товариществ относят акционерное общество и акционерную командиту.

В настоящее время как в России, так и в ряде европейских стран торговые товарищества делятся на «объединения лиц» и «объединения капиталов». Первые включают в себя полное и командитное товарищества, производственные и потребительские кооперативы, а вторые — акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью и акционерную командиту. В основе «объединений лиц» лежит личный доверительный характер взаимоотношений их участников, тогда как «объединения капиталов» предоставляют организации, базирующиеся лишь на имущественных связях участников и не обязательно на личной деятельности. Если «объединения лиц» получили в основном распространение в среде мелкого и среднего бизнеса, то характерной формой организации предпринимательской деятельности в крупном бизнесе являются, как правило, «объединения капиталов».

Все фирмы зарубежных стран можно подразделить также на *единоличные предприятия* и *объединения предпринимателей*. Первое обычно является собственностью одного лица или семейства, которое несет ответственность по своим обязательствам всем имуществом предприятия и всем личным имуществом. Единоличное предприятие может быть зарегистрировано в торговом реестре либо как самостоятельное, либо как филиал предприятия. Фирменное наименование единоличного предприятия может совпадать, а может и не совпадать с фамилией и именем предпринимателя, которому оно принадлежит. Единоличное предприятие в Германии называется Einzelunternehmung, Einzelfirma, во Франции — Enterprise individuelle, в Великобритании — Ownership, а в США — Individual proprietorship. Форму единоличных предприятий имеют за рубежом, как правило, мелкие и средние фирмы. Однако иногда встречаются и единоличные компании-гиганты семейного типа, к числу которых относится, например, вторая по величине финансовая группа Юнсонов в Швеции.

К «компаниям одного лица» в России относятся акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью. Особой «компанией одного лица» в России выступают государственные муниципальные унитарные предприятия, не являющиеся собственниками своего имущества. Такое юридическое лицо не свойственно нормальному товарному обороту, в качестве участников которого всегда выступают самостоятельные собственники. Не случайно подобную организационно-правовую форму не знает законодательство ни одной зарубежной страны с развитой рыночной экономикой. Там государственные и муниципальные предприятия обычно существуют в форме акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью с полным или иным участием государства-учредителя.

Следует отметить, что наиболее распространенными организационно-правовыми формами юридических лиц за рубежом являются все же объединения предпринимателей.

Юридические лица могут делиться также в зависимости от степени ответственности участников объединения по обязательствам предприятия (всем своим имуществом или только вкладом участников). В большинстве зарубежных стран (впрочем, как и в России) принято деление объединения предпринимателей на следующие виды: полное товарищество, командитное товарищество, общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество.

В форме *полного товарищества* — объединения двух или более лиц для осуществления предпринимательской деятельности с целью извлечения прибыли — обычно создаются кооперативные объединения (кредитные, сбытовые). Их капитал складывается из взносов — паев, размер которых определяется уставом кооперативного объединения. Форма полного товарищества, как правило, не имеет большого распространения за рубежом (да и в России тоже) и применима лишь для мелких и средних предприятий. Ответственность по обязательствам товарищества несут все его члены всем принадлежащим им имуществом в солидарной форме, а гарантий защиты полных товариществ от банкротства пока, к сожалению, нет. Все это и обуславливает непривлекательность такой формы для крупного капитала.

Командитное товарищество состоит из двух групп участников: полных товарищей, отвечающих за долги товарищества всем своим имуществом, и командитистов, участвующих в деятельности товарищества лишь своими вкладами. В соответствии с внесенными вкладами они получают прибыль и не принимают участия в управлении делами товарищества, отвечая по его долгам лишь в пределах своих вкладов. Фирменное наименование такого товарищества включает в себя имена одного или нескольких полных товарищей с добавлением слов «и компания». Командитное товарищество не обязано публично

отчитываться. В Германии командитное товарищество не является юридическим лицом и не обязано уплачивать налог на корпорацию.

Данный вид товарищества также не вызывает особого интереса у крупного капитала, поскольку не позволяет обеспечить полноту власти и получать наибольшие прибыли. В связи с этим в некоторых странах существует вариант командитного товарищества, так называемая акционерная командита. В данном случае капитал командитистов делится на акции, которые могут свободно отчуждаться, что дает возможность крупному и среднему капиталу чувствовать себя более уверенно в бизнесе.

Практике развитых рыночных отношений в европейских странах известны и другие смешанные формы хозяйственных товариществ, например командитное товарищество с ограниченной ответственностью, возникающее в случае, когда полным товарищем в командите становится товарищество (общество) с ограниченной ответственностью как единое юридическое лицо. Участники такого товарищества, становясь командитистами, приобретают ранее доступное лишь полным товарищам право личного участия в командите через управление товариществом в качестве полного участника. Таким образом, они пользуются преимуществами положения полных товарищей без того, чтобы столь же сильно рисковать своим имуществом. Право многих европейских стран отрицает за персональными товариществами свойства особого субъекта права. Однако, например, во Франции, как и в России, все виды товариществ рассматриваются как юридические лица.

Основными правовыми формами деятельности компаний в зарубежных странах являются общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество.

Общество с ограниченной ответственностью — это форма объединения капиталов. Основные признаки таких обществ в большинстве стран, где они образуются, в основном совпадают, за исключением Великобритании. Там эти общества соответствуют акционерным обществам. Понятие «английская компания» не аналогично полностью понятию «акционерное общество», однако в первом случае правовой статус юридического лица все же ближе к акционерному обществу, нежели к обществу, с ограниченной ответственностью.

Участники общества с ограниченной ответственностью отвечают по обязательствам общества только своим вкладом, но не своим имуществом. Капитал общества подразделяется на доли-паи, которые распространяются между учредителями без публичной подписки и являются обычно именованными. Участниками общества, как правило, является небольшая группа людей, знающих друг друга или состоящих в родственных отношениях. Причем их число может быть ограничено и в законодательном порядке. Обычно устанавли-

вается граница на уровне от 30 до 50 участников. Управление делами и заключение сделок от имени общества осуществляют один или несколько распорядителей, которые могут быть членами общества, а могут и не быть ими.

В зарубежных странах общество с ограниченной ответственностью не обязано публиковать отчеты о своей деятельности, данные о балансе, изменениях размера капитала и перемещениях в составе управляющих им органов. Все это представляет интерес для предпринимателей, поскольку позволяет при ограничении ответственности по обязательствам общества только своим вкладом осуществлять различные операции, не предавая их гласности.

В России новый Гражданский кодекс РФ четко разграничил функции акционерного общества и общества с ограниченной ответственностью. Вклад, внесенный обществом с ограниченной ответственностью, является собственностью общества, а участник при выходе из него имеет право на получение стоимости части имущества, соответствующей его доле. Число участников общества с ограниченной ответственностью, созданного после 1994 г., не должно превышать 50 человек. Данные общества действуют преимущественно в сфере среднего и мелкого предпринимательства и в чем-то схожи с акционерными обществами. Объединяющим моментом здесь служит освобождение участников от имущественной ответственности перед кредиторами за пределами вкладов, внесенных в уставный капитал.

Самой распространенной организационно-правовой формой юридических лиц в зарубежных странах является *акционерное общество*. Законодательство об акционерном обществе во многих странах наиболее разработано и детализировано. Так, в ФРГ основным источником права в этой области является Акционерный закон 1965 г., а во Франции — Закон от 24 июля 1966 г. В России правовой статус акционерных обществ регулируется Федеральным законом «Об акционерных обществах» от 24 ноября 1995 г. В США акционерное законодательство образуют законы отдельных штатов о предпринимательских корпорациях.

В большинстве зарубежных стран акционерное общество представляет собой объединение капиталов, образуемое путем выпуска акций. Они являются документами на предъявителя, котируются на фондовой бирже и могут свободно переходить от одного лица к другому. В России акционерные общества выпускают именные акции и акции на предъявителя, которые в зависимости от типа акционерного общества (открытое или закрытое) могут «передвигаться» свободно или ограниченно.

Законодательство об акционерных обществах в зарубежных странах довольно подробно регламентирует порядок их образования, число учредителей, формы и методы управления. Как указыва-

лось ранее, форма акционерного общества наиболее распространена, поскольку удобнее для предпринимателей в сравнении с остальными организационными формами юридических лиц. Акционерное общество, с одной стороны, дает возможность аккумулировать капитал в обществе, объединяя средства мелких собственников и передавая их в распоряжение крупного капитала, с другой — позволяет предпринимателям максимально снизить возможность риска, связанного с хозяйственной деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

В практике европейских стран существуют и иные типы объединений. Они отличаются друг от друга целями объединения, характером экономических отношений между участниками и степенью самостоятельности входящих в них предприятий. Речь идет о классификации *по организационным признакам*. Это картели, синдикаты, промышленные холдинги, финансовые группы, тресты и концерны. Картели, синдикаты, тресты и концерны обычно относят к монополистическим объединениям, в связи с чем законодательство многих стран деятельность этих объединений ограничивает. Несмотря на то что их юридическая природа и правовой статус не совсем ясны, в некоторых странах подобные объединения существуют в течение многих десятилетий.

Охарактеризуем рассмотренные виды юридических лиц в некоторых зарубежных странах и в России.

В законодательстве Германии юридические лица частного права делятся на союзы и учреждения. Союзы, в свою очередь, подразделяются на хозяйственные, основная цель которых — предпринимательская деятельность для получения прибыли, и нехозяйственные.

К хозяйственным союзам относятся торговые товарищества, признаваемые субъектами права, деятельность которых регулируется специальным законодательством. Нехозяйственные союзы — это объединения лиц, преследующих так называемые идеальные цели: политические, научные, социальные, благотворительные. Германское право, как и право других европейских стран, подразделяет торговые товарищества на полные и коммандитные. Положения, регулирующие деятельность торговых товариществ, содержатся в немецком Торговом кодексе.

Юридические лица во Франции подразделяются на товарищества и ассоциации. В общих чертах деление юридических лиц в этой стране такое же, как в Германии — на хозяйственные и нехозяйственные союзы. Ассоциации — объединения лиц, деятельность которых направлена на достижение социальных, культурных, научных и благотворительных целей. Общность целей делает ассоциации похожими на немецкие учреждения. Товарищество представляет собой объединение двух или более лиц с целью осуществления совместной предпринимательской деятельности. Оно считается торго-

вым, если предметом его деятельности является совершение торговых сделок. Среди торговых товариществ ведущая роль принадлежит акционерным обществам и товариществам с ограниченной ответственностью, формы которых используются для организации компании не только частного, но и государственного капитала.

Формы существования юридических лиц в Великобритании и США в целом имеют общие черты, что определяется сходством законодательств обеих стран.

В США различают два вида объединений: партнерства (Partnership) и корпорации (Corporation). Партнерства — это объединения лиц, сходные с полным и коммандитным товариществами европейского континентального законодательства. Корпорации — объединения капиталов, что, очевидно, близко к акционерному обществу и обществу с ограниченной ответственностью в Европе. По законодательству США партнерство может быть общим и ограниченным.

В соответствии с гражданским законодательством юридические лица в России подразделяются на коммерческие и некоммерческие организации. Основой для деятельности первых является извлечение прибыли. Вторые не ставят перед собой такой цели. Деятельность их в основном преследует благотворительные цели, не связанные с извлечением прибыли. К коммерческим организациям относятся хозяйственные общества и товарищества, государственные и муниципальные унитарные предприятия, производственные кооперативы. Некоммерческие организации — это фонды, учреждения, потребительские кооперативы, ассоциации.

С учетом изложенного можно сделать вывод, что пути формирования национальных законодательств совпадают во многих странах. Однако, несмотря на общее сходство видов и характеристик организационно-правовых форм предприятий, в каждой стране имеется своя специфика, обусловленная различиями в методах правового воздействия на деятельность зарубежных компаний, а также особенностями национальных законодательств. Вместе с тем общим моментом практически для всех стран является преимущественное использование разнообразных форм организации юридического лица.

Как можно заметить, во многих странах общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество — наиболее значимые и распространенные организационно-правовые формы предпринимательской деятельности. Это объясняется тем, что акционерное общество — форма организации крупного капитала, позволяющая привлекать финансовые средства для ведения предпринимательской деятельности, а также способствующая наиболее удобному и эффективному управлению предприятием. Если говорить об обществе с ограниченной ответственностью, то служит оно пре-

имущественно мелкому и среднему бизнесу, доля предприятий которого в зарубежных странах достаточно широко представлена.

На сегодняшний день в России в условиях формирующейся рыночной экономики уже можно говорить о преимущественном положении акционерных обществ и обществ с ограниченной ответственностью, правовой статус которых достаточно полно урегулирован национальным законодательством. Другие организационно-правовые формы юридических лиц, такие, как хозяйственные товарищества, государственные и муниципальные унитарные предприятия, учитывая особенности экономического развития страны, заслуживают пристального внимания и юридического оформления посредством принятия федеральных законов, регулирующих их правовой статус.

Контрольные вопросы

1. Что понимают под полным товариществом и товариществом на вере?
2. Чем общество с ограниченной ответственностью отличается от общества с дополнительной ответственностью?
3. Каковы виды акционерных обществ?
4. Что понимают под производственным кооперативом?
5. Что такое дочерние и зависимые общества?
6. Каковы характеристики государственных и муниципальных унитарных предприятий?
7. В каких формах существуют корпоративные объединения?
8. Какие виды корпораций в зарубежных странах вам известны?

Глава 6

Правовой статус юридических лиц — хозяйствующих субъектов

- 6.1. Регистрация деятельности юридического лица
 - 6.2. Лицензирование отдельных видов деятельности юридического лица
 - 6.3. Прекращение деятельности юридического лица
 - 6.4. Законодательство о несостоятельности (банкротстве)
 - 6.5. Несостоятельность (банкротство) юридического лица
-

6.1. Регистрация деятельности юридического лица

Юридические лица могут создаваться по воле либо собственников (учреждения и унитарные предприятия), либо их будущих членов (например, хозяйственные товарищества и общества), либо тех, кто вносит имущественные вклады, не становясь участниками юридического лица (например, фонды).

Учредителями юридического лица могут быть граждане и юридические лица, в том числе иностранные.

Унитарное государственное или муниципальное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создается по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления.

Федеральное казенное предприятие образуется по решению Правительства Российской Федерации. В соответствии с ГК РФ учредителем общества с ограниченной ответственностью и акционерного общества может быть одно лицо за некоторым исключением. Общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество не могут иметь в качестве единственного учредителя другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Производственный кооператив, наоборот, не может быть создан одним лицом, поскольку согласно ч. 3 ст. 108 ГК РФ число его членов не должно быть менее пяти.

В некоторых случаях закон предусматривает максимальное количество учредителей (участников) юридического лица. Так, число акционеров закрытого акционерного общества не должно превы-

шать 50 (ст. 7 Федерального закона «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г.).

Вновь созданные и реорганизованные предприятия *подлежат государственной регистрации* в соответствии с Федеральным законом РФ № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». С момента внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц предприятие считается созданным и приобретает статус юридического лица.

Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы и при ведении государственного реестра юридических лиц.

Государственная регистрация юридических лиц осуществляется посредством внесения в Единый государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах в соответствии с Федеральным законом.

Законодательство Российской Федерации о государственной регистрации состоит из Гражданского кодекса РФ, указанного выше Федерального закона и издаваемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

Государственная регистрация осуществляется *федеральным органом исполнительной власти*, уполномоченным в порядке, установленном Конституцией РФ, полномочия которого и порядок регистрации закреплены в Конституции РФ и Федеральном конституционном законе «О Правительстве Российской Федерации».

Документы представляются в регистрирующий орган уполномоченным лицом непосредственно или направляются почтовым отправлением с объявленной ценностью при его пересылке и описью вложения. Иные способы представления документов в регистрирующий орган могут быть определены Правительством Российской Федерации.

Уполномоченным лицом (заявителем) могут являться следующие физические лица:

- руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющие право без доверенности действовать от имени этого юридического лица;
- учредитель (учредители) юридического лица при его создании;
- руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица;

- иное лицо, действующее на основании доверенности или иного полномочия, предусмотренного федеральным законом, или актом специально уполномоченного на то государственного органа, или актом органа местного самоуправления.

Заявитель удостоверяет своей подписью заявление, представляемое в регистрирующий орган, и указывает свои паспортные данные или в соответствии с законодательством Российской Федерации данные иного удостоверяющего личность документа и идентифицированный номер налогоплательщика (при его наличии).

Подпись заявителя на указанном заявлении должны быть нотариально удостоверена.

Датой представления документов при осуществлении государственной регистрации является день их получения регистрирующим органом.

Заявителю выдается расписка в получении документов с указанием перечня и даты их получения. Расписка должна быть выдана в день получения документов регистрирующим органом.

При поступлении в регистрирующий орган документов, направленных по почте, расписка высылается в течение рабочего дня, следующего за днем получения документов регистрирующим органом, по указанному заявителем почтовому адресу с уведомлением о вручении.

Регистрирующий орган обеспечивает учет и хранение всех представленных при государственной регистрации документов.

Регистрирующий орган не вправе требовать представление других документов кроме документов, установленных настоящим Федеральным законом.

Нотариальное удостоверение документов, представляемых при государственной регистрации, необходимо только в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Регистрация юридических лиц состоит из нескольких этапов.

Первый этап — момент фактической подачи документов в регистрационный орган. К таким документам закон относит:

- подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством Российской Федерации; в заявлении подтверждается, что представленные учредительные документы соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах, иных представленных для государственной регистрации документах, заявлении о государственной регистрации, достоверны, что при создании юридического лица соблюден установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы порядок их учреж-

дении, в том числе оплаты уставного капитала (уставного фонда, складочного капитала, паевых взносов) на момент государственной регистрации, и в установленных законом случаях согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления вопросы создания юридического лица;

- решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- учредительные документы юридического лица (подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии);
- выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица — учредителя;
- документ об уплате государственной пошлины.

За государственную регистрацию уплачивается государственная пошлина в соответствии с законодательством о налогах и сборах.

Согласно ст. 54 ГК РФ местонахождение юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Второй этап состоит в проверке регистрирующими органами документов, представленных на регистрацию. *Проверка* включает две стадии: внешняя проверка, при которой проверяются полнота представленных документов, порядок их составления, наличие надлежащих реквизитов, и внутренняя проверка, когда проверяется содержание регистрационных документов на предмет их соответствия законам и иным правовым актам.

Согласно ст. 52 ГК РФ юридическое лицо действует на основании устава либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. Учредительный договор юридического лица заключается (подписывается), а устав утверждается его учредителями (участниками).

Требования к учредительным документам юридического лица установлены Гражданским кодексом РФ и Федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. В соответствии со ст. 52 ГК РФ учредительные документы юридического лица должны содержать наименование и местонахождение юридического лица, порядок управления его деятельностью, а также иные сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида.

Перечень сведений, которые должны содержаться в уставе акционерного общества, предусмотрен ст. 11 Федерального закона «Об акционерных обществах».

В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а также некоторых коммерческих организаций должны быть обязательно определены предмет и цели деятельности.

Учредительный договор должен содержать обязанности учредителей и порядок их совместной деятельности по созданию юридического лица, условия наделения юридического лица имуществом, порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода участников из его состава.

Третий этап заключается в регистрации юридического лица после всесторонней экспертизы представленных документов. Срок регистрации исчисляется с момента фактической подачи документов.

Сроки и место государственной регистрации установлены законодательно.

Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого органа — по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. Государственная регистрация индивидуального предпринимателя осуществляется по месту его жительства.

Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц.

Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в соответствующий государственный реестр. Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в соответствующий государственный реестр. Регистрирующий орган не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации выдает (направляет) заявителю документ, подтверждающий факт внесения записи в соответствующий государственный реестр. Форма и содержание документа устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Регистрирующий орган в срок не более пяти рабочих дней с момента государственной регистрации представляет в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Феде-

рации федеральным органом исполнительной власти, сведения, содержащиеся соответственно в Едином государственном реестре юридических лиц, едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, в государственные внебюджетные фонды для регистрации и снятия с регистрационного учета юридических лиц, индивидуальных предпринимателей в качестве страхователей. Регистрирующий орган в срок не более чем пять рабочих дней с момента государственной регистрации представляет сведения о регистрации в государственные органы, определенные Правительством Российской Федерации. Состав сведений, направляемых в государственные органы, а также порядок и сроки предоставления соответствующему юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю сведений о его учетных данных устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Четвертый этап — опубликование основных сведений о возникшем юридическом лице. Сведения о статусе юридического лица вносятся для ознакомления в открытый реестр. Однако для широкого осведомления участников имущественного оборота краткие сведения о статусе юридического лица публикуются в специальных печатных органах. Оплачивает такие публикации зарегистрированное юридическое лицо.

Отказ в государственной регистрации юридического лица возможен лишь в случае:

- непредставления определенных Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» необходимых для государственной регистрации документов;
- представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган;
- внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации (с этого момента не допускается государственная регистрация изменений, вносимых в учредительные документы ликвидируемого юридического лица, а также государственная регистрация юридических лиц, учредителем которых выступает указанное юридическое лицо, или государственная регистрация юридических лиц, которые возникают в результате его реорганизации);
- несоблюдения нотариальной формы представляемых документов в случаях, если такая форма обязательна в соответствии с федеральными законами;
- подписания неуполномоченным лицом заявления о государственной регистрации или заявления о внесении изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в едином государственном реестре юридических лиц;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- выхода участников общества с ограниченной ответственностью из общества, в результате которого в обществе не остается ни одного участника, а также выхода единственного участника общества с ограниченной ответственностью из общества.

Наличие судебного спора о размере доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью либо о принадлежности доли или части доли конкретному лицу, а также иных споров, связанных с содержанием сведений об обществе с ограниченной ответственностью, подлежащих внесению в единый государственный реестр юридических лиц, не является основанием для отказа в государственной регистрации.

Решение об отказе в государственной регистрации должно содержать основания отказа с обязательной ссылкой на нарушения, предусмотренные законодательством. Оно должно быть принято не позднее срока, установленного ст. 8 Федерального закона для государственной регистрации.

Решение об отказе направляется лицу, указанному в заявлении о государственной регистрации, с уведомлением о вручении такого решения.

Решение об отказе в государственной регистрации может быть обжаловано в судебном порядке.

Регистрирующий орган несет ответственность:

- за необоснованный, т.е. не соответствующий основаниям, указанным в ст. 23 Федерального закона, отказ в государственной регистрации, неосуществление государственной регистрации в установленные сроки или иное нарушение порядка государственной регистрации, установленного настоящим Федеральным законом;
- за отказ в представлении или за несвоевременное представление сведений, содержащихся в государственной реестре, должностные лица регистрирующих органов несут ответственность, установленную законодательством Российской Федерации.

Регистрирующий орган *возмещает ущерб*, причиненный отказом в государственной регистрации, уклонением от государственной регистрации или нарушением порядка государственной регистрации, допущенным по его вине.

Ответственность заявителя и (или) юридического лица наступает за неправомерные действия, т.е. за непредставление, или несвоевременное представление, или представление необходимых для включения в государственный реестр недостоверных сведений заявителя и (или) юридические лица несут ответственность, установленную законодательством Российской Федерации.

Регистрирующий орган вправе обратиться в суд с требованием о ликвидации юридического лица в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер, а также в случае неоднократных либо грубых нарушений законов или иных нормативных правовых актов государственной регистрации юридических лиц.

В Российской Федерации ведется *Единый государственный реестр*, содержащий сведения о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц и соответствующие документы. Единство и сопоставимость указанных сведений обеспечиваются за счет соблюдения единства принципом, методом и форм ведения государственного реестра.

Единый государственный реестр является федеральным информационным ресурсом. Он ведется на бумажных и электронных носителях. При несоответствии между записями на бумажных носителях и электронных носителях приоритет имеют записи на бумажных носителях, если не установлен иной порядок ведения государственного реестра. Ведение реестра на электронных носителях осуществляется в соответствии с едиными организационными, методологическими и программно-техническими принципами, обеспечивающими совместимость и взаимодействие государственного реестра с иными федеральными информационными системами и сетями.

Ведение Единого государственного реестра осуществляется регистрирующим органом в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

В Едином государственном реестре содержатся следующие сведения и документы о юридическом лице:

- полное и сокращенное (если имеется) наименование, в том числе фирменное наименование, для коммерческих организаций на русском языке; если в учредительных документах юридического лица его наименование указано на одном из языков народов Российской Федерации и (или) на иностранном языке, в государственном реестре указывается также наименование юридического лица на этих языках;
- организационно-правовая форма;
- адрес (место нахождения) постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае его отсутствия — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности), по которому осуществляется связь с юридическим лицом; при наличии у юридического лица управляющего или управляющей организации

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

наряду с этими сведениями указывается место жительства управляющего или место нахождения управляющей организации;

- способ образования юридического лица (создание или реорганизация);
- сведения об учредителях юридического лица, в отношении акционерных обществ также сведения о держателях реестров их акционеров, в отношении обществ с ограниченной ответственностью — сведения о размерах и номинальной стоимости долей в уставном капитале общества, принадлежащих обществу и его участникам, о передаче долей или частей долей в залог или об ином их обременении, сведения о лице, осуществляющем управление долей, переходящей в порядке наследования;
- подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии учредительных документов юридического лица;
- сведения о правопреемстве — для юридических лиц, созданных в результате реорганизации иных юридических лиц, для юридических лиц, в учредительные документы которых вносятся изменения в связи с реорганизацией, а также для юридических лиц, прекративших свою деятельность в результате реорганизации;
- дата регистрации изменений, внесенных в учредительные документы юридического лица, или в случаях, установленных законом, дата получения регистрирующим органом уведомления об изменениях, внесенных в учредительные документы;
- способ прекращения юридического лица (путем реорганизации, ликвидации или путем исключения из единого государственного реестра юридических лиц по решению регистрирующего органа, в связи с продажей или внесением имущественного комплекса унитарного предприятия либо имущества учреждения в уставный капитал акционерного общества, в связи с передачей имущественного комплекса унитарного предприятия или имущества учреждения в собственность государственной корпорации в качестве имущественного вклада Российской Федерации в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации);
- сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации;
- размер указанного в учредительных документах коммерческой организации уставного капитала (складочного капитала, уставного фонда, паевых взносов и др.);

Вернуться в [каталог учебников](#)

<http://учебники.информ2000.рф/учебники.shtml>

- фамилия, имя, отчество и должность лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, а также паспортные данные такого лица или данные иных документов, удостоверяющих личность в соответствии с законодательством Российской Федерации, и идентификационный номер налогоплательщика при его наличии;
- сведения о лицензиях, полученных юридическим лицом;
- сведения о филиалах и представительствах юридического лица;
- идентификационный номер налогоплательщика, код причины и дата постановки на учет юридического лица в налоговом органе;
- коды по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности;
- номер и дата регистрации юридического лица в качестве страхователя:
 - в территориальном органе Пенсионного фонда Российской Федерации;
 - в исполнительном органе Фонда социального страхования Российской Федерации;
 - в территориальном фонде обязательного медицинского страхования;
- сведения о банковских счетах юридического лица;
- сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе реорганизации.

В случае изменения содержащихся в Едином государственном реестре сведений ранее внесенные сведения сохраняются. Порядок и сроки хранения регистрирующим органом содержащихся в государственных реестрах документов, а также порядок их передачи на постоянное хранение в государственные архивы определяются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Записи вносятся в Единый государственный реестр на основании документов, представленных заявителями при государственной регистрации юридических лиц и внесении изменений в государственный реестр. Каждой записи присваивается государственный регистрационный номер и для каждой записи указывается дата внесения ее в государственный реестр. При несоответствии сведений государственного реестра сведениям, содержащимся в документах, представленных при государственной регистрации, первые считаются достоверными до внесения в них соответствующих исправлений.

Сведения, указанные в подп. «м» п. 1 ст. 5 Федерального закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, представляются лицензирующими органами не позднее пяти рабочих дней с момента принятия соответствующего решения.

Сведения, указанные в подп. «р» п. 1 и подп. «п» п. 2 ст. 5 Федерального закона о государственной регистрации юридических лиц

и индивидуальных предпринимателей, представляются в регистрирующий орган органами государственных внебюджетных фондов в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, не позднее пяти дней с момента регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в качестве страхователей.

Сведения, указанные в подп. «с» п. 1 и подп. «р» п. 2 ст. 5 Федерального закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, представляются в регистрирующий орган банками в порядке, установленном Правительством РФ, не позднее пяти дней со дня открытия текущих (расчетных) счетов юридического лица или индивидуального предпринимателя.

Юридическое лицо в течение трех дней с момента изменения сведений, за исключением указанных в подп. «м», «о» — «с» п. 1 ст. 5 Федерального закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, обязано сообщить об этом в регистрирующий орган по месту своего нахождения. Если изменение указанных сведений произошло в связи с внесением изменений в учредительные документы, внесение изменениями и государственный реестр осуществляется в порядке, предусмотренном главой 6 Федерального закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

В регистрационном деле юридического лица, сведения о государственной регистрации которого внесены в государственный реестр, должны содержаться все документы, представленные в регистрирующий орган в соответствии с Федеральным законом.

Регистрационные дела юридических лиц являются частью государственного реестра.

Сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре, являются *открытыми и общедоступными, за исключением тех, доступ к которым ограничен в соответствии с Федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.*

Сведения о номере, о дате выдачи и об органе, выдавшем документ, удостоверяющий личность физического лица, сведения о банковских счетах юридических лиц и индивидуальных предпринимателей могут быть предоставлены исключительно органам государственной власти, органам государственных внебюджетных фондов в случаях и в порядке, которые установлены Правительством Российской Федерации. Данное ограничение не применяется при предоставлении содержащих указанные сведения копий учредительных документов юридических лиц, а также сведений о месте жительства индивидуальных предпринимателей.

Содержащиеся в Едином государственном реестре сведения о конкретном юридическом лице предоставляются в виде:

- выписки из государственного реестра;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- копии документа (документов), содержащегося в регистрационном деле;
- справки об отсутствии запрашиваемой информации.

Форма и порядок предоставления содержащихся в Едином государственном реестре сведений устанавливаются уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти. Он не может составлять более пяти дней со дня получения регистрирующим органом соответствующего запроса.

Отказ в предоставлении содержащихся в государственном реестре сведений, за исключением сведений, доступ к которым ограничен, не допускается.

Предоставление содержащихся в государственном реестре сведений осуществляется за плату, если иное не установлено федеральными законами.

Размер платы за предоставление содержащихся в государственном реестре сведений устанавливается Правительством Российской Федерации.

В случаях и в порядке, которые установлены федеральными законами и нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, регистрирующий орган бесплатно предоставляет содержащиеся в государственном реестре сведения по запросам органов государственной власти, в том числе правоохранительных органов и судов по находящимся в производстве делам, органов местного самоуправления, а также иных лиц, определенных федеральными законами.

Средства, получаемые в виде платы за предоставление содержащихся в государственном реестре сведений, используются исключительно в целях создания, поддержания и развития системы государственной регистрации, в том числе в целях ведения государственного реестра.

При *государственной регистрации юридического лица, создаваемого путем реорганизации* (преобразования, слияния, разделения, выделения), в регистрирующий орган представляются документы, перечисленные ниже.

1. Подписанное заявителем заявление о государственной регистрации каждого вновь возникающего юридического лица, создаваемого путем реорганизации, по форме, утвержденной уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти. В нем подтверждается, что учредительные документы созданных путем реорганизации юридических лиц соответствуют установленным законодательством Российской Федерации требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах и заявлении о государственной регистрации,

достоверны, что передаточный акт или разделительный баланс содержит положения о правопреемстве по всем обязательствам вновь возникшего юридического лица в отношении всех его кредиторов, что все кредиторы реорганизуемого лица уведомлены и письменной форме о реорганизации и в установленных законом случаях вопросы реорганизации юридического лица согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

2. Учредительные документы каждого вновь возникающего юридического лица, создаваемого путем реорганизации (подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии).

3. Решение о реорганизации юридического лица.

4. Договор о слиянии в случаях, предусмотренных федеральными законами.

5. Передаточный акт или разделительный баланс.

6. Документ об уплате государственной пошлины.

7. Документ, подтверждающий представление в территориальный орган Пенсионного фонда Российской Федерации сведений в соответствии с подп. 1—8 п. 2 ст. 6 и п. 2 ст. 11 Федерального закона «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования» от 1 апреля 1996 г. № 27-ФЗ и в соответствии с ч. 4 ст. 9 Федерального закона «О дополнительных страховых взносах на накопительную часть трудовой пенсии и государственной поддержке формирования пенсионных накоплений».

Если в учредительные документы юридического лица, создаваемого путем реорганизации, вносятся изменения, государственная регистрация таких изменений осуществляется в соответствии с правилами, установленными Федеральным законом.

Государственная регистрация юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется регистрирующими органами по месту нахождения реорганизуемых юридических лиц. Если место нахождения юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, отличается от места нахождения реорганизуемого юридического лица, порядок взаимодействия регистрирующих органов определяется Правительством РФ.

Если реорганизация влечет за собой прекращение деятельности одного или нескольких юридических лиц, регистрирующий орган вносит в государственный реестр запись о прекращении деятельности таких юридических лиц по получении информации от соответствующего регистрирующего органа о государственной регистрации вновь возникших юридических лиц за исключением случаев указанных в Федеральном законе, о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Представление документов юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется в порядке предусмотренном указанным законом.

Государственная регистрация юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется в сроки, предусмотренные законом.

Реорганизация юридического лица считается завершенной

- в форме преобразования — с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а преобразованное юридическое лицо — прекратившим свою деятельность;
- в форме слияния — с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а юридические лица, реорганизованные в форме слияния, считаются прекратившими свою деятельность;
- в форме разделения — с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц считается завершенной, а юридическое лицо, реорганизованное в форме разделения, считается прекратившим свою деятельность;
- в форме выделения — с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц считается завершенной;
- в форме присоединения с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности последнего из присоединенных юридических лиц считается завершенной.

Государственная регистрация при ликвидации юридического лица осуществляется регистрирующим органом по месту нахождения ликвидируемого юридического лица.

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны трехдневный срок и письменной форме уведомить об этом регистрирующий орган по месту нахождения ликвидируемого юридического лица с приложением решения о ликвидации юридического лица.

Регистрирующий орган вносит в Единый государственный реестр юридических лиц запись о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации. С этого момента не допускается государственная регистрация изменений, вносимых в учредительные документы ликвидируемого юридического лица, а также государственная регистрация юридических лиц, учредителем которых выступает указанное юридическое лицо, или государственная регистрация юридических лиц, которые возникают в результате его реорганизации.

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, уведомляют

регистрирующий орган о формировании ликвидационной комиссии или о назначении ликвидатора, а также о составлении промежуточного ликвидационного баланса.

Для государственной регистрации в связи с ликвидацией юридического лица в регистрирующий орган представляются следующие документы:

- подписанное заявителем заявление о государственной регистрации но форме, утвержденной уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, в котором подтверждается, что соблюден установленный федеральным законом порядок ликвидации юридического лица, расчеты с его кредиторами завершены и вопросы ликвидации юридического лица согласованы с соответствующими государственными органами и (или) муниципальными органами в установленных федеральным законом случаях;
- ликвидационный баланс;
- документ об уплате государственной пошлины;
- документ, подтверждающий представление в территориальный орган Пенсионного фонда Российской Федерации сведений в соответствии с подп. 1—8 п. 2 ст. 6 и п. 2 ст. 11 Федерального закона «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования» и в соответствии с ч. 4 ст. 9 Федерального закона «О дополнительных страховых взносах на накопительную часть трудовой пенсии и государственной поддержке формирования пенсионных накоплений».

При ликвидации юридического лица и случае применения процедуры банкротства в регистрирующий орган представляется определение арбитражного суда о завершении конкурсного производства;

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) уведомляет регистрирующий орган о завершении процесса ликвидации юридического лица не ранее чем через два месяца с момента помещения в органах печати ликвидационной комиссией (ликвидатором) публикации о ликвидации юридического лица.

Документы, предусмотренные ст. 21 Федерального закона о государственной регистрации, представляются в регистрирующий орган после завершения процесса ликвидации юридического лица.

Представление документов для государственной регистрации в связи с ликвидацией юридического лица осуществляется в порядке, предусмотренном Федеральным законом.

Государственная регистрация при ликвидации юридического лица осуществляется в сроки, предусмотренные Федеральным законом.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо — *прекратившим свою деятельность* после внесения об этом записи в Единый государственный реестр юридических лиц. Регистрирующий орган публикует информацию о ликвидации юридического лица.

Юридическое лицо, которое в течение последних 12 месяцев, предшествующих моменту принятия регистрирующим органом соответствующего решения, не представляло документы отчетности, предусмотренные законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, и не осуществляло операций хотя бы по одному банковскому счету, признается фактически прекратившим свою деятельность (далее — недействующее юридическое лицо). Такое юридическое лицо *может быть исключено* из Единого государственного реестра юридических лиц в порядке, предусмотренном Федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

При наличии одновременно всех вышеуказанных признаков недействующего юридического лица регистрирующий орган принимает решение о предстоящем исключении юридического лица из единого государственного реестра юридических лиц (далее — решение о предстоящем исключении).

Решение о предстоящем исключении должно быть опубликовано в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, в течение трех дней с момента принятия такого решения. Одновременно с решением о предстоящем исключении должны быть опубликованы сведения о порядке и сроках направления заявлений недействующим юридическим лицом, кредиторами или иными лицами, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с исключением недействующего юридического лица из единого государственного реестра юридических лиц (далее — заявления), с указанием адреса, по которому могут быть направлены заявления.

Заявления могут быть направлены в срок не позднее трех месяцев со дня опубликования решения о предстоящем исключении. В случае направления заявлений решение об исключении недействующего юридического лица из единого государственного реестра юридических лиц не принимается и такое юридическое лицо может быть ликвидировано в установленном гражданским законодательством порядке.

Если в предусмотренный законом срок заявления не направлены, регистрирующий орган исключает недействующее юридическое

лицо из Единого государственного реестра юридических лиц путем внесения в него соответствующей записи.

Исключение недействующего юридического лица из Единого государственного реестра юридических лиц может быть обжаловано кредиторами или иными лицами, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с исключением недействующего юридического лица из единого государственного реестра юридических лиц, в течение года со дня, когда они узнали или должны были узнать о нарушении своих прав.

Споры, возникающие в связи с исключением недействующего юридического лица из Единого государственного реестра юридических лиц, рассматриваются арбитражными судами в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.

В случаях прекращения деятельности унитарного предприятия в связи с продажей или внесением его имущественного комплекса в уставный капитал акционерного общества, учреждения в связи с внесением его имущества в уставный капитал акционерного общества, унитарного предприятия или учреждения в связи с передачей имущественного комплекса унитарного предприятия или имущества учреждения в собственность государственной корпорации в качестве имущественного взноса Российской Федерации основанием внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности соответствующего юридического лица является решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом по месту нахождения этого юридического лица при представлении следующих документов:

1) заявления о внесении в Единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности унитарного предприятия или учреждения по основанию, предусмотренному настоящей статьей;

2) решения об условиях приватизации имущественного комплекса унитарного предприятия или решения органа государственной власти, на основании которого осуществлены внесение имущественного комплекса унитарного предприятия или имущества учреждения в уставный капитал акционерного общества либо передача указанных имущественного комплекса или имущества в собственность государственной корпорации в качестве имущественного взноса Российской Федерации;

3) копии документа, подтверждающего государственную регистрацию перехода права собственности на имущественный комплекс унитарного предприятия или на имущество учреждения.

6.2. Лицензирование отдельных видов деятельности юридического лица

В российском законодательстве применяются следующие основные понятия:

- *лицензия* — специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю;
- *лицензируемый вид деятельности* — вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации требуется получение лицензии в соответствии с федеральным законодательством;
- *лицензирование* — мероприятия, связанные с предоставлением лицензий, переоформлением документов, подтверждающих наличие лицензий, приостановлением действия лицензий в случае административного приостановления деятельности лицензиатов за нарушение лицензионных требований и условий, возобновлением или прекращением действия лицензий, аннулированием лицензий, контролем лицензирующих органов за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий, ведением реестров лицензий, а также с предоставлением в установленном порядке заинтересованным лицам сведений из реестров лицензий и иной информации о лицензировании;
- *лицензионные требования и условия* — совокупность установленных положениями о лицензировании конкретных видов деятельности требований и условий, выполнение которых лицензиатом обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности;
- *лицензирующие органы* — федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, осуществляющие лицензирование в соответствии с федеральным законодательством;
- *лицензиат* — юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие лицензию на осуществление конкретного вида деятельности;
- *соискатель лицензии* — юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, обратившиеся в лицензирующий орган с заявлением о предоставлении лицензии на осуществление конкретного вида деятельности;
- *реестр лицензий* — совокупность данных о предоставлении лицензий, переоформлении документов, подтверждающих наличие лицензий, приостановлении и возобновлении действия лицензий и об аннулировании лицензий.

К *лицензируемым видам деятельности* относятся такие, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов Российской Федерации и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием.

Основными принципами осуществления лицензирования являются:

- обеспечение единства экономического пространства на территории Российской Федерации;
- установление единого перечня лицензируемых видов деятельности;
- установление единого порядка лицензирования на территории Российской Федерации;
- установление лицензионных требований и условий положения о лицензировании конкретных видов деятельности;
- гласность и открытость лицензирования;
- соблюдение законности при осуществлении лицензирования.

В целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации Правительство РФ в соответствии с определенными Президентом РФ основными направлениями внутренней политики государства:

- 1) утверждает положения о лицензировании конкретных видов деятельности;
- 2) определяет федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие лицензирование конкретных видов деятельности;
- 3) устанавливает виды деятельности, лицензирование которых осуществляется органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Лицензирующие органы *имеют полномочия по осуществлению следующих действий:*

- предоставлению лицензий;
- переоформлению документов, подтверждающих наличие лицензий;
- приостановлению действия лицензий в случае административного приостановления деятельности лицензиатов за нарушение лицензионных требований и условий и возобновлению действия лицензий;
- прекращению действия лицензий (в случае, предусмотренном законом);
- ведению реестра лицензий, предоставлению заинтересованным лицам сведений из реестров лицензий и иной информации о лицензировании;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- контролю за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий;
- обращению в суд с заявлениями об аннулировании лицензий.

Порядок осуществления полномочий лицензирующих органов устанавливается положениями о лицензировании конкретных видов деятельности.

Лицензирующие органы формируют открытые и общедоступные государственные информационные ресурсы, содержащие сведения из реестров лицензий, положения о лицензировании конкретных видов деятельности, а также технические регламенты и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, устанавливающие обязательные требования к лицензируемым видам деятельности, за исключением случаев, если в интересах сохранения государственной или служебной тайны свободный доступ к таким ресурсам в соответствии с законодательством Российской Федерации ограничен.

На каждый вид деятельности, указанный в п. 1 ст. 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ (в ред. от 30 декабря 2008 г.), предоставляется лицензия. Вид деятельности, на осуществление которого предоставлена лицензия, может выполняться только получившим ее юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

Деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена федеральным органом исполнительной власти или органом исполнительной власти субъекта РФ, может осуществляться на всей территории Федерации. Деятельность, на осуществление которой лицензия предоставлена лицензирующим органом субъекта РФ, может осуществляться на территориях иных субъектов Российской Федерации при условии уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов РФ в порядке, установленном уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти.

Срок действия лицензии не может быть менее чем пять лет и по его окончании может быть продлен по заявлению лицензиата. Продление осуществляется в порядке переоформления документа, подтверждающего наличие лицензии. Положениями о лицензировании конкретных видов деятельности может быть предусмотрено бессрочное действие лицензии.

Для получения лицензии соискатель лицензии направляет или представляет в соответствующий лицензирующий орган *заявление о предоставлении лицензии, в котором указываются:*

- полное и сокращенное (если имеется) наименование, в том числе фирменное наименование, и организационно-правовая

форма юридического лица, место его нахождения, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, который намерен осуществлять заявитель, государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица и данные документа, подтверждающего факт внесения сведений о юридическом лице в единый государственный реестр юридических лиц, — для юридического лица;

- фамилия, имя и (в случае, если имеется) отчество индивидуального предпринимателя, место его жительства, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, который намерен осуществлять заявитель, данные документа, удостоверяющего его личность, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя и данные документа, подтверждающего факт внесения сведений об индивидуальном предпринимателе в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, — для индивидуального предпринимателя;
- идентификационный номер налогоплательщика и данные документа о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе;
- лицензируемый вид деятельности в соответствии с пунктом 1 статьи 17 Федерального закона о лицензировании отдельных видов деятельности, который соискатель лицензии намерен осуществлять.

К заявлению о предоставлении лицензии прилагаются:

- копии учредительных документов (с представлением оригиналов в случае, если верность копий не засвидетельствована в нотариальном порядке) — для юридического лица;
- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины за рассмотрение лицензирующим органом заявления о предоставлении лицензии;
- копии документов, перечень которых определяется положением о лицензировании конкретного вида деятельности и которые свидетельствуют о наличии у соискателя лицензии возможности выполнения лицензионных требований и условий, в том числе документов, наличие которых при осуществлении лицензируемого вида деятельности предусмотрено федеральными законами.

Лицензирующий орган не вправе требовать от соискателя лицензии представления документов, не предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Заявление о предоставлении лицензии и прилагаемые к нему документы в день поступления в лицензирующий орган принимаются по описи, копия которой с отметкой о дате приема указанных

заявления и документов направляется (вручается) соискателю лицензии.

Лицензирующий орган проводит *проверку* полноты и достоверности сведений о соискателе лицензии, содержащихся в представленных соискателем лицензии заявлении и документах, а также проверку возможности выполнения соискателем лицензии лицензионных требований и условий в порядке, предусмотренном ст. 12 Федерального закона о лицензировании отдельных видов деятельности.

Лицензирующий орган принимает решение об предоставлении или об отказе в предоставлении лицензий в срок, не превышающий 45 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов. Указанное решение оформляется соответствующим актом лицензирующего органа. Более короткие сроки принятия решения о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии могут устанавливаться положениями о лицензировании конкретных видов деятельности.

Лицензирующий орган обязан в указанный срок уведомить соискателя лицензии о принятии решения о предоставлении или об отказе. Уведомление направляется (вручается) соискателю лицензии в письменной форме.

Уведомление об отказе в предоставлении лицензии направляется (вручается) соискателю лицензии в письменной форме с указанием причин отказа, в том числе реквизитов акта проверки возможности выполнения соискателем лицензии лицензионных требований и условий, если причиной отказа является невозможность выполнения соискателем лицензии указанных требований и условий.

В течение трех дней после представления соискателем лицензии документа, подтверждающего уплату лицензионного сбора за предоставление лицензии, лицензирующий орган бесплатно выдает лицензиату документ, подтверждающий наличие лицензии.

В случае утраты документа, подтверждающего наличие лицензии, лицензиат имеет право на получение дубликата указанного документа, который предоставляется ему на основании заявления в письменной форме.

Лицензиат имеет право на получение заверенных лицензирующим органом копий документа, подтверждающего наличие лицензии.

Дубликат или копия подтверждающего наличие лицензии документа предоставляется лицензиату за плату в размере десяти рублей.

Основаниями отказа в предоставлении лицензии являются:

- наличие в документах, представленных соискателем лицензии, недостоверной или искаженной информации;
- несоответствие соискателем лицензии, принадлежащих ему или используемых им объектов лицензионным требованиям и условиям.

Не допускается отказ в выдаче лицензии на основании величины объема продукции (работ, услуг), производимой или планируемой для производства соискателем лицензии.

Соискатель лицензии имеет право обжаловать в установленном порядке отказ лицензирующего органа в предоставлении лицензии или его бездействие.

В случае реорганизации юридического лица в форме преобразования, изменения его наименования или места его нахождения либо изменения имени или места жительства индивидуального предпринимателя, а также в случае изменения адресов мест осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем лицензируемого вида деятельности и в иных предусмотренных федеральным законом случаях лицензиат, его правопреемник либо иное предусмотренное федеральным законом лицо обязаны подать заявление о переоформлении документа, подтверждающего наличие лицензии. В заявлении указываются новые сведения о лицензиате, его правопреемнике либо об ином предусмотренном федеральным законом лице и данные документа, подтверждающего факт внесения соответствующих изменений в единый государственный реестр юридических лиц или единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей.

При переоформлении документа, подтверждающего наличие лицензии, лицензирующий орган вносит соответствующие изменения в реестр лицензий. Переоформление документа, подтверждающего наличие лицензии, осуществляется в течение десяти дней со дня получения лицензирующим органом соответствующего заявления.

За переоформление документа, подтверждающего наличие лицензии, уплачивается государственная пошлина в размерах и порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Лицензионный контроль проводится лицензирующим органом в целях проверки полноты и достоверности сведений о соискателе лицензии, содержащихся в представленных соискателем лицензии заявлении и документах, возможности выполнения им лицензионных требований и условий, а также проверки сведений о лицензиате и соблюдения им лицензионных требований и условий при осуществлении лицензируемого вида деятельности.

Проверка лицензирующим органом указанных сведений проводится путем сопоставления таких сведений со сведениями из единого государственного реестра юридических лиц или единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей. Лицензирующий орган получает соответствующую информацию в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, от федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на

осуществление государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Приостановление действия лицензии осуществляется лицензирующим органом в случае привлечения лицензиата за нарушение лицензионных требований и условий к административной ответственности в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Лицензиат обязан уведомить в письменной форме лицензирующий орган об устранении им нарушения лицензионных требований и условий, повлекшего за собой административное приостановление деятельности лицензиата.

Действие лицензии возобновляется лицензирующим органом со дня, следующего за днем истечения срока административного приостановления деятельности лицензиата, или со дня, следующего за днем досрочного прекращения исполнения административного наказания в виде административного приостановления деятельности лицензиата.

Срок действия лицензии на время приостановления ее действия не продлевается.

В случае, если в установленный судьей срок лицензиат не устранил нарушение лицензионных требований и условий, повлекшее за собой административное приостановление деятельности лицензиата, лицензирующий орган обязан обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии.

Лицензия аннулируется решением суда на основании рассмотрения заявления лицензирующего органа.

Действие лицензии прекращается со дня внесения в единый государственный реестр юридических лиц или единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей записи о ликвидации юридического лица или прекращении его деятельности в результате реорганизации (за исключением реорганизации в форме преобразования или слияния при наличии на дату государственной регистрации правопреемника реорганизованных юридических лиц у каждого участвующего в слиянии юридического лица лицензии на один и тот же вид деятельности) либо прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя либо со дня окончания срока действия лицензии или принятия лицензирующим органом решения о досрочном прекращении дейст-

вия лицензии на основании представленного в лицензирующий орган заявления в письменной форме лицензиата (правопреемника лицензиата — юридического лица) о прекращении им осуществления лицензируемого вида деятельности, а также со дня вступления в законную силу решения суда об аннулировании лицензии.

Лицензирующие органы ведут реестры лицензий на виды деятельности, лицензирование которых они осуществляют.

В *реестре лицензий* должны быть указаны:

- наименование лицензирующего органа;
- полное и (в случае, если имеется) сокращенное наименование, в том числе фирменное наименование, и организационно-правовая форма юридического лица, место его нахождения, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица;
- фамилия, имя и (в случае, если имеется) отчество индивидуального предпринимателя, место его жительства, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, данные документа, удостоверяющего его личность, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя;
- лицензируемый вид деятельности (с указанием выполняемых работ и оказываемых услуг при осуществлении видов деятельности, указанных в п. 2 ст. 17 настоящего Федерального закона о лицензировании отдельных видов деятельности);
- срок действия лицензии;
- идентификационный номер налогоплательщика;
- номер лицензии;
- дата принятия решения о предоставлении лицензии;
- сведения о регистрации лицензии в реестре лицензий;
- основания и срок приостановления и возобновления действия лицензии;
- основание и дата аннулирования лицензии;
- основание и срок применения упрощенного порядка лицензирования;
- сведения об адресах мест осуществления лицензируемого вида деятельности;
- сведения о выдаче документа, подтверждающего наличие лицензии;
- основание и дата прекращения действия лицензии;
- иные сведения, определенные положениями о лицензировании конкретных видов деятельности.

Информация, содержащаяся в реестре лицензий, является открытой для ознакомления с ней физических и юридических лиц.

Срок предоставления информации из реестра лицензий не может превышать три дня со дня поступления соответствующего заявления.

За рассмотрение лицензирующим органом заявлений о предоставлении лицензий и за предоставление лицензий уплачивается государственная пошлина в размерах и порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Порядок лицензирования отдельных видов деятельности установленный Федеральным законом *не распространяется на следующие конкретные виды деятельности:*

- деятельность кредитных организаций;
- деятельность, связанная с защитой государственной тайны;
- деятельность в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции;
- деятельность в области связи;
- биржевая деятельность;
- деятельность в области таможенного дела;
- нотариальная деятельность;
- страховая деятельность;
- деятельность профессиональных участников рынка ценных бумаг;
- осуществление внешнеэкономических операций;
- приобретение оружия и патронов к нему;
- использование результатов интеллектуальной деятельности лицами, обладающими правами на такое использование в силу федерального закона или договора;
- использование орбитально-частотных ресурсов и радиочас-тот для осуществления телевизионного вещания и радиовещания (в том числе вещания дополнительной информации);
- использование природных ресурсов, в том числе недр, лесов, объектов растительного и животного мира;
- деятельность работы и услуги в области использования атомной энергии;
- образовательная деятельность;
- деятельность инвестиционного фонда;
- деятельность по управлению инвестиционными фондами, паевыми инвестиционными фондами и негосударственными пенсионными фондами;
- деятельность специализированного депозитария инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов;
- деятельность негосударственных пенсионных фондов по пенсионному обеспечению и пенсионному страхованию.

Поскольку коммерческие организации (за исключением унитарных предприятий и иных организаций, предусмотренных зако-

ном) наделены общей правоспособностью, то им не может быть отказано в выдаче лицензии на занятие соответствующим видом деятельности только на том основании, что данный вид деятельности не предусмотрен в их учредительных документах.

Лицензии выдаются на определенный срок в зависимости от специфики вида деятельности и отдельно на каждый вид деятельности. Передача лицензии другому юридическому или физическому лицу запрещается.

Право юридического лица заниматься деятельностью, на которую необходима лицензия, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении этого срока, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

В соответствии со ст. 173 ГК РФ сделка, совершенная юридическим лицом, *не имеющим лицензии* на занятие соответствующей деятельностью, *может быть признана судом недействительной* по иску данного юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица.

Деятельность без надлежащего разрешения (лицензии) является основанием *для принудительной ликвидации юридического лица по решению суда* (ст. 61 ГК РФ).

6.3. Прекращение деятельности юридического лица

Прекращение деятельности юридического лица происходит в результате реорганизации или ликвидации.

Понятие *«реорганизация юридического лица»* включает различные формы изменения статуса юридического лица, когда все права и обязанности или их часть переходят к другому юридическому лицу (лицам), т.е. реорганизация юридического лица предполагает использование процедуры правопреемства. Реорганизация предприятия может происходить в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования.

Реорганизация юридического лица может быть добровольной или принудительной.

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

Принудительная реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения совершается в случаях, установленных

законом, по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда.

Реорганизация юридического лица в соответствии со ст. 57 ГК РФ происходит в форме:

- разделения юридического лица и создания на его основе нескольких самостоятельных юридических лиц;
- выделения из состава юридического лица нового юридического лица при сохранении существующего;
- слияния нескольких юридических лиц и создания одного нового юридического лица;
- присоединения одного юридического лица к другому;
- преобразования одного юридического лица в другое.

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

Разделение и выделение юридических лиц сопровождаются переходом прав и обязанностей к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом. Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации юридических лиц, и содержат положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников.

Передаточный акт и разделительный баланс представляются в обязательном порядке вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц.

Реорганизация юридического лица подразумевает сохранение всех его обязательств перед третьими лицами. Такие обязательства не прекращаются, а переходят к правопреемникам юридического лица.

Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, то вновь возникшие юридические лица согласно ст. 60 ГК РФ несут солидарную ответственность по его обязательствам перед кредиторами. Это означает, что кредитор реорганизованного юридического лица вправе требовать от любого правопреемника исполнения обязательства в полном объеме.

Нужно отличать реорганизацию юридического лица от изменения его учредительных документов. Изменение организационно-правовой формы юридического лица является формой реорганизации (преобразования) и требует составления передаточных актов. Иные изменения в функционировании юридического лица (изме-

нение местонахождения, видов деятельности, структуры и компетенции органов управления, наименования) оформляются в установленном порядке без составления передаточных актов и разделительных балансов.

В соответствии с новым антимонопольным законодательством, с предварительного согласия антимонопольного органа осуществляется:

- 1) *слияние коммерческих организаций* (за исключением финансовых организаций), если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по бухгалтерским балансам по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате представления ходатайства (далее также — последний баланс, в случае представления в антимонопольный орган уведомления последним балансом считается бухгалтерский баланс по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате представления уведомления), превышает 3 млрд руб. или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году слияния, превышает 6 млрд руб. либо если одна из таких организаций включена в реестр;
- 2) *присоединение коммерческой организации* (за исключением финансовой организации) к иной коммерческой организации (за исключением финансовой организации), если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по последним балансам превышает 3 млрд руб. или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году присоединения, превышает 6 млрд руб. либо если одна из таких организаций включена в реестр;
- 3) *слияние финансовых организаций или присоединение финансовой организации к другой финансовой организации*, если суммарная стоимость их активов по последним балансам превышает величину, установленную Правительством Российской Федерации (при слиянии или присоединении кредитных организаций такая величина устанавливается Правительством Российской Федерации по согласованию с Центральным банком Российской Федерации).

Порядок ликвидации юридического лица и полномочия ликвидационной комиссии определены в ст. 63 ГК РФ.

Ликвидация юридического лица влечет его прекращение его существования без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Юридическое лицо *может быть ликвидировано в следующих случаях*:

- по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными до-

кументами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;

- по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если они носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с нарушением Конституции РФ, либо с другими неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении некоммерческой организацией, в том числе общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ.

Требование о ликвидации юридического лица может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом. Решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) либо орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительными документами, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица. Юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, ликвидируется также в соответствии со ст. 65 ГК РФ вследствие признания его несостоятельным (банкротом). Государственная корпорация может быть ликвидирована вследствие признания ее несостоятельной (банкротом), если это допускается федеральным законом, предусматривающим ее создание. Фонд не может быть признан несостоятельным (банкротом), если это установлено законом, предусматривающим создание и деятельность такого фонда.

Если стоимость имущества такого юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только в порядке, предусмотренном ст. 65 ГК РФ.

При ликвидации юридические лица, кроме учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Казенное предприятие и учреждение отвечают по своим обязательствам в порядке и на условиях, предусмотренных п. 5 ст. 113, ст. 115 и 120 ГК РФ. Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных законом либо учредительными документами юридического лица. Если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют

право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

При ликвидации товарищества на вере, в том числе в случае банкротства, вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кредиторов. Оставшееся после этого имущество товарищества распределяется между полными товарищами и вкладчиками пропорционально их долям в складочном капитале товарищества, если другой порядок не установлен учредительным договором или соглашением полных товарищей и вкладчиков.

Общество с дополнительной ответственностью учрежденное одним или несколькими лицами, уставный капитал которого разделен на доли, определенные учредительными документами общества, в нем участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их долей, определяемом учредительными документами общества.

При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их долям, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества.

Дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества). Основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний. В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам. Участники (акционеры) дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, причиненных по его вине дочернему обществу.

6.4. Законодательство о несостоятельности (банкротстве)

Правовое регулирование рассмотрения дел о банкротстве предприятий осуществляется в соответствии с Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» от

26 октября 2002 г. № 127-ФЗ и Арбитражным процессуальным кодексом РФ от 24 июля 2002 г. Закон о несостоятельности (банкротстве) основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при неспособности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов.

Институт несостоятельности (банкротства) появился в правовом регулировании в связи с переходом к рыночным отношениям. В условиях государственной и кооперативно-колхозной собственности проблема прекращения функционирования предприятий, кооперативов и колхозов ввиду их несостоятельности не решалась, нерентабельные и убыточные предприятия и хозяйства существовали в качестве планово-убыточных за счет государственного финансирования, периодического списания долгов и перераспределения финансовых отношений в хозяйственных системах министерств и ведомств. Что касается рыночных отношений, то здесь каждый хозяйствующий субъект должен обеспечить рентабельный воспроизводственный процесс в равных условиях хозяйствования.

Под **несостоятельностью (банкротством)** понимается *неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и исполнить обязанность по оплате обязательных платежей*. Несостоятельность возникает после признания факта несостоятельности арбитражным судом либо официального заявления о ней должником при добровольной ликвидации предприятия.

Признание предприятия банкротом создает остроту и болезненность ситуации не только для кредиторов, но и для самого должника, в большинстве случаев заинтересованного в спасении своего дела и защите имущества.

Недобросовестными предпринимателями институт банкротства может быть использован для обмана контрагентов, мошеннического присвоения чужого имущества и т.п. В силу этого наряду с банкротством как таковым в Законе рассматривается *умышленное и фиктивное банкротство как преднамеренное, заведомо ложное объявление о несостоятельности (банкротстве) предприятия*. Должник, подавший подобное заявление, несет ответственность перед кредиторами за ущерб, причиненный таким действием.

Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения.

Главное место в реализации дел о несостоятельности принадлежит Арбитражному суду РФ. Все действия по делам о несостоятельности (банкротстве) реализуются Арбитражным судом в форме акта правосудия по нормам Арбитражного процессуального кодекса и Закона «О несостоятельности (банкротстве)». Дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом, если требования к должнику — юридическому лицу в совокупности составляют не менее 100 тыс. руб., а к должнику-гражданину — не менее 10 тыс. руб.

Дело о банкротстве не может быть передано на рассмотрение третейского суда.

При рассмотрении дела о банкротстве *должника — юридического лица* применяются следующие *процедуры*:

- наблюдение (вводится по результатам рассмотрения арбитражным судом обоснованности заявления о признании должника банкротом);
- финансовое оздоровление;
- внешнее управление (вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов);
- конкурсное производство (принятие арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет открытие конкурсного производства);
- мировое соглашение (может быть заключено на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве).

При рассмотрении дела о банкротстве *должника-гражданина* применяются такие *процедуры*:

- конкурсное производство;
- мировое соглашение;
- иные процедуры банкротства, предусмотренные Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве).

Производство по делу о банкротстве возбуждается арбитражным судом на основании *заявления*, поданного должником, конкурсным кредитором или уполномоченным органом.

Заявление должника подается в арбитражный суд в письменной форме. Указанное заявление подписывается руководителем должника — юридического лица или лицом, уполномоченным в соответствии с учредительными документами должника на подачу заявления о признании должника банкротом, либо должником-гражданином.

Заявление должника может быть подписано представителем должника в случае, если такое полномочие прямо предусмотрено в доверенности представителя.

В заявлении должника должны быть указаны:

- наименование арбитражного суда, в который подается указанное заявление;

- сумма требований кредиторов по денежным обязательствам, в том числе срок исполнения которых наступил на дату подачи в арбитражный суд заявления должника, в размере, который не оспаривается должником, с указанием причин возникновения задолженности;
- сумма задолженности по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью граждан, оплате труда работников должника и выплате им выходных пособий, сумма вознаграждения авторов результатов интеллектуальной деятельности;
- размер задолженности по обязательным платежам;
- обоснование невозможности удовлетворить в полном объеме требования кредиторов или существенного осложнения хозяйственной деятельности при обращении взыскания на имущество должника либо иных действий, явившихся основанием для подачи заявления в соответствии с Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве);
- сведения о принятых к производству судами общей юрисдикции, арбитражными судами, третейскими судами исковых заявлениях к должнику, об исполнительных документах, а также об иных документах, предъявленных для списания денежных средств со счетов должника в безакцептном порядке;
- сведения об имеющемся у должника имуществе, в том числе о денежных средствах, и о дебиторской задолженности;
- регистрационные данные должника - юридического лица (государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации юридического лица, идентификационный номер налогоплательщика);
- номера счетов должника в банках и иных кредитных организациях, адреса банков и иных кредитных организаций;
- кандидатура временного управляющего (фамилия, имя, отчество арбитражного управляющего, наименование и адрес саморегулируемой организации, членом которой он является, или наименование и адрес саморегулируемой организации, из числа членов которой должен быть утвержден временный управляющий);
- перечень прилагаемых документов.

В том случае, если должник в своей деятельности использует сведения, составляющие государственную тайну, в заявлении указывается форма допуска к государственной тайне руководителя должника.

В заявлении должника могут быть указаны иные имеющие отношение к рассмотрению дела о банкротстве сведения.

К заявлению должника могут быть приложены имеющиеся у должника ходатайства.

Если в заявлении должника не указана кандидатура временного управляющего, в него могут быть включены дополнитель-

ные требования к кандидатуре временного управляющего. В заявлении должника-гражданина указываются также сведения об обязательствах должника, не связанных с предпринимательской деятельностью.

Должник обязан направить копии заявления должника конкурсным кредиторам, в уполномоченные органы, собственнику имущества должника — унитарного предприятия, в совет директоров (наблюдательный совет) или иной аналогичный коллегиальный орган управления, а также иным лицам в случаях, предусмотренных Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве). Если до подачи заявления должника избраны (назначены) представитель собственника имущества должника — унитарного предприятия, представитель учредителей (участников) должника, представитель работников должника, копии заявления должника направляются указанным лицам.

Наряду с документами, предусмотренными Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации, к заявлению должника прилагаются документы, подтверждающие:

- наличие задолженности, а также неспособность должника удовлетворить требования кредиторов в полном объеме;
- основание возникновения задолженности;
- иные обстоятельства, на которых основывается заявление должника.

К заявлению должника также прилагаются:

- учредительные документы должника — юридического лица, а также свидетельство о государственной регистрации юридического лица или документ о государственной регистрации индивидуального предпринимателя;
- список кредиторов и должников заявителя с расшифровкой кредиторской и дебиторской задолженностей и указанием адресов кредиторов и должников заявителя;
- бухгалтерский баланс на последнюю отчетную дату или заменяющие его документы либо документы о составе и стоимости имущества должника-гражданина;
- решение собственника имущества должника — унитарного предприятия или учредителей (участников) должника, а также иного уполномоченного органа должника об обращении должника в арбитражный суд с заявлением должника при наличии такого решения;
- решение собственника имущества должника — унитарного предприятия или учредителей (участников) должника, а также иного уполномоченного органа должника об избрании (назначении) представителя учредителей (участников) должника или представителя собственника имущества должника — унитарного предприятия;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- протокол собрания работников должника, на котором избран представитель работников должника для участия в арбитражном процессе по делу о банкротстве, если указанное собрание проведено до подачи заявления должника;
- отчет о стоимости имущества должника, подготовленный оценщиком, при наличии такого отчета;
- документы, подтверждающие наличие у руководителя должника допуска к государственной тайне, с указанием формы такого допуска (при наличии у должника лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну);
- иные документы в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

К заявлению должника прилагаются подлинники указанных в настоящей статье документов или их заверенные надлежащим образом копии.

Требования к заявлениям конкурсного кредитора и уполномоченного органа установлены в ст. 39—41 Федерального закона о несостоятельности (банкротстве).

Несоблюдение указанных требований, установленных федеральным законом, служит арбитражному суду основанием для отказа в принятии заявления о признании должника банкротом.

Дело о банкротстве должно быть рассмотрено в заседании арбитражного суда в срок, не превышающий семи месяцев со дня поступления в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом.

По результатам рассмотрения дела о банкротстве арбитражный суд принимает *один из следующих судебных актов*:

- решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства;
- решение об отказе в признании должника банкротом;
- определение о введении финансового оздоровления;
- определение о введении внешнего управления;
- определение о прекращении производства по делу о банкротстве;
- определение об оставлении заявления о признании должника банкротом без рассмотрения;
- определение об утверждении мирового соглашения.

По результатам рассмотрения арбитражным судом обоснованности заявления о признании должника банкротом вводится наблюдение в целях обеспечения сохранности имущества должника и проведения анализа финансового состояния его хозяйства.

Введение наблюдения не является основанием для отстранения руководителя-должника, который продолжает исполнять свои

полномочия с ограничениями, установленными Законом о банкротстве.

Арбитражный суд вправе отстранить руководителя должника от должности, если он не принимает мер по обеспечению сохранности имущества должника, чинит препятствия временному управляющему в его работе. В этих случаях исполнение обязанностей руководителя-должника возлагается на *временного управляющего*.

Временный управляющий действует с момента его назначения арбитражным судом и до введения внешнего управления и назначения внешнего управляющего или до принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства и назначения конкурсного управляющего, или до утверждения арбитражным судом решения об отказе в признании должника банкротом.

На стадии наблюдения органы управления предприятия-должника *не имеют права принимать решения относительно:*

- реорганизации и ликвидации должника;
- создания юридических лиц или участие в иных юридических лицах;
- создания филиалов и представительств;
- выплаты дивидендов или распределения прибыли должника между его учредителями (участниками);
- размещения должником облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг, за исключением акций;
- выхода из состава участников должника, приобретения у акционеров ранее размещенных акций;
- участия в ассоциациях, союзах, холдинговых компаниях, финансово-промышленных группах и иных объединениях юридических лиц;
- заключения договоров простого товарищества.

Собственник имущества должника — унитарного предприятия *не вправе:*

- принимать решения о реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании) и ликвидации должника;
- давать согласие на создание должником юридических лиц или участие должника в иных юридических лицах;
- давать согласие на создание филиалов и открытие представительств должника;
- принимать решения о размещении должником облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг.

Не позднее 15 дней с даты утверждения временного управляющего руководитель должника обязан предоставить временному управляющему и направить в арбитражный суд перечень имущества

должника, в том числе имущественных прав, а также бухгалтерские и иные документы, отражающие экономическую деятельность должника за три года до введения наблюдения. Ежемесячно руководитель должника обязан информировать временного управляющего об изменениях в составе имущества должника.

Временный управляющий *обязан*:

- принимать меры по обеспечению сохранности имущества должника;
- проводить анализ финансового состояния должника;
- выявлять кредиторов должника;
- вести реестр требований кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом;
- уведомлять кредиторов о введении наблюдения;
- созывать и проводить первое собрание кредиторов.

Временный управляющий обязан представить в арбитражный суд *отчет о своей деятельности и протокол первого собрания кредиторов с приложением соответствующих документов*, не позднее чем за пять дней до даты заседания арбитражного суда, указанной в определении арбитражного суда о введении наблюдения.

К отчету временного управляющего прилагаются:

- заключение о финансовом состоянии должника;
- обоснование возможности или невозможности восстановления платежеспособности должника, целесообразности введения последующих применяемых в деле о банкротстве процедур.

Временный управляющий определяет дату проведения первого собрания кредиторов и уведомляет об этом всех выявленных конкурсных кредиторов, уполномоченные органы, представителя работников должника и иных лиц, имеющих право на участие в первом собрании кредиторов. Уведомление о проведении первого собрания кредиторов осуществляется временным управляющим в порядке и в сроки, которые предусмотрены ст. 13 Федерального закона о несостоятельности (банкротстве).

Первое собрание кредиторов должно состояться не позднее чем за десять дней до даты окончания наблюдения.

Участниками первого собрания кредиторов с правом голоса являются конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, требования которых были предъявлены в установленном законом порядке, и внесены в реестр требований кредиторов.

В первом собрании кредиторов принимают участие без права голоса руководитель должника, представитель учредителей (участников) должника или представитель собственника имущества должника — унитарного предприятия, представитель работников должника и представитель органа по контролю (надзору). Отсутст-

вие указанных лиц не является основанием для признания первого собрания кредиторов недействительным.

Если иное не установлено Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве), арбитражный суд на основании решения первого собрания кредиторов выносит определение о введении финансового оздоровления или внешнего управления, либо принимает решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, либо утверждает мировое соглашение и прекращает производство по делу о банкротстве.

В том случае, если первое собрание кредиторов не вынесет решение о применении одной из процедур по делу о банкротстве, арбитражный суд откладывает рассмотрение дела в пределах срока, установленного ст. 51 Федерального закона о несостоятельности (банкротстве), и обязывает кредиторов принять соответствующее решение к установленному арбитражным судом сроку.

Под **внешним управлением (судебной санацией)** понимается *процедура, применяемая в деле о банкротстве к должнику в целях восстановления его платежеспособности, с передачей полномочий по управлению имуществом предприятия-должника внешнему управляющему.*

Внешнее управление вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов на срок не более 18 месяцев, который может быть продлен не более чем на полгода, если иное не установлено Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве).

С даты введения внешнего управления:

- прекращаются полномочия руководителя должника, управление делами должника возлагается на внешнего управляющего;
- внешний управляющий вправе издать приказ об увольнении руководителя должника или предложить руководителю должника перейти на другую работу в порядке и на условиях, которые установлены трудовым законодательством;
- прекращаются полномочия органов управления должника и собственника имущества должника — унитарного предприятия, полномочия руководителя должника и иных органов управления должника переходят к внешнему управляющему, за исключением полномочий органов управления должника и собственника имущества должника — унитарного предприятия, предусмотренных Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве). Органы управления должника, временный управляющий, административный управляющий в течение трех дней с даты утверждения внешнего управляющего обязаны обеспечить передачу бухгалтерской и иной документации должника, печатей и штампов, материальных и иных ценностей внешнему управляющему;

- отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов;
- аресты на имущество должника и иные ограничения должника в части распоряжения принадлежащим ему имуществом могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве, за исключением арестов и иных ограничений, налагаемых в арбитражном судопроизводстве или исполнительном производстве в отношении взыскания задолженности по текущим платежам, истребования имущества из чужого незаконного владения;
- вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом;
- требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, за исключением текущих платежей, могут быть предъявлены к должнику только с соблюдением установленного Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве) порядка предъявления требований к должнику.

Органы управления должника в пределах компетенции, установленной федеральным законом, *вправе принимать решения:*

- об определении количества, номинальной стоимости объявленных акций;
- об увеличении уставного капитала акционерного общества путем размещения дополнительных обыкновенных акций;
- об обращении с ходатайством к собранию кредиторов о включении в план внешнего управления возможности дополнительной эмиссии акций;
- об определении порядка ведения общего собрания акционеров;
- об обращении с ходатайством о продаже предприятия должника;
- о замещении активов должника;
- об избрании представителя учредителей (участников) должника;
- о заключении соглашения между третьим лицом или третьими лицами и органами управления должника, уполномоченными в соответствии с учредительными документами принимать решение о заключении крупных сделок, об условиях предоставления денежных средств для исполнения обязательств должника;
- иные необходимые для размещения дополнительных обыкновенных акций должника решения.

Ходатайство органов управления должника о продаже предприятия должно содержать сведения о минимальной цене продажи предприятия должника.

Средства, затраченные на проведение собрания акционеров и заседания совета директоров (наблюдательного совета) иного органа управления должника, возмещаются за счет должника только в случае, если такая возможность предусмотрена планом внешнего управления.

Собственник имущества должника — унитарного предприятия в пределах компетенции, установленной федеральным законом, *вправе принимать решения*:

- об обращении с ходатайством о продаже предприятия должника;
- о замещении активов должника;
- о заключении соглашения с третьим лицом или третьими лицами об условиях предоставления денежных средств для исполнения обязательств должника.

Ходатайство собственника имущества должника — унитарного предприятия о продаже предприятия должно содержать сведения о минимальной цене продажи предприятия должника.

Мораторий на удовлетворение требований кредиторов распространяется на денежные обязательства и обязательные платежи, за исключением текущих платежей.

В течение срока действия моратория на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей:

- приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, иных документов, взыскание по которым производится в бесспорном порядке, не допускается их принудительное исполнение, за исключением исполнения исполнительных документов, выданных на основании вступивших в законную силу до введения внешнего управления решений о взыскании задолженности по заработной плате, о выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и возмещении морального вреда, а также о взыскании задолженности по текущим платежам;
- не начисляются неустойки (штрафы, пени) и иные финансовые санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей, за исключением текущих платежей.

На сумму требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа в размере, установленном в соответствии с Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве) на дату введения внешнего управления, начисляются проценты в порядке и в размере, которые предусмотрены законодательно.

Проценты на сумму требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа, выраженных в валюте Российской Федерации, начисляются в размере ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату введения внешнего управления.

Соглашением внешнего управляющего с конкурсным кредитором может быть предусмотрен меньший размер подлежащих уплате процентов или более короткий срок начисления процентов по сравнению с предусмотренными законодательно такими размером или сроком.

Подлежащие начислению и уплате проценты начисляются на сумму требований кредиторов каждой очереди с даты введения внешнего управления и до даты вынесения арбитражным судом определения о начале расчетов с кредиторами по требованиям кредиторов каждой очереди, либо до момента удовлетворения указанных требований должником или третьим лицом в ходе внешнего управления, либо до момента принятия решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

Начисленные проценты не учитываются при определении количества голосов, принадлежащих конкурсному кредитору, уполномоченному органу на собраниях кредиторов.

Уплата начисленных процентов осуществляется одновременно с удовлетворением требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей в порядке, установленном ст. 121 Федерального закона о несостоятельности (банкротстве). Если такое удовлетворение не произошло до даты принятия решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, уплата начисленных процентов осуществляется одновременно с удовлетворением требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей в порядке очередности, установленной ст. 134 Федерального закона о несостоятельности (банкротстве).

Мораторий на удовлетворение требований кредиторов распространяется также на требования кредиторов о возмещении убытков, связанных с отказом внешнего управляющего от исполнения договоров должника.

Мораторий на удовлетворение требований кредиторов не распространяется на требования о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о возмещении морального вреда.

Внешний управляющий обязан: принять в ведение имущество должника и провести его инвентаризацию; открыть специальный счет для проведения внешнего управления и расчетов с кредитора-

ми; разработать и представить на утверждение собранию кредиторов план внешнего управления, вести бухгалтерский, финансовый учет и отчетность; заявлять в установленном порядке возражения по предъявленным к предприятию-должнику требованиям кредиторов; принимать меры по взысканию задолженности в пользу должника; рассматривать требования кредиторов и вести реестр их требований; представлять собранию кредиторов отчет по итогам реализации плана внешнего управления.

План внешнего управления включает меры по восстановлению платежеспособности предприятия-должника, к которым относятся:

- реперофилирование производства;
- закрытие нерентабельных производств;
- ликвидация дебиторской задолженности;
- продажа имущества должника;
- уступка прав требования должника;
- иные способы восстановления платежеспособности.

Внешний управляющий не позднее чем за 45 дней до истечения срока внешнего управления должен представить собранию кредиторов отчет, по итогам рассмотрения которого собрание кредиторов принимает одно из следующих решений:

- о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника и переходе его к расчетам с кредиторами;
- об обращении в арбитражный суд с ходатайством о продлении установленного срока внешнего управления;
- об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства;
- о заключении мирового соглашения.

Арбитражный суд утверждает отчет внешнего управляющего и принимает соответствующее решение.

Признав должника несостоятельным (банкротом), арбитражный суд *принимает решение о его принудительной ликвидации и открытии конкурсного производства* на срок не более шести месяцев для соразмерного удовлетворения требований кредиторов, охраны сторон от неправомерных действия одних кредиторов в ущерб другим. Срок конкурсного производства может продлеваться по ходатайству лица, участвующего в деле, не более чем на шесть месяцев.

С даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства:

- срок исполнения возникших до открытия конкурсного производства денежных обязательств и уплаты обязательных платежей должника считается наступившим;
- прекращается начисление процентов, неустоек (штрафов, пеней) и иных санкций за неисполнение или ненадлежащее ис-

полнение денежных обязательств и обязательных платежей, за исключением текущих платежей, а также процентов, предусмотренных Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве);

- сведения о финансовом состоянии должника прекращают относиться к сведениям, признанным конфиденциальными или составляющим коммерческую тайну;
- совершение сделок, связанных с отчуждением имущества должника или влекущих за собой передачу его имущества третьим лицам в пользование, допускается исключительно в порядке, установленном Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве);
- прекращается исполнение по исполнительным документам, в том числе по исполнительным документам, исполнявшимся в ходе ранее введенных процедур, применяемых в деле о банкротстве, если иное не предусмотрено Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве) ;
- все требования кредиторов по денежным обязательствам, об уплате обязательных платежей, иные имущественные требования, за исключением текущих платежей, и требований о признании права собственности, о взыскании морального вреда, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о признании недействительными ничтожных сделок и о применении последствий их недействительности могут быть предъявлены только в ходе конкурсного производства;
- исполнительные документы, исполнение по которым прекратилось в соответствии с Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве), подлежат передаче судебными приставами — исполнителями конкурсному управляющему в порядке, установленном федеральным законом;
- снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения распоряжения имуществом должника (основанием для этого является решение суда о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства); наложение новых арестов на имущество должника и иных ограничений распоряжения имуществом должника не допускается;
- исполнение обязательств должника осуществляется в случаях и в порядке, которые установлены главой 7 Федерального закона о несостоятельности (банкротстве).

С даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства прекращаются полномочия руководителя должника, иных органов управления должника и собственника имущества должника — унитарного предприятия (за исключением полномочий общего собра-

ния участников должника, собственника имущества должника принимать решения о заключении соглашений об условиях предоставления денежных средств третьим лицом или третьими лицами для исполнения обязательств должника).

Руководитель должника, а также временный управляющий, административный управляющий, внешний управляющий в течение трех дней с даты утверждения конкурсного управляющего обязаны обеспечить передачу бухгалтерской и иной документации должника, печатей, штампов, материальных и иных ценностей конкурсному управляющему.

В случае уклонения от указанной обязанности руководитель должника, а также временный управляющий, административный управляющий, внешний управляющий несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На сумму требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа в установленном законом размере, начисляются проценты в порядке и в размере, которые предусмотрены настоящей статьей.

Проценты на сумму требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа, выраженную в валюте Российской Федерации, начисляются в размере ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату открытия конкурсного производства.

Соглашением между конкурсным управляющим и конкурсным кредитором может быть предусмотрен меньший размер подлежащих уплате процентов или более короткий срок начисления процентов по сравнению с предусмотренными размером или сроком.

Подлежащие начислению и уплате в соответствии с настоящей статьей проценты начисляются на сумму требований кредиторов каждой очереди с даты открытия конкурсного производства до даты погашения указанных требований должником.

Начисленные проценты не учитываются при определении количества голосов, принадлежащих конкурсному кредитору, уполномоченному органу на собраниях кредиторов.

Уплата начисленных процентов осуществляется одновременно с погашением требований кредиторов по денежным обязательствам и требований к должнику об уплате обязательных платежей в порядке очередности, установленной Федеральным законом о несостоятельности (банкротстве).

Представители собственника имущества должника — унитарного предприятия, а также учредителей (участников) должника в ходе конкурсного производства обладают правами лиц, участвующих в деле о банкротстве.

При принятии решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства арбитражный суд утверждает

конкурсного управляющего в порядке, предусмотренном ст. 45 Федерального закона о несостоятельности (банкротстве), и размер вознаграждения конкурсному управляющему, о чем выносит определение. Указанное определение подлежит немедленному исполнению и может быть обжаловано.

Конкурсный управляющий действует до даты завершения конкурсного производства или прекращения производства по делу о банкротстве.

После завершения расчетов с кредиторами конкурсный управляющий должен представить отчет о результатах проведения конкурсного производства в арбитражный суд для вынесения определения о завершении конкурсного производства. Это определение является основанием для внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц о ликвидации предприятия-должника.

На любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве должник и кредиторы вправе заключить *мировое соглашение*, позволяющее должнику путем переговоров с кредиторами договориться о продолжении деятельности предприятия-должника. Результатом переговоров может быть договоренность об отсрочке (рассрочке) платежей, скидке с долгов.

Решение о заключении мирового соглашения от имени конкурсных кредиторов принимается собранием кредиторов, а со стороны предприятия-должника — руководителем предприятия, внешним управляющим или конкурсным управляющим. Мировое соглашение должно содержать положение о размерах, порядке и сроках исполнения обязательств должника и (или) о прекращении обязательств должника посредством отступного, новации обязательства, прощения долга либо иными способами, предусмотренными гражданским законодательством РФ. Мировое соглашение может содержать следующие условия:

- отсрочку или рассрочку исполнения обязательств должником;
- уступку права требования должника;
- исполнение обязательств должника третьими лицами;
- скидку с долга;
- удовлетворение требований кредиторов иными способами, не противоречащими федеральным законам и иным правовым актам РФ.

Мировое соглашение заключается в письменной форме и подписывается всеми участниками. Оно может быть заключено только после погашения задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди. Мировое соглашение вступает в силу со дня его утверждения арбитражным судом. Односторонний отказ от исполнения вступившего в силу соглашения не допускается.

Утверждение арбитражным судом мирового соглашения в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, является основанием для прекращения производства по делу о банкротстве.

С момента утверждения мирового соглашения руководитель предприятия-должника, внешний управляющий начинают погашать задолженность перед кредиторами.

Утвержденное мировое соглашение может быть им же признано недействительным или расторгнуто. Мировое соглашение по заявлению должника, кредитора или прокурора может быть признано недействительным, если в нем есть условия, предусматривающие преимущества для отдельных кредиторов, равно как ущемление прав и законных интересов отдельных кредиторов, а также содержатся иные основания недействительности сделок, предусмотренные гражданским законодательством. Признание мирового соглашения недействительным служит основанием для возобновления производства по делу о банкротстве должника.

6.5. Несостоятельность (банкротство) юридического лица

Юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, по решению суда может быть признано несостоятельным (банкротом). Государственная корпорация может быть признана несостоятельной (банкротом), если это допускается федеральным законом, предусматривающим ее создание. Фонд не может быть признан несостоятельным (банкротом), если это установлено законом, предусматривающим создание и деятельность такого фонда.

Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию.

Основания признания судом юридического лица несостоятельным (банкротом), порядок ликвидации такого юридического лица, а также очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливается законом о несостоятельности (банкротстве).

Юридическое лицо считается *неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей*, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Для определения наличия *признаков банкротства должника* учитываются: размер денежных обязательств, в том числе размер задолженности за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги; суммы займа с учетом процентов, подлежащих упла-

те должником; размер задолженности, возникшей вследствие неосновательного обогащения, и размер задолженности, возникшей вследствие причинения вреда имуществу кредиторов, за исключением обязательств перед гражданами, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, обязательств по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, обязательств по выплате вознаграждения по авторским договорам, а также обязательств перед учредителями (участниками) должника, вытекающих из такого участия; размер обязательных платежей без учета установленных законодательством Российской Федерации штрафов (пеней) и иных финансовых санкций.

Подлежащие применению за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства неустойки (штрафы, пени), проценты за просрочку платежа, убытки, подлежащие возмещению за неисполнение обязательства, а также иные имущественные и (или) финансовые санкции, в том числе за неисполнение обязанности по уплате обязательных платежей, не учитываются при определении наличия признаков банкротства должника.

Размер денежных обязательств или обязательных платежей считается установленным, если он определен судом в порядке, предусмотренном законом. Если должник оспаривает требования кредиторов, размер денежных обязательств или обязательных платежей определяется арбитражным судом. Требования кредиторов по обязательствам, не являющимся денежными, могут быть предъявлены в суд и рассматриваются судом, арбитражным судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей определяются:

- в общем случае — на дату подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом;
- возникших до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и заявленных после принятия арбитражным судом такого заявления и до принятия решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства — на дату введения каждой процедуры банкротства, следующей после наступления срока исполнения соответствующего обязательства;
- возникших до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и заявленных после принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства — на дату открытия конкурсного производства;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- выраженных в иностранной валюте — в рублях по курсу, установленному Центральным банком Российской Федерации, на дату введения каждой процедуры банкротства, следующей после наступления срока исполнения соответствующего обязательства.

Под текущими платежами понимаются денежные обязательства и обязательные платежи, возникшие после принятия заявления о признании должника банкротом, а также денежные обязательства и обязательные платежи, срок исполнения которых наступил после введения соответствующей процедуры банкротства. Требования кредиторов по текущим платежам не подлежат включению в реестр требований кредиторов. Кредиторы по текущим платежам при проведении соответствующих процедур банкротства не признаются лицами, участвующими в деле о банкротстве. Удовлетворение требований кредиторов по текущим платежам в ходе внешнего управления производится в порядке, установленном законом.

Реестр требований кредиторов ведет арбитражный управляющий или реестродержатель. Реестр требований кредиторов в качестве реестродержателя ведется профессиональными участниками рынка ценных бумаг, осуществляющими деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг. Реестродержатель обязан осуществлять свою деятельность в соответствии с общими правилами деятельности арбитражного управляющего, касающимися содержания и порядка ведения реестра требований кредиторов и утверждаемыми Правительством Российской Федерации. Решение о привлечении реестродержателя к ведению реестра требований кредиторов и выборе реестродержателя принимается собранием кредиторов. До даты проведения первого собрания кредиторов решение о привлечении реестродержателя к ведению реестра требований кредиторов и выборе реестродержателя принимается временным управляющим. Решение собрания кредиторов о выборе реестродержателя должно содержать согласованный с реестродержателем размер оплаты услуг реестродержателя.

Не позднее чем через пять дней с даты выбора собранием кредиторов реестродержателя арбитражный управляющий обязан заключить с реестродержателем соответствующий договор. Договор с реестродержателем может быть заключен только при наличии у него договора страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве. Информация о реестродержателе должна быть представлена арбитражным управляющим в арбитражный суд не позднее чем через пять дней с даты заключения договора. Оплата услуг реестродержателя осуществляется за счет средств должника, если собранием кредиторов не установлен другой источник оплаты услуг реестродержателя.

Реестродержатель обязан возместить убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязанностей, предусмотренных законом. В случае если ведение реестра требований кредиторов передано реестродержателю, арбитражный управляющий не несет ответственность за правильность ведения реестра требований кредиторов и не отвечает за совершение реестродержателем иных действий (бездействие), которые причиняют или могут причинить ущерб должнику и его кредиторам.

В реестре требований кредиторов учет требований кредиторов ведется в валюте Российской Федерации. Требования кредиторов, выраженные в иностранной валюте, учитываются в реестре требований кредиторов в порядке, установленном ст. 4 Закона «О несостоятельности (банкротстве)». Требования кредиторов включаются в реестр требований кредиторов и исключаются из него арбитражным управляющим или реестродержателем только на основании вступивших в силу судебных актов, устанавливающих их состав и размер.

Требования о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, включаются в реестр требований кредиторов арбитражным управляющим или реестродержателем по представлению арбитражного управляющего. Требования о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, исключаются из реестра требований кредиторов арбитражным управляющим или реестродержателем исключительно на основании вступивших в силу судебных актов. Если ведение реестра требований кредиторов осуществляется реестродержателем, судебные акты, устанавливающие размер требований кредиторов, направляются арбитражным судом реестродержателю для включения соответствующих требований в реестр требований кредиторов.

В реестре требований кредиторов указываются сведения о каждом кредиторе, о размере его требований к должнику, об очередности удовлетворения каждого требования кредитора, а также основания возникновения требований кредиторов. При заявлении требований кредитор обязан указать сведения о себе, в том числе фамилию, имя, отчество, паспортные данные (для физического лица), наименование, место нахождения (для юридического лица), а также банковские реквизиты (при их наличии). Лицо, требования которого включены в реестр требований кредиторов, обязано своевременно информировать арбитражного управляющего или реестродержателя об изменении сведений о себе.

В случае непредставления таких сведений или несвоевременного их представления арбитражный управляющий или реестродержатель и должник не несут ответственность за причиненные в связи с этим убытки. Арбитражный управляющий или реестродержатель обязан по требованию кредитора или его уполномоченного представителя в

течение пяти рабочих дней с даты получения такого требования направить данному кредитору или его уполномоченному представителю выписку из реестра требований кредиторов о размере, о составе и об очередности удовлетворения его требований, а если сумма задолженности кредитору составляет не менее 1% общей кредиторской задолженности, то он должен направить данному кредитору или его уполномоченному представителю заверенную арбитражным управляющим копию реестра требований кредиторов.

Расходы на подготовку и направление такой выписки и копии реестра возлагаются на кредитора.

Разногласия, возникающие между конкурсными кредиторами, уполномоченными органами и арбитражным управляющим о составе, о размере и об очередности удовлетворения требований кредиторов по денежным обязательствам или об уплате обязательных платежей, *рассматриваются арбитражным судом.*

Разногласия по требованиям кредиторов или уполномоченных органов, подтвержденным вступившим в законную силу решением суда в части их состава и размера, не подлежат рассмотрению арбитражным судом, а заявления о таких разногласиях подлежат возвращению без рассмотрения, за исключением разногласий, связанных с исполнением судебных актов или их пересмотром. Разногласия, возникающие между представителем работников должника и арбитражным управляющим и связанные с очередностью, составом и размером требований о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовым договорам, *рассматриваются арбитражным судом* в порядке, предусмотренном законом.

Трудовые споры между должником и работником должника рассматриваются в порядке, определенном трудовым законодательством и гражданским процессуальным законодательством.

При ликвидации юридического лица требования его кредиторов удовлетворяются *в следующей очередности* (п. 1 ст. 64 ГК РФ):

- в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также по требованиям о компенсации морального вреда;
- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;
- в третью очередь производятся расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- в четвертую очередь производятся расчеты с другими кредиторами;

При ликвидации банков, привлекающих средства физических лиц, в первую очередь удовлетворяются также требования физических лиц, являющихся кредиторами банков по заключенным с ними договорам банковского вклада и (или) договорам банковского счета (за исключением требований физических лиц по возмещению убытков в форме упущенной выгоды и по уплате сумм финансовых санкций и требований физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, или требований адвокатов, нотариусов, если такие счета открыты для осуществления предусмотренной законом предпринимательской или профессиональной деятельности указанных лиц), требования организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с законом о страховании вкладов физических лиц в банках и Банка России в связи с осуществлением выплат по вкладам физических лиц в банках в соответствии с законом.

Требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди, за исключением требований кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица.

Требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица, удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи предмета залога, преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога.

Не удовлетворенные за счет средств, полученных от продажи предмета залога, требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица, удовлетворяются в составе требований кредиторов четвертой очереди.

При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица.

Требования кредитора, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления,

удовлетворяются из имущества ликвидируемого юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано.

Арбитражный суд по заявлению лица, участвующего в деле о банкротстве, вправе принять **меры по обеспечению заявленных требований кредиторов** в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом РФ. После введения наблюдения арбитражный суд кроме мер, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом РФ, вправе запретить совершать без согласия арбитражного управляющего сделки, не предусмотренные п. 2 ст. 64 Закона «О несостоятельности (банкротстве)». Меры по обеспечению заявленных требований кредиторов действуют до даты вынесения арбитражным судом определения о введении наблюдения, об отказе в принятии заявления, о возвращении заявления без рассмотрения или о прекращении производства по делу о банкротстве.

Арбитражный суд по ходатайству лиц, участвующих в деле, *вправе отменить меры* по обеспечению требований кредиторов.

Определение о принятии мер по обеспечению требований кредиторов подлежит немедленному исполнению и может быть обжаловано. Обжалование данного определения не приостанавливает его исполнение.

Перед участием в первом собрании кредиторов, кредиторы вправе предъявить свои требования к должнику в течение 30 дней с даты опубликования сообщения о введении наблюдения. Данные требования направляются в арбитражный суд, должнику и временному управляющему с приложением судебного акта или иных документов, подтверждающих обоснованность этих требований. Требования включаются в реестр требований кредиторов на основании определения арбитражного суда о включении данных требований в реестр требований кредиторов.

Возражения относительно требований кредиторов могут быть предъявлены в арбитражный суд не позднее чем через 15 дней со дня истечения срока для предъявления требований кредиторов должником, временным управляющим, кредиторами, предъявившими требования к должнику, представителем учредителей (участников) должника или представителем собственника имущества должника — унитарного предприятия. При наличии возражений относительно требований кредиторов арбитражный суд проверяет

обоснованность требований и наличие оснований для включения в реестр требований кредиторов. Требования кредиторов, по которым поступили возражения, рассматриваются в заседании арбитражного суда. По результатам рассмотрения выносится определение о включении или об отказе во включении требований в реестр требований кредиторов.

В определении арбитражного суда о включении требований в реестр требований кредиторов указываются размер и очередность удовлетворения таких требований. Требования кредиторов, по которым не поступили возражения, рассматриваются арбитражным судом для проверки их обоснованности и наличия оснований для включения в реестр требований кредиторов. По результатам такого рассмотрения арбитражный суд выносит определение о включении или об отказе во включении требований в реестр требований кредиторов. Данные требования могут быть рассмотрены без привлечения лиц, участвующих в деле. Определение о включении или об отказе во включении требований кредиторов в реестр требований кредиторов вступает в силу немедленно и может быть обжаловано. Определение о включении или об отказе во включении требований кредиторов направляется арбитражным судом должнику, арбитражному управляющему, кредитору, предъявившему требования, и реестродержателю.

При необходимости завершения рассмотрения требований кредиторов, предъявленных в установленный срок, арбитражный суд может поручить временному управляющему отложить проведение первого собрания кредиторов. Требования кредиторов, предъявленные по истечении предусмотренного срока для предъявления требований, подлежат рассмотрению арбитражным судом после введения процедуры, следующей за процедурой наблюдения.

Расчеты с кредиторами производятся внешним управляющим в соответствии с реестром требований кредиторов начиная со дня вынесения арбитражным судом определения о переходе к расчетам с кредиторами или определения о начале расчетов с кредиторами определенной очереди. Расчеты с кредиторами производятся в порядке, предусмотренном ст. 134—138 Закона «О несостоятельности (банкротстве)». После удовлетворения требования кредитора, включенного в реестр требований кредиторов, внешний управляющий или реестродержатель исключает такое требование из реестра требований кредиторов. Если ведение реестра требований кредиторов осуществляется реестродержателем, документы, подтверждающие удовлетворение требования кредитора, направляются внешним управляющим реестродержателю.

После накопления денежных средств, достаточных для расчетов с кредиторами определенной очереди, внешний управляющий на-

правляет в арбитражный суд ходатайство о вынесении определения о расчете с кредиторами определенной очереди и уведомляет о направлении ходатайства кредиторов, требования которых включены в реестр требований кредиторов. Ходатайство о вынесении определения о расчете с кредиторами определенной очереди должно содержать предложение внешнего управляющего о пропорции удовлетворения требований кредиторов.

Арбитражный суд рассматривает ходатайство внешнего управляющего в судебном заседании и при наличии достаточных для удовлетворения требований кредиторов определенной очереди денежных средств и отсутствии обоснованных жалоб кредиторов выносит определение о начале расчетов с кредиторами определенной очереди. *Вынесение арбитражным судом определения о начале расчетов с кредиторами определенной очереди является основанием для начала расчетов с кредиторами этой очереди в соответствии с реестром требований кредиторов.* В этом определении устанавливаются:

- очередь удовлетворения требований кредиторов, требования которых начинают удовлетворяться;
- срок окончания расчетов с кредиторами такой очереди, который не может превышать два месяца с даты вынесения данного определения;
- пропорции удовлетворения требований кредиторов такой очереди.

В случае установления арбитражным судом требований кредиторов, подлежащих удовлетворению в составе очереди, в отношении кредиторов которой вынесено определение о начале расчетов с ними, арбитражный суд может вынести определение об изменении порядка удовлетворения требований кредиторов. Если в установленный арбитражным судом срок не произведены расчеты с кредиторами определенной очереди или не произведены расчеты в определенной пропорции, кредитор вправе требовать начисления на невыплаченную сумму процентов в размере, определенном п. 2 ст. 95 Закона «О несостоятельности (банкротстве)», начиная с даты вынесения определения о начале расчетов с кредиторами определенной очереди и до даты удовлетворения его требования полностью или в определенной пропорции.

Вне очереди за счет конкурсной массы погашаются следующие требования обязательства:

- судебные расходы должника, в том числе расходы на опубликование сообщений, предусмотренных ст. 28 и 54 Закона «О несостоятельности (банкротстве)»;
- расходы, связанные с выплатой вознаграждения арбитражному управляющему, реестродержателю;

- текущие коммунальные и эксплуатационные платежи, необходимые для осуществления деятельности должника;
- требования кредиторов, возникшие в период после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и до признания должника банкротом, а также требования кредиторов по денежным обязательствам, возникшие в ходе конкурсного производства, если иное не предусмотрено законом;
- задолженность по заработной плате, возникшая после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом, и по оплате труда работников должника, начисленная за период конкурсного производства;
- иные связанные с проведением конкурсного производства расходы.

В том случае, если прекращение деятельности организации должника или ее структурных подразделений может повлечь за собой техногенные и (или) экологические катастрофы либо гибель людей, вне очереди также погашаются расходы на проведение мероприятий по недопущению возникновения таких последствий.

Требования кредиторов по текущим денежным обязательствам должника, выраженным в иностранной валюте, удовлетворяются в порядке, установленном законом. Очередность удовлетворения требований кредиторов по текущим денежным обязательствам должника, определяется в соответствии со ст. 855 ГК РФ. Требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

- в первую очередь производятся расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также компенсация морального вреда;
- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;
- в третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

Требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, удовлетворяются за счет стоимости предмета залога преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога.

При оплате труда работников должника, продолжающих трудовую деятельность в ходе конкурсного производства, а также принятых на работу в ходе конкурсного производства, конкурсный управляющий должен производить удержания, предусмотренные законо-

дательством (алименты, подоходный налог, профсоюзные и страховые взносы и другие), и платежи, возложенные на работодателя в соответствии с законом.

Кредиторы первой очереди. Определение размера требований граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, осуществляется путем капитализации соответствующих повременных платежей, установленных на дату принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства и подлежащих выплате гражданам до достижения ими возраста 70 лет, но не менее чем за десять лет. Порядок и условия капитализации соответствующих повременных платежей определяются Правительством Российской Федерации. Если возраст гражданина превышает семьдесят лет, период капитализации соответствующих повременных платежей составляет десять лет.

С выплатой капитализированных повременных платежей прекращается соответствующее обязательство должника.

С согласия гражданина его право требования к должнику в сумме капитализированных повременных платежей переходит к Российской Федерации. Данное требование в случае перехода его к Российской Федерации также удовлетворяется в первую очередь. В этом случае обязательства должника перед гражданином по выплате капитализированных повременных платежей переходят к Российской Федерации и исполняются Российской Федерацией в соответствии с законом в порядке, определенном Правительством РФ. Требования о компенсации морального вреда удовлетворяются в размере, установленном судебным актом.

Кредиторы второй очереди. При определении размера требований о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, о выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности принимается во внимание непогашенная задолженность, образовавшаяся на дату принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом, а также проценты за нарушение установленного срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других причитающихся работнику выплат в размере и в порядке, которые устанавливаются в соответствии с трудовым законодательством.

Если должником в период после вынесения определения о принятии арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и до признания должника банкротом и открытия конкурсного производства не в полном объеме выполнены обязательства по оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, по выплате вознаграждений авторам результатов ин-

теллеktуальной деятельности, суммы, не выплаченные до принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, подлежат удовлетворению в составе текущих требований.

Кредиторы третьей очереди. При определении размера требований кредиторов третьей очереди учитываются требования конкурсных кредиторов и уполномоченных органов. Если должником в период после вынесения арбитражным судом определения о принятии заявления о признании должника банкротом и до открытия конкурсного производства не в полном объеме уплачены обязательные платежи, требования, не погашенные до принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, погашаются вне очереди. Требования кредиторов третьей очереди по возмещению убытков в форме упущенной выгоды, взысканию неустоек (штрафов, пеней) и других финансовых санкций, в том числе за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по уплате обязательных платежей, учитываются отдельно в реестре требований кредиторов и подлежат удовлетворению после погашения основной суммы задолженности и причитающихся процентов.

Особенности учета и удовлетворения требований кредиторов третьей очереди по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, определяются ст. 138 Закона «О несостоятельности (банкротстве)».

Расчеты с кредиторами в ходе конкурсного производства. Конкурсный управляющий или лица, имеющие в соответствии со ст. 113 и 125 Закона «О несостоятельности (банкротстве)» право на исполнение обязательств должника, производят расчеты с кредиторами в соответствии с реестром требований кредиторов. Установление размера требований кредиторов осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 100 данного Закона. Реестр требований кредиторов подлежит закрытию по истечении двух месяцев с даты опубликования сведений о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

Требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди, за исключением случаев, предусмотренных законом для удовлетворения обеспеченных залогом имущества должника требований кредиторов. При невозможности перечисления денежных средств на счет (вклад) кредитора причитающиеся ему денежные средства вносятся конкурсным управляющим в депозит нотариуса по месту нахождения должника, о чем сообщается кредитору. В случае неустребования кредитором денежных средств, внесенных в

депозит нотариуса, в течение трех лет с даты их внесения в депозит нотариуса денежные средства перечисляются нотариусом в федеральный бюджет. При недостаточности денежных средств должника для удовлетворения требований кредиторов одной очереди денежные средства распределяются между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам их требований, включенных в реестр требований кредиторов.

Требования конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов, заявленные после закрытия реестра требований кредиторов, а также требования об уплате обязательных платежей, возникшие после открытия конкурсного производства, независимо от срока их предъявления удовлетворяются за счет оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, имущества должника. Расчеты с кредиторами по таким требованиям производятся конкурсным управляющим.

Требования кредиторов первой очереди, заявленные до окончания расчетов со всеми кредиторами (в том числе после закрытия реестра требований кредиторов), но после завершения расчетов с кредиторами первой очереди, заявившими свои требования в установленный срок, подлежат удовлетворению до удовлетворения требований кредиторов последующих очередей. До полного удовлетворения требований кредиторов первой очереди удовлетворение требований кредиторов последующих очередей приостанавливается. В случае если такие требования были заявлены до завершения расчетов с кредиторами первой очереди, они подлежат удовлетворению после завершения расчетов с кредиторами первой очереди, заявившими свои требования в установленный срок, при наличии денежных средств на их удовлетворение.

Требования кредиторов второй очереди, заявленные до окончания расчетов со всеми кредиторами (в том числе после закрытия реестра требований кредиторов), подлежат удовлетворению в аналогичном порядке. При наличии рассматриваемых в арбитражном суде (суде) на момент начала расчетов с кредиторами соответствующей очереди разногласий между конкурсным управляющим и кредитором по заявленному требованию кредитора конкурсный управляющий обязан зарезервировать денежные средства в размере, достаточном для пропорционального удовлетворения требований соответствующего кредитора.

Требования кредиторов третьей очереди, заявленные в установленный срок, но установленные арбитражным судом после начала погашения требований кредиторов третьей очереди, подлежат удовлетворению в размере, предусмотренном для погашения требований кредиторов третьей очереди.

Погашенными требованиями кредиторов считаются удовлетворенные требования, а также те требования, в связи с которыми достигнуто соглашение об отступном, или конкурсным управляющим заявлено о зачете требований, или имеются иные основания для прекращения обязательств. В качестве отступного может быть предоставлено только имущество должника, не обремененное залогом. Зачет требования, а также погашение требования предоставлением отступного допускается только при условии соблюдения очередности и пропорциональности удовлетворения требований кредиторов. Погашение требований кредиторов путем заключения соглашения об отступном допускается в случае согласования данного соглашения с собранием кредиторов (комитетом кредиторов). Погашение требований кредиторов путем заключения соглашения о новации обязательства в конкурсном производстве не допускается. Требования кредиторов, не удовлетворенные по причине недостаточности имущества должника, считаются погашенными.

Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные конкурсным управляющим, если кредитор не обращался в арбитражный суд или такие требования признаны арбитражным судом необоснованными. Конкурсный управляющий вносит в реестр требований кредиторов сведения о погашении требований кредиторов. Кредиторы, требования которых не были удовлетворены в полном объеме в ходе конкурсного производства, имеют право требовать обращения взыскания на имущество должника, незаконно полученное третьими лицами, в размере требований, оставшихся не погашенными в деле о банкротстве.

В случае отсутствия имущества или по заявлению третьего лица суд вправе удовлетворить требования данных кредиторов путем взыскания соответствующей суммы без обращения взыскания на имущество должника. Такое требование может быть предъявлено в срок, установленный законом.

Мораторий на удовлетворение требований кредиторов распространяется на денежные обязательства и обязательные платежи, сроки исполнения которых наступили до введения внешнего управления. В течение срока действия моратория на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей:

- приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, иных документов, взыскание по которым производится в бесспорном порядке, не допускается их принудительное исполнение, за исключением исполнения исполнительных документов, выданных на основании вступивших в законную силу до введения внешнего управления решений о взыскании задолженности по заработной пла-

те, о выплате вознаграждений по авторским договорам, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и возмещении морального вреда, а также о взыскании задолженности по текущим платежам;

- не начисляются неустойки (штрафы, пени) и иные финансовые санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей, за исключением денежных обязательств и обязательных платежей, возникших после принятия заявления о признании должника банкротом, а также подлежащие уплате по ним неустойки (штрафы, пени).

На сумму требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа в размере на дату введения внешнего управления начисляются проценты. Проценты на сумму требований конкурсного кредитора, уполномоченного органа, выраженных в валюте Российской Федерации, начисляются в размере ставки рефинансирования, установленной Центральным банком РФ на дату введения внешнего управления. Соглашением внешнего управляющего с конкурсным кредитором может быть предусмотрен меньший размер подлежащих уплате процентов или более короткий срок начисления процентов по сравнению с предусмотренными законом такими размером или сроком. Подлежащие начислению и уплате проценты начисляются на сумму требований кредиторов каждой очереди с даты введения внешнего управления и до даты вынесения арбитражным судом определения о начале расчетов с кредиторами по требованиям кредиторов каждой очереди, либо до момента удовлетворения требований должником или третьим лицом в ходе внешнего управления, либо до момента принятия решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

Начисленные проценты не учитываются при определении количества голосов, принадлежащих конкурсному кредитору, уполномоченному органу на собраниях кредиторов.

Начисленные проценты в случае признания должника банкротом и открытия конкурсного производства подлежат удовлетворению в порядке, установленном пунктом 3 ст. 137 Закона «О несостоятельности (банкротстве)».

Мораторий на удовлетворение требований кредиторов распространяется также на требования кредиторов о возмещении убытков, связанных с отказом внешнего управляющего от исполнения договоров должника.

Вышеизложенные правила не применяются к денежным обязательствам и обязательным платежам, которые возникли после принятия арбитражным судом заявления о признании должника бан-

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

кротом и срок исполнения которых наступил после введения внешнего управления.

Мораторий на удовлетворение требований кредиторов *не распространяется на требования*: о взыскании задолженности по заработной плате; о выплате вознаграждений по авторским договорам; о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью; о возмещении морального вреда.

Контрольные вопросы

1. Каков порядок регистрации юридических лиц?
2. Какие виды деятельности юридических лиц подлежат лицензированию?
3. Какие установлены основания для прекращения деятельности юридического лица?
4. Какое юридическое лицо признается несостоятельным (банкротом)?
5. В каком порядке производятся расчеты с кредиторами определенной очереди?

Глава 7

Органы корпораций

- 7.1. Понятие корпоративных органов. Общее собрание: полномочия, порядок созыва и статус
 - 7.2. Совет директоров общества
 - 7.3. Исполнительные органы общества
 - 7.4. Корпоративный секретарь общества
-

7.1. Понятие корпоративных органов. Общее собрание: полномочия, порядок созыва и статус

Корпорации принимают участие в торговом обороте и осуществляют другие значимые действия не непосредственно, а через своих должностных лиц и органы. *Орган корпорации* — это *части внутренней структуры корпорации. И органы, и должностные лица корпорации наделяются определенными обязанностями и правами, выполняют свойственные им функции, действуя при этом от имени корпорации. Таким образом, они наделены специальной правосубъектностью.*

Органы корпорации значительно отличаются друг от друга по своим полномочиям, структуре и значению. Различают исполнительные органы, ревизионные органы и высшие органы управления корпорацией. Ведущее место в числе органов корпорации принадлежит общему собранию. В различных видах корпораций членами общего собрания являются различные лица: в товариществах это товарищи или полные товарищи, в акционерных обществах — акционеры. Общим признаком для них является то, что в корпорации задействованы их средства.

Рассмотрим эти правоотношения на примере акционерного общества.

Участвуя в обществе, акционеры рискуют вложенным в него капиталом. Именно акционеры являются хозяевами общества, поэтому они должны иметь возможность получать от совета директоров и исполнительных органов общества подробный и достоверный отчет о политике, проводимой обществом. Проведение *общего собрания акционеров* предоставляет обществу возможность не реже одного раза в год информировать акционеров о своей деятельности, достижениях и

планах, привлекать их к обсуждению и принятию решений по наиболее важным вопросам деятельности общества. Для миноритарного акционера годовое общее собрание часто является единственной возможностью получить информацию о деятельности общества и задать его руководству вопросы, касающиеся управления обществом. Участвуя в общем собрании, акционер реализует принадлежащее ему право на участие в управлении обществом.

Необходимым условием доверия акционеров к обществу является установление такого порядка проведения общего собрания, который обеспечил бы равное отношение ко всем акционерам и не был бы для акционеров чрезмерно дорогим и сложным.

Согласно Кодексу корпоративного поведения рекомендуется, чтобы порядок сообщения о проведении общего собрания акционеров обеспечивал акционерам возможность надлежащим образом подготовиться к участию в нем.

Этап созыва и подготовки к проведению общего собрания акционеров очень важен для обеспечения принятия взвешенных решений. Поэтому все акционеры должны быть уведомлены о проведении общего собрания в срок, позволяющий им выработать позицию по вопросам повестки дня, получить информацию о лицах, имеющих право участвовать в общем собрании акционеров, связаться с другими акционерами и обсудить с ними вопросы повестки дня.

Сообщение о проведении общего собрания акционеров должно содержать достаточную информацию, позволяющую акционерам принять решение об участии в собрании и, если общее собрание проводится в очной форме, о способе такого участия. Законодательство устанавливает возможность оповещения о проведении общего собрания акционеров различными способами (направлением сообщения по почте, вручением, опубликованием). Определяя способы оповещения, общество должно исходить из необходимости довести информацию до сведения всех включенных в список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров. Уставом общества можно предусмотреть возможность использования электронной формы сообщения о проведении общего собрания в качестве дополнительного способа оповещения.

При определении в уставе общества печатного издания, в котором публикуется сообщение о проведении общего собрания, следует исходить из доступности этого печатного издания большинству акционеров. В случае необходимости в уставе нужно предусмотреть несколько печатных изданий, в которых одновременно будет опубликовано такое сообщение, при этом их количество не должно оказаться менее двух в случае прекращения деятельности одного из печатных изданий.

Общество должно обеспечить акционерам возможность ознакомления со списком лиц, имеющих право участвовать в общем собрании акционеров. Это позволяет акционерам, владеющим не менее чем 1% голосов, оценить соотношение сил на предстоящем собрании и при необходимости связаться с другими акционерами, направить им свое мнение по вопросам повестки дня и обсудить возможные варианты голосования, а также назначить представителя своих интересов на общем собрании.

Общество обязано выдавать любому обратившемуся к нему лицу выписку из списка лиц, имеющих право на участие в общем собрании, либо справку о том, что данное лицо в список не включено. Тем самым акционер получает подтверждение факта включения его в список и правильности указанных в списке данных о нем, а значит, отсутствия препятствий для участия в общем собрании акционеров. Кроме того, акционер, не включенный в список без всяких оснований, либо акционер, данные которого указаны неверно, имеет право добиваться включения его в список либо исправления данных о нем с момента получения сообщения о проведении общего собрания. Ознакомление со списком лиц, имеющих право участвовать в общем собрании акционеров, не должно быть связано с чрезмерными усилиями и излишней тратой времени или дополнительными расходами. В этой связи обществу необходимо предоставить акционерам возможность ознакомиться с данным списком, равно как и получить выписки из него, в указанных в сообщении о проведении общего собрания местах, где непосредственно предоставляются материалы и документы к общему собранию.

Законодательством определяется перечень информации, которую необходимо предоставить акционерам при подготовке к проведению общего собрания. Этот перечень может быть расширен в уставе общества.

Обществу важно указать в уставе дополнительные материалы и документы, которые будут обязательно предоставляться акционерам при подготовке к проведению общего собрания — как годового, так и внеочередного. Наличие в уставе общества подобной информации будет способствовать укреплению доверия акционеров и потенциальных инвесторов к обществу, которое тем самым демонстрирует готовность обеспечить прозрачность своей деятельности.

В уставе общества рекомендуется также специально оговорить перечень материалов, предоставляемых акционерам по отдельным вопросам повестки дня общего собрания. В частности, в случае, когда повестка дня общего собрания включает вопрос о реорганизации общества, акционерам желательно предоставлять обоснование реорганизации, годовые отчеты и годовые бухгалтерские балан-

сы всех организаций, участвующих в реорганизации, за три последних финансовых года.

Законодательство не препятствует совету директоров принимать решение о предоставлении акционерам на этапе подготовки к общему собранию иных материалов, помимо предусмотренных непосредственно законодательством и уставом общества, имеющих непосредственное отношение к повестке дня собрания.

Принятие акционерами решений по вопросам повестки дня общего собрания требует всесторонней оценки ими последствий этих решений для общества. Значительную роль в формировании такой оценки играет мнение совета директоров общества. Осведомленность о его позиции позволит акционерам более взвешенно подойти к принятию значимых для общества решений, учесть и оценить аргументы членов совета директоров.

Материалы, предоставляемые к общему собранию акционеров, должны быть подобраны таким образом, чтобы их легко было соотнести с конкретными вопросами повестки дня. Недостаточно четкое соответствие вопросов и материалов к ним может существенно затруднить формирование объективного мнения по таким вопросам и, как следствие, привести к необъективному голосованию по ним.

Информация к общему собранию должна предоставляться акционерам таким образом, чтобы они до проведения общего собрания могли обстоятельно изучить вопросы, включенные в повестку дня. В соответствии с законодательством акционеры могут ознакомиться с такой информацией в помещении исполнительного органа общества, а также в иных местах, адреса которых указаны в сообщении о проведении общего собрания акционеров.

Если повестка дня общего собрания акционеров включает вопрос о выборе членов совета директоров, генерального директора, членов правления, членов ревизионной комиссии, аудиторской организации (аудитора) общества, то участникам общего собрания акционеров должна быть представлена полная информация о кандидатах на данные должности.

Необходимо, чтобы вопросы повестки дня общего собрания акционеров были четко определены и исключали возможность их различного толкования.

Повестка дня общего собрания является для акционеров единственным источником информации о вопросах, по которым планируется принятие решений на общем собрании, и именно по этим вопросам акционерам предоставляются материалы. Неопределенность повестки дня означает возможность рассмотрения на общем собрании вопросов, материалы по которым не были предоставлены акционерам, вследствие чего они не имели возможности сформировать по ним обоснованного мнения. В этой связи

повестка дня общего собрания акционеров должна содержать перечень всех вопросов, принятие решений по которым планируется на предстоящем собрании. При этом не рекомендуется обозначение вопросов повестки дня словами «иное», «разное» и иным способом, который не позволяет судить о том, какой вопрос предполагается рассмотреть.

Большое значение для формирования у акционера объективного мнения по вопросу повестки дня имеет информация о том, кем был предложен тот или иной вопрос. Такая информация позволит акционеру составить более точное представление о целях вынесения вопроса на рассмотрение общего собрания и, соответственно, о возможных способах его решения. В этой связи при подготовке повестки дня общего собрания важно указывать, кем был предложен каждый из включенных в нее вопросов.

При формировании повестки дня рекомендуется соблюдать общее правило, согласно которому каждое предложение в повестке дня следует отражать в ней отдельным вопросом. Вместе с тем решение некоторых вопросов невозможно без принятия решений по другим, взаимосвязанным вопросам. Так, например, нельзя считать принятым решение о реорганизации в форме разделения, если общее собрание не приняло положительного решения хотя бы по одному из следующих вопросов: о порядке и условиях разделения; о создании новых обществ; о порядке конвертации акций реорганизуемого общества в акции создаваемых обществ; об утверждении разделительного баланса. Для того чтобы исключить сомнения в том, приняло ли собрание решение по подобным вопросам, такие вопросы в повестке дня можно объединять.

Объединение вопросов целесообразно и в некоторых других случаях. В частности, если отдельными пунктами повестки дня стоят вопросы о досрочном прекращении полномочий совета директоров общества и об избрании нового состава совета директоров, то положительное решение по первому вопросу и отрицательное по второму приведет к тому, что общество останется без действующего совета директоров.

Права акционеров требовать созыва общего собрания акционеров и вносить предложения в повестку дня собрания не должны быть сопряжены с чрезмерными сложностями при доказывании наличия этих прав.

Право акционера на участие в управлении обществом предполагает возможность предлагать вопросы в повестку дня общего собрания и выдвигать кандидатов в члены органов управления, а также требовать созыва общего собрания. Законодательством установлены определенные требования к количеству акций, которыми должен владеть акционер на момент внесения соответствующего предложе-

ния. Большинство акций в России выпускается в бездокументарной форме, и законодательство о рынке ценных бумаг позволяет учитывать права на такие акции как в реестре, так и на счете депо в депозитарии. Общество не должно требовать предоставления каких-либо документов, подтверждающих права акционера, зарегистрированного в реестре. В этом случае обществу рекомендуется самому проверить наличие соответствующего права по реестру. Если же право на акции учитывается на счете депо, тогда можно признавать выписку по соответствующему счету достаточным подтверждением прав на акции.

При определении места, даты и времени проведения общего собрания рекомендуется исходить из необходимости предоставить акционерам реальную и необременительную возможность принять в нем участие.

Не следует выбирать для проведения общего собрания такое место или такое время, которые могут создать акционерам затруднения для участия в собрании или привести к неоправданным расходам.

Поэтому собрание желательно проводить в населенном пункте по месту нахождения общества или в населенном пункте, прямо указанном в уставе общества как место проведения общего собрания.

Для обществ, местом нахождения которых является населенный пункт, до которого нельзя добраться общественным транспортом или доступ в который не является свободным для всех акционеров, желающих участвовать в общем собрании, рекомендуется указывать в уставе как место проведения общего собрания акционеров иной населенный пункт на территории РФ, до которого можно добраться общественным транспортом и доступ в который является свободным.

При решении вопроса о месте проведения общего собрания акционеров важно учитывать вместимость конкретных помещений, чтобы обеспечить возможность всем акционерам, желающим присутствовать на общем собрании, принять в нем участие. В этих целях обществу необходимо с максимально возможной точностью определить число участников собрания, что особенно важно для обществ с большим числом акционеров, владеющих незначительными пакетами акций.

Годовое общее собрание акционеров рекомендуется проводить не ранее 9 ч и не позднее 22 ч местного времени.

Желательно, чтобы каждый акционер имел возможность реализовать право голоса самым простым и удобным для него способом.

Возможны ситуации, когда более удобным для акционера оказывается голосование через представителя, которому в этом случае должна быть выдана доверенность. Законодательство устанавливает формальные требования к такой доверенности, несоблюдение которых может привести к признанию ее недействительной. Во избежа-

ние такой возможности обществу необходимо вместе с бланком бюллетеня для голосования направлять акционерам бланк доверенности с описанием порядка его заполнения, причем использовать эту форму акционер не обязан.

Практиками рекомендуется, чтобы установленный в обществе порядок ведения общего собрания обеспечивал разумную равную возможность всем лицам, присутствующим на собрании, высказать свое мнение и задать интересующие их вопросы.

Общее собрание должно проводиться таким образом, чтобы акционеры имели возможность принять взвешенные и обоснованные решения по всем вопросам повестки дня. Для этого в регламенте собрания следует предусмотреть разумное и достаточное время для докладов по вопросам повестки дня и время для обсуждения этих вопросов.

Важная роль при проведении общего собрания принадлежит председательствующему, который должен действовать добросовестно и разумно, не допуская использования своих полномочий для ограничения прав акционеров. Так, он не должен прерывать выступающего, если только такая необходимость не вызвана нарушением порядка ведения общего собрания или иными требованиями процедуры ведения общего собрания, а также комментировать выступления.

Для обеспечения акционерам возможности получения максимально полной и объективной информации об обществе в ходе проведения собрания, важно специально предусмотреть время для выступлений основных должностных лиц общества, в том числе председателей комитетов совета директоров.

В рамках повестки дня собрания рекомендуется также предоставить время для выступлений акционеров.

Подотчетность членов совета директоров, генерального директора, членов правления акционерам общества предполагает право акционеров требовать предоставления им письменных отчетов, а также ответов на вопросы, касающихся различных аспектов деятельности общества. Для многих акционеров общее собрание является единственной возможностью получить ответы на интересующие их вопросы непосредственно от должностных лиц общества. Поэтому обществу необходимо обеспечить присутствие на общем собрании генерального директора, членов правления, а также членов совета директоров.

В целях активизации участия акционеров в осуществлении контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества акционерам должна быть предоставлена возможность задать вопросы членам ревизионной комиссии и аудитору общества относительно представленных ими заключений и, соответственно, получить отве-

ты на заданные вопросы. В этой связи обществу рекомендуется приглашать для участия в общих собраниях акционеров аудитора общества, а также обеспечить участие в них членов ревизионной комиссии общества.

Очевидно, что на практике возможны ситуации, когда в силу объективных причин не все члены органов управления и иные должностные лица общества могут присутствовать на собраниях. В таких случаях в начале собрания председателю важно проинформировать его участников о причинах отсутствия каждого из этих лиц.

Председатель собрания должен стремиться к тому, чтобы акционеры получили ответы на все свои вопросы непосредственно на общем собрании. Если сложность вопроса не позволяет ответить на него незамедлительно, лицу (лицам), которым он задан, то можно дать на него письменный ответ в кратчайшие сроки после окончания общего собрания.

Для того чтобы членами совета директоров, исполнительных органов и ревизионной комиссии общества были избраны лица, пользующиеся доверием акционеров, им должна быть предоставлена вся необходимая информация о кандидатах.

Предусмотренная в обществе процедура регистрации участников общего собрания не должна создавать препятствий для участия в нем.

Сама по себе процедура регистрации участников общего собрания акционеров необходима лишь для определения наличия или отсутствия на собрании кворума. Чтобы исключить возможность использования этой процедуры для отстранения «неугодных» акционеров от участия в общем собрании, порядок регистрации участников рекомендуется подробно определить во внутренних документах общества и изложить в сообщении о проведении общего собрания.

При определении процедуры регистрации участников общего собрания акционеров лучше всего руководствоваться правилом, согласно которому любой акционер, желающий принять участие в общем собрании, должен иметь такую возможность. В этой связи регистрацию акционеров для участия в общем собрании рекомендуется проводить в том же помещении, где будет проводиться общее собрание, либо в непосредственной близости от него и в тот же день, на который намечено проведение собрания.

Для обществ с числом акционеров — владельцев голосующих акций более 100 тыс. выполнение данной рекомендации может повлечь чрезмерные расходы, поэтому такие общества могут начать процедуру регистрации заранее. Однако при этом регистрацию важно проводить таким образом, чтобы избежать возникновения дополнительных расходов у акционеров.

Время, отведенное на регистрацию, должно быть достаточным, чтобы позволить всем акционерам, желающим принять участие в общем собрании, зарегистрироваться.

Начало работы общего собрания акционеров не прекращает регистрации участников. Акционеры, прибывшие после начала общего собрания, имеют право участвовать в принятии решений по вопросам, поставленным на голосование после их регистрации.

Повторное общее собрание акционеров в крупных акционерных обществах (более 500 тыс. акционеров) правомочно, если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности не менее чем 20% голосов размещенных голосующих акций общества.

В соответствии с законодательством повторное общее собрание акционеров правомочно (имеет кворум), если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности не менее чем 30% голосов размещенных голосующих акций общества. Для обществ с числом акционеров более 500 тыс. для проведения повторного общего собрания акционеров может быть установлен меньший кворум, если это предусмотрено в уставе общества.

На практике установление низкого кворума может привести к ряду неблагоприятных для акционеров последствий. К примеру, это даст возможность принятия на общем собрании решений акционерами, владеющими незначительными пакетами акций, что приведет к нарушению прав и законных интересов иных акционеров — как миноритарных, так и владеющих значительными пакетами акций. Кроме того, законность решения, принятого небольшим числом лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, создает предпосылки для несоблюдения надлежащей процедуры уведомления акционеров о проведении повторного общего собрания.

В связи с этим в уставах крупных обществ желательно ввести правило, согласно которому повторное общее собрание акционеров правомочно, если в нем приняли участие акционеры, обладающие в совокупности не менее чем 20% голосов размещенных голосующих акций общества.

Порядок ведения общего собрания должен обеспечить соблюдение прав акционеров при подведении итогов голосования.

Обществу лучше всего завершить общее собрание за один день, что позволит не допустить увеличения расходов акционеров. Если по объективным причинам завершить собрание за один день не удастся, обществу необходимо продолжить его по крайней мере на следующий день.

Процедура подсчета голосов должна быть прозрачной для акционеров и исключать возможность манипулирования цифрами

при подведении итогов голосования. В этой связи в обществе необходимо создать условия для контроля за ходом подсчета голосов, а в уставе или в иных внутренних документах общества рекомендуется определить процедуру такого контроля, в частности предусмотреть полномочия лиц, назначаемых для осуществления контроля за подсчетом голосов.

Итоги голосования важно подводить и оглашать до завершения общего собрания. Это позволит исключить любые сомнения в правильности подведения итогов голосования и тем самым будет способствовать укреплению доверия акционеров к обществу.

7.2. Совет директоров общества

Если в той или иной форме общее собрание акционеров присутствует в любой форме корпорации, то совет директоров или иной аналогичный орган характерен лишь для тех форм корпоративной деятельности, при которых предполагается привлечение большого количества ресурсов через значительное количество лиц, например акционеров. В данном случае они не могут эффективно управлять корпорацией непосредственно и постоянно, да и не желают этого. *Совет директоров* является исполнительным органом общества.

Наиболее важные решения, связанные с деятельностью общества, принимает общее собрание акционеров в пределах своей компетенции, установленной законодательством. Решения, связанные с повседневным руководством текущей деятельностью общества, принимаются исполнительными органами общества.

Вместе с тем определение стратегии развития общества и осуществление контроля за деятельностью его исполнительных органов требуют профессиональной квалификации и оперативности. Принятие решений по таким вопросам законодательство передает специальному органу общества — совету директоров, который *избирается на общем собрании акционеров*. В соответствии с законодательством совет директоров осуществляет общее руководство деятельностью общества, имеет широкие полномочия и несет ответственность за ненадлежащее исполнение своих обязанностей.

Совет директоров определяет стратегию развития общества и принимает годовой финансово-хозяйственный план.

Законодательство возлагает на совет директоров *обязанность определять приоритетные направления развития общества*. Определяя такие направления, совет директоров устанавливает основные ориентиры деятельности общества на долгосрочную перспективу. В то же время эффективное следование утвержденным приоритет-

ным направлениям возможно лишь при условии их объективной оценки с учетом рыночной ситуации, финансового состояния общества и других факторов, оказывающих влияние на финансово-хозяйственную деятельность общества.

Такую оценку целесообразно проводить ежегодно в форме утверждения советом директоров по представлению исполнительных органов финансово-хозяйственного плана (бюджета) — документа общества, в котором должны быть отражены планируемые на год расходы по каждому из направлений деятельности общества, а также средства общества на покрытие этих расходов. В рамках данного документа, в частности, должны найти отражение план производства, план маркетинговой деятельности, бизнес-план инвестиционных проектов, осуществляемых обществом. При этом степень детальности финансово-хозяйственного плана должна позволять исполнительным органам общества в рамках данного плана проявлять инициативу при осуществлении руководства текущей деятельностью общества.

На практике общества в ряде случаев составляют несколько документов, содержащих финансовые показатели планирования своей деятельности. Однако в целях удобства использования и надлежащего контроля за исполнением плана рекомендуется, чтобы совет директоров утверждал *единый документ*, содержащий планируемые финансово-экономические показатели за год, вносил в него по мере необходимости изменения и дополнения в течение года. Это не препятствует обществу составлять отдельные документы планирования различных направлений своей деятельности (маркетинг, инвестиции), которые должны соответствовать финансово-хозяйственному плану, принимаемому и дополняемому советом директоров.

Эффективная система контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества обеспечивает точное исполнение его финансово-хозяйственного плана, правильность ведения бухгалтерского учета, достоверность используемой в обществе финансовой информации. Поэтому уставом общества к компетенции совета директоров важно отнести утверждение *процедур внутреннего контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества*.

Риски, с которыми сталкивается общество при осуществлении своей деятельности, в конечном итоге вынуждены принимать на себя акционеры. Поэтому важной функцией совета директоров, отвечающего за обеспечение прав акционеров, является *контроль за созданием системы управления рисками*, которая позволила бы оценить риски, с которыми сталкивается общество в процессе осуществления своей деятельности, и минимизировать негативные последствия таких рисков.

Эффективный внутренний контроль позволяет регулярно выявлять и оценивать существенные риски, которые могут оказать отрицательное влияние на достижение целей общества. Данная оценка должна охватывать все риски, принимаемые на себя обществом, — кредитный риск, страховой риск, риск введения валютных ограничений, рыночный риск, процентный риск, риск ликвидности, правовой риск, риски, связанные с проведением операций с векселями и другими аналогичными платежными инструментами.

Общества, занимающиеся банковской, инвестиционной или страховой деятельностью, должны следовать требованиям по управлению рисками, установленным органами, регулируемыми данные сферы деятельности. В этой связи к компетенции совета директоров рекомендуется отнести *утверждение внутренних процедур общества по управлению рисками, обеспечение соблюдения, анализ эффективности и совершенствование таких процедур*. При этом данные процедуры должны предусматривать своевременное уведомление совета директоров о существенных недостатках в системе управления рисками.

При утверждении процедур по управлению рисками совету директоров необходимо стремиться к достижению оптимального баланса между риском и доходностью для общества в целом при соблюдении норм законодательства и положений устава общества, а также к выработке адекватных стимулов для деятельности исполнительных органов общества, его структурных подразделений и отдельных работников. Общества, как правило, не должны участвовать в операциях и заключать сделки, связанные с повышенным риском потери капитала и инвестиций.

Совет директоров обеспечивает реализацию и защиту прав акционеров, а также содействует разрешению корпоративных конфликтов.

Совет директоров обеспечивает эффективную деятельность исполнительных органов общества, в том числе посредством осуществления контроля за их деятельностью.

Законодательство устанавливает подотчетность исполнительных органов акционерам и совету директоров общества. Однако акционеры могут получить отчет о деятельности исполнительных органов общества, как правило, только на годовом общем собрании, а этого недостаточно для эффективного контроля за их деятельностью. Поэтому основную роль в обеспечении контроля за деятельностью исполнительных органов призван играть совет директоров. Такой контроль должен предполагать возможность для совета директоров приостановить полномочия генерального директора (управляющей организации, управляющего), назначаемого общим собранием ак-

ционеров. Указанные полномочия совета директоров должны быть предусмотрены уставом общества.

Законодательство не предусматривает, кем определяются условия договора с генеральным директором (управляющей организацией, управляющим) и членами правления общества, в том числе размер их вознаграждения. Этот вопрос не относится к компетенции общего собрания акционеров и, очевидно, не может быть передан на рассмотрение самих исполнительных органов. Поэтому в уставе общества важно прямо предусмотреть, что утверждение условий таких договоров, включая условия о вознаграждении и иных выплатах, относится к компетенции совета директоров.

Законодательство оставляет возможность отнесения к компетенции совета директоров дополнительных вопросов, помимо предусмотренных законодательством. Эти вопросы должны быть определены в связи с его функциями таким образом, чтобы исключить неясность в разграничении компетенции совета директоров, исполнительных органов и общего собрания акционеров.

Состав совета директоров должен обеспечивать наиболее эффективное осуществление функций, возложенных на совет директоров.

Для того чтобы совет директоров надлежащим образом выполнял свои обязанности и вносил реальный вклад в управление обществом, члены совета директоров должны обладать знаниями, навыками и опытом, необходимыми для принятия решений, обычно относящихся к компетенции совета директоров, и требуемыми для эффективного осуществления функций совета директоров определенного общества. В этой связи в уставе общества необходимо закрепить конкретные требования к членам совета директоров.

Численный состав совета директоров каждого общества зависит от множества разных факторов. Но в первую очередь при определении числа членов совета директоров обществу следует исходить из того, чтобы количество членов позволяло совету директоров наладить плодотворную, конструктивную дискуссию, принимать быстрые и взвешенные решения, а также организовать эффективную деятельность комитетов совета директоров.

В состав совета директоров рекомендуется включать независимых директоров. В практике российских обществ в состав совета директоров, как правило, входят директора трех категорий — исполнительные, неисполнительные и независимые.

В соответствии с законодательством **исполнительные директора** — это члены правления, которые не могут составлять более одной четвертой от числа членов совета директоров общества.

Вместе с тем включение в состав совета директоров только лиц, не являющихся членами правления, не защитит интересов акционеров в достаточной степени. Эффективность осуществления функций совета директоров требует включения в состав совета директо-

ров *независимых директоров*, т.е. лиц, которые не только не являются членами правления, но и не зависимы от должностных лиц общества, их аффилированных лиц, крупных контрагентов общества, а также не находятся с обществом в иных отношениях, которые могут повлиять на независимость их суждений.

Независимые директора призваны внести значительный вклад в обсуждение и принятие решений по таким вопросам, как выработка стратегии развития общества, оценка соответствия деятельности исполнительных органов избранной стратегии, разрешение корпоративных конфликтов с участием акционеров, а также по иным важным вопросам, решение которых может затронуть интересы акционеров. Таким образом, наличие в составе совета директоров общества независимых директоров позволяет сформировать объективное мнение совета директоров по обсуждаемым вопросам, что, в конечном счете, способствует укреплению доверия инвесторов к обществу.

При определении конкретных требований к независимому директору необходимо исходить из того, что такой директор должен быть способен выносить независимые суждения. Это предполагает отсутствие каких-либо обстоятельств, способных повлиять на формирование его мнения. В связи с этим *независимыми директорами наиболее целесообразно признавать членов совета директоров:*

- не являвшихся в течение последних трех лет и не являющихся должностными лицами (управляющим) или работниками общества, а также должностными лицами или работниками управляющей организации общества;
- не являющихся должностным лицом другого общества, в котором любое из должностных лиц общества является членом комитета совета директоров по кадрам и вознаграждениям;
- не являющихся аффилированными лицами должностного лица (управляющего) общества (должностного лица управляющей организации общества);
- не являющихся аффилированными лицами общества, а также аффилированными лицами таких аффилированных лиц;
- не являющихся сторонами по обязательствам с обществом, в соответствии с условиями которых они могут приобрести имущество (получить денежные средства), стоимость которого составляет 10% и более совокупного годового дохода указанных лиц, кроме получения вознаграждения за участие в деятельности совета директоров;
- не являющихся крупным контрагентом общества (таким контрагентом, совокупный объем сделок общества с которым в течение года составляет 10% и более балансовой стоимости активов общества);
- не являющихся представителями государства.

Независимый директор по истечении семилетнего срока исполнения обязанностей члена совета директоров общества не может рассматриваться как независимый.

Независимый директор должен воздерживаться от совершения действий, в результате которых он может перестать быть независимым.

Сведения о независимых директорах важно раскрывать именно в годовом отчете общества.

Практиками рекомендуется избирать членов совета директоров посредством прозрачной процедуры, учитывающей разнообразие мнений акционеров, обеспечивающей соответствие состава совета директоров требованиям законодательства и позволяющей избирать независимых директоров.

Совет директоров подотчетен акционерам и должен пользоваться их доверием, поэтому акционеры должны иметь возможность получить полный объем информации о кандидатах в члены совета директоров.

В этой связи обществу исходя из требований, предъявляемых к членам совета директоров, необходимо определить в уставе общества перечень тех сведений о кандидате, которые должны предоставляться акционерам. При этом лицам, выдвигающим кандидатов, важно раскрывать акционерам информацию об отказе кандидата предоставить все или часть таких сведений. Обществу рекомендуется разработать перечень информации, подлежащей раскрытию членами совета директоров после их избрания, в том числе информации, позволяющей установить аффилированность члена совета директоров с акционерами или с контрагентами общества, а также с их аффилированными лицами. Такая информация должна раскрываться в форме личного заявления избранного члена совета директоров.

Состав акционеров общества, как правило, неоднороден. При этом акционеры имеют различные интересы, для реализации которых они стремятся избрать в совет директоров своих кандидатов. Тем не менее члены совета директоров должны действовать в интересах общества независимо от того, кем была предложена их кандидатура и кто из акционеров голосовал за их избрание.

Обязанность члена совета директоров действовать добросовестно и разумно в интересах общества подразумевает, что при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей, предусмотренных законодательством, уставом и иными внутренними документами общества, он должен проявлять заботливость и осмотрительность, которых следует ожидать от хорошего руководителя в аналогичной ситуации при аналогичных обстоятельствах.

Эффективность работы членов совета директоров (прежде всего неисполнительных директоров) в значительной мере зависит от

формы, сроков и качества получаемой ими информации. Та информация, которая периодически предоставляется исполнительными органами, не всегда достаточна для надлежащего исполнения членом совета директоров своих обязанностей.

Члену совета директоров рекомендуется воздерживаться от голосования по вопросам, в принятии решений по которым у него имеется личная заинтересованность. При этом член совета директоров должен незамедлительно раскрывать совету директоров через секретаря общества как сам факт такой заинтересованности, так и основания ее возникновения.

Члены совета директоров при осуществлении своих обязанностей должны учитывать интересы других лиц — работников, контрагентов общества, государства и муниципальных образований, на территории которых находятся общество или его обособленные структурные подразделения.

Членам совета директоров важно активно участвовать в заседаниях совета директоров и комитетов совета директоров.

Члены совета директоров должны иметь достаточно времени для выполнения своих функций. Поэтому совету директоров общества рекомендуется разработать для своих членов правила их участия в работе советов директоров других обществ, которые должны ими соблюдаться в случае выдвижения в состав советов директоров других обществ или при принятии предложений о выдвижении их кандидатур на иные должности в другие общества.

Член совета директоров не должен разглашать и использовать в личных интересах или в интересах третьих лиц конфиденциальную информацию об обществе и инсайдерскую информацию.

В договорах с членами совета директоров необходимо предусмотреть их обязанность не разглашать конфиденциальную и инсайдерскую информацию в течение десяти лет после завершения работы в обществе.

Знание каждым членом совета директоров своих обязанностей и предоставленных ему прав имеет принципиальное значение для обеспечения эффективности осуществления советом директоров своих функций.

Вместе с тем исполнение обязанностей, возложенных на членов совета директоров, невозможно без наделения их соответствующими правами. Поэтому во внутренних документах общества рекомендуется также определить перечень прав, предоставляемых членам совета директоров, предусмотрев, в частности, их право требовать получения необходимой информации от исполнительных органов общества.

Председатель совета директоров должен обеспечивать эффективную организацию деятельности совета директоров и взаимодействие его с иными органами общества.

Совет директоров возглавляется *председателем*, который призван обеспечить успешное решение советом директоров его задач. Способность председателя совета директоров надлежащим образом исполнять свои обязанности зависит не только от наличия у него соответствующих полномочий, которые должны быть максимально полно установлены внутренними документами общества, но и от его личных и профессиональных качеств. Председателем совета директоров наиболее целесообразно назначать лицо, *имеющее безупречную репутацию профессионала в сфере деятельности общества и значительный опыт работы на руководящих должностях, в честности, принципиальности, приверженности интересам общества которого отсутствуют какие-либо сомнения, и пользующееся безусловным доверием акционеров и членов совета директоров.*

Председатель совета директоров отвечает за формирование повестки дня заседаний совета директоров, организует выработку наиболее эффективных решений по вопросам повестки дня и при необходимости свободное обсуждение данных вопросов, а также доброжелательную и конструктивную атмосферу проведения заседаний совета директоров. Во внутренних документах общества важно предусмотреть обязанность председателя совета директоров принимать все необходимые меры для своевременного предоставления членам совета директоров информации, необходимой для принятия решений по вопросам повестки дня, поощрять членов совета директоров к свободному выражению своих мнений по указанным вопросам и к их открытому обсуждению, брать на себя инициативу при формулировании проектов решений по рассматриваемым вопросам.

Председателю совета директоров рекомендуется поддерживать постоянные контакты с иными органами и должностными лицами общества. Такие контакты должны иметь своей целью не только своевременное получение максимально полной и достоверной информации, необходимой для принятия советом директоров решений, но и обеспечение там, где это возможно, эффективного взаимодействия данных органов и должностных лиц между собой и с третьими лицами.

Совет директоров должен функционировать эффективно и рационально, с тем чтобы обеспечить оптимальный процесс принятия управленческих решений в интересах общества. Поэтому очень важно, чтобы *заседания совета директоров проводились регулярно.*

Для обеспечения эффективности работы совета директоров рекомендуется разработать и закрепить во внутренних документах общества порядок проведения заседаний совета директоров.

В обществе должна допускаться возможность проведения заседаний совета директоров как в очной, так и в заочной формах.

Наилучшей формой проведения заседания совета директоров является очная форма, которая дает возможность обсуждения вопросов повестки дня членами совета директоров. Такое обсуждение возможно только в случае совместного присутствия членов совета директоров в месте проведения заседания.

Учитывая, что только очная форма проведения заседаний совета директоров позволяет организовать обсуждение вопросов повестки дня, наиболее важные вопросы должны решаться на заседаниях, проводимых в очной форме.

По следующим вопросам наиболее целесообразно принимать решения только на очном заседании совета директоров:

- 1) утверждение приоритетных направлений деятельности и финансово-хозяйственного плана общества;
- 2) созыв годового общего собрания акционеров и принятие решений, необходимых для его созыва и проведения;
- 3) предварительное утверждение годового отчета общества;
- 4) созыв или отказ в созыве внеочередного общего собрания акционеров;
- 5) избрание и переизбрание председателя совета директоров;
- 6) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом общества это отнесено к компетенции совета директоров;
- 7) приостановление полномочий единоличного исполнительного органа общества и назначение временного единоличного исполнительного органа, если уставом общества образование исполнительных органов не отнесено к компетенции совета директоров;
- 8) вынесение на рассмотрение общего собрания акционеров предложений о реорганизации или ликвидации общества;
- 9) увеличение уставного капитала путем размещения дополнительных акций в пределах количества и категорий (типов) объявленных акций, если уставом общества это отнесено к компетенции совета директоров.

Порядок созыва и подготовки к проведению заседания совета директоров должен обеспечивать членам совета директоров возможность надлежащим образом подготовиться к его проведению.

Этап созыва и подготовки к проведению заседания совета директоров важен для обеспечения принятия взвешенных решений. Уведомление членов совета директоров о созыве заседания совета директоров, форме проведения и повестке дня этого заседания необходимо осуществлять в срок, позволяющий им выработать позицию по вопросам повестки дня.

Принятие решений по вопросам повестки дня заседания совета директоров невозможно без изучения материалов, относящихся к

вопросам повестки дня и необходимых для выработки позиции по этим вопросам. Поэтому одновременно с уведомлением о созыве заседания совета директоров членам совета директоров рекомендуется направлять указанные материалы. Перед обсуждением вопросов, предварительное рассмотрение которых осуществлялось комитетами совета директоров, члены совета директоров должны иметь возможность заранее ознакомиться с заключениями соответствующих комитетов.

Во внутренних документах общества необходимо предусмотреть наиболее приемлемые для членов совета директоров форму уведомления о заседании совета директоров и порядок направления (предоставления) информации (в том числе посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи).

Кроме того, во внутренних документах общества важно обозначить обязанность генерального директора, членов правления и руководителей основных структурных подразделений общества своевременно предоставлять полную и достоверную информацию по вопросам повестки дня заседаний совета директоров и по запросам любого члена совета директоров, а также определить ответственность за неисполнение указанной обязанности.

Практиками также рекомендуется предусмотреть, что информация предоставляется исполнительными органами в соответствии с установленными в обществе процедурами, в частности, если в обществе введена должность секретаря общества, — через секретаря общества.

В совете директоров создаются комитеты для предварительного рассмотрения наиболее важных вопросов, относящихся к компетенции совета директоров.

Необходимым условием эффективного осуществления функций совета директоров является создание **комитетов совета директоров**. Данные комитеты предназначены для предварительного рассмотрения наиболее важных вопросов и подготовки рекомендаций совету директоров для принятия решений по таким вопросам. Исходя из основных функций совета директоров в уставе общества важно предусмотреть необходимость создания комитетов по стратегическому планированию, аудиту, кадрам и вознаграждениям, урегулированию корпоративных конфликтов. Совет директоров может также создавать и другие постоянно действующие или временные (для решения определенных вопросов) комитеты, какие он сочтет необходимым, в частности комитет по управлению рисками, комитет по этике.

В целях упорядочения деятельности комитетов совету директоров рекомендуется утвердить внутренний документ, предусматривающий порядок их формирования и работы.

Поскольку участие в работе комитета требует от членов совета директоров обстоятельного рассмотрения каждого вопроса, обсуждаемого комитетом, важно ограничить возможность участия членов совета директоров в работе нескольких комитетов.

В случае необходимости к работе комитетов могут привлекаться эксперты, обладающие необходимыми профессиональными знаниями.

Основная роль в организации деятельности комитета принадлежит его председателю, главной задачей которого является обеспечение объективности при выработке комитетом рекомендаций совету директоров.

Комитет по стратегическому планированию призван играть основную роль в определении стратегических целей деятельности общества, разработке приоритетных направлений его деятельности, выработке рекомендаций по дивидендной политике общества, оценке эффективности деятельности общества в долгосрочной перспективе и выработке рекомендаций совету директоров по корректировке существующей стратегии развития общества исходя из необходимости увеличения эффективности деятельности общества с учетом тенденций на товарных рынках и рынках капитала, результатов деятельности общества и его конкурентов, а также других факторов.

Комитет по аудиту обеспечивает контроль совета директоров за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

Важнейшими функциями комитета по аудиту являются выработка рекомендаций совету директоров по выбору независимой аудиторской организации, а также взаимодействие с ревизионной комиссией общества и аудиторской организацией (аудитором) общества.

Комитет по кадрам и вознаграждениям способствует привлечению к управлению обществом квалифицированных специалистов и созданию необходимых стимулов для их успешной работы.

К функциям комитета по кадрам и вознаграждениям обычно относятся:

- определение критериев подбора кандидатов в члены совета директоров;
- выработка политики общества в области вознаграждения, которая определяет принципы и критерии определения размера вознаграждения членов совета директоров, генерального директора, членов правления, управляющей организации (управляющего), руководителей основных структурных подразделений общества и иных выплат в пользу указанных лиц за счет общества (в том числе страхование жизни, здоровья, негосударственное пенсионное обеспечение), а также критерии оценки их деятельности;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- определение критериев подбора кандидатур генерального директора (управляющей организации, управляющего), членов правления, руководителей основных структурных подразделений общества;
- разработку условий договоров с генеральным директором (управляющей организацией, управляющим) и членами правления;
- предварительную оценку кандидатур генерального директора (управляющей организации, управляющего), членов правления;
- регулярную оценку деятельности генерального директора (управляющей организации, управляющего), членов правления общества и подготовку для совета директоров предложений по возможности их повторного назначения;
- рассмотрение и одобрение кадровой политики общества, в том числе вопросы заработной платы.

Комитет по урегулированию корпоративных конфликтов способствует предотвращению и эффективному разрешению корпоративных конфликтов с участием акционеров общества.

Для объективной оценки корпоративного конфликта и его эффективного урегулирования в состав комитета лучше всего включать только независимых директоров. В тех случаях, когда это невозможно в силу объективных причин, рекомендуется, чтобы комитет по крайней мере возглавлялся независимым директором и состоял из членов совета директоров, не являющихся должностными лицами общества.

Комитет по этике способствует соблюдению обществом этических норм и построению доверительных отношений в обществе. Данный комитет формулирует этические правила деятельности общества с учетом его отраслевой принадлежности. Обществу рекомендуется разработать внутренний документ, утверждаемый советом директоров и содержащий этические правила деятельности общества.

В уставе общества важно предусмотреть право акционеров требовать созыва заседания совета директоров.

В то же время *совет директоров является самостоятельным органом общества, который не должен быть подвержен неоправданному влиянию со стороны других органов общества и акционеров.*

Процедура определения кворума заседаний совета директоров должна обеспечивать участие неисполнительных и независимых директоров.

Кворум для проведения заседания совета директоров определяется уставом общества, но не должен быть менее половины от числа избранных членов совета директоров. В целях обеспечения максимального учета мнения всех членов совета директоров при принятии решений по наиболее важным вопросам деятельности обще-

ства рекомендуется в уставе или в иных внутренних документах общества установить более высокие требования к кворуму. В частности, для утверждения приоритетных направлений деятельности и финансово-хозяйственного плана общества, утверждения дивидендной политики общества, вынесения на общее собрание акционеров вопросов о реорганизации или ликвидации общества, уменьшения (увеличения) уставного капитала общества, а также подготовки рекомендаций по размеру годовых дивидендов кворум должен составлять квалифицированное большинство в две трети от числа избранных членов совета директоров.

Для установления реального механизма ответственности членов совета директоров в обществе рекомендуется вести наряду с протоколами стенограммы заседаний совета директоров.

Каждому члену совета директоров должна обеспечиваться возможность получения полной информации о ходе обсуждения вопросов повестки дня на заседаниях совета директоров. Для этого следует установить процедуру, в соответствии с которой всем членам совета директоров направляются наряду с копиями протоколов заседаний совета директоров и стенограммы, а в случае проведения заседания в заочной форме — отчеты об итогах голосования.

Очень важно, чтобы вознаграждение членов совета директоров было *равным для всех членов совета директоров*. Рекомендуется, чтобы размер вознаграждений всех членов совета директоров был единым независимо от того, является ли член совета директоров исполнительным, неисполнительным или независимым директором.

Одним из эффективных средств обеспечения надлежащего исполнения членами совета директоров их обязанностей является предусмотренная законодательством ответственность перед обществом за убытки, причиненные обществу их виновными действиями. Общество должно активно использовать право обращаться в суд с требованиями о возмещении убытков членами совета директоров не только для того, чтобы возместить понесенные им потери, но также и для того, чтобы стимулировать действующих членов совета директоров исполнять свои обязанности надлежащим образом.

Вместе с тем необходимо иметь в виду, что управление обществом представляет собой сложный процесс, сопряженный с возможностью того, что решения, принятые советом директоров в результате разумного и добросовестного исполнения их обязанностей, окажутся все же неверными и повлекут негативные последствия для общества.

Соблюдение данного подхода чрезвычайно важно, поскольку в противном случае совет директоров может утратить инициативу и стать препятствием для принятия успешного решения.

Обществу необходимо принимать меры к прекращению полномочий виновных в причинении убытков членов совета директо-

ров и привлечению их к ответственности за нарушения своих обязательств перед обществом. Обществу также важно за счет собственных средств осуществлять страхование ответственности членов совета директоров, с тем чтобы в случае причинения убытков обществу или третьим лицам действиями членов совета директоров эти убытки могли быть возмещены за счет средств страховой компании.

Страхование ответственности членов совета директоров позволит не только повысить эффективность гражданско-правовой ответственности, но и убедить стать членами совета директоров компетентных специалистов, которые в противном случае опасались бы предъявления к ним крупных исков.

7.3. Исполнительные органы общества

Исполнительные органы общества — это ключевое звено структуры корпоративного управления. К ним относятся коллегиальный исполнительный орган (правление) и единоличный исполнительный орган (генеральный директор, управляющая организация, управляющий).

На них в соответствии с законодательством возлагается текущее руководство деятельностью общества, что предполагает их ответственность за реализацию целей, стратегии и политики общества.

Исполнительные органы обязаны служить интересам общества, т.е. осуществлять руководство деятельностью общества таким образом, чтобы обеспечить как получение дивидендов акционерами, так и возможность развития самого общества.

Для достижения этих целей исполнительные органы решают прежде всего следующие задачи: отвечают за ежедневную работу общества и ее соответствие финансово-хозяйственному плану, а также добросовестно, своевременно и эффективно исполняют решения совета директоров общества и общего собрания акционеров.

Выполняя возложенные на них функции, исполнительные органы обладают широкими полномочиями по распоряжению активами общества, поэтому работа исполнительных органов должна быть организована таким образом, чтобы исключить недоверие к ним со стороны акционеров. Доверие же должно обеспечиваться как высокими требованиями к личностным и профессиональным качествам должностных лиц исполнительных органов, так и существующими в обществе процедурами эффективного контроля со стороны акционеров.

Практиками рекомендуется создавать коллегиальный исполнительный орган общества, к компетенции которого следует отнести

решение наиболее сложных вопросов руководства текущей деятельностью общества.

Законодательство допускает возможность создания коллегиального исполнительного органа общества. При этом распределение компетенции между единоличным и коллегиальным исполнительными органами общества оставлено на усмотрение общества. Такой подход основан на том, что руководство текущей деятельностью общества предполагает *необходимость решения ряда вопросов не единолично, а коллегиально*. К их числу прежде всего относится решение вопросов, выходящих за рамки обычной хозяйственной деятельности общества, и вопросов, которые, хоть и находятся в рамках обычной хозяйственной деятельности общества, но оказывают значительное влияние на общество либо требуют коллегиального одобрения.

Для решения указанных вопросов обществам необходимо создавать **коллегиальный исполнительный орган**, компетенция которого должна быть определена исчерпывающим образом в уставе общества.

К компетенции коллегиального исполнительного органа общества важно отнести в первую очередь организацию разработки важнейших документов общества — приоритетных направлений деятельности и финансово-хозяйственного плана общества, принятых советом директоров, а также утверждение внутренних документов общества по вопросам, отнесенным к компетенции исполнительных органов.

Желательно, чтобы коллегиальный исполнительный орган одобрял сделки общества на сумму 5% и более стоимости активов общества с последующим незамедлительным уведомлением о такой сделке совета директоров общества. Сделки общества на сумму 10% и более стоимости активов общества за исключением сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности, должны одобряться советом директоров общества.

К компетенции коллегиального исполнительного органа общества рекомендуется также отнести одобрение любых сделок с недвижимостью, получение обществом кредитов, если совершение таких сделок не относится к обычной хозяйственной деятельности общества.

Сделки с недвижимостью и получение кредитов обществом, относящиеся к его обычной хозяйственной деятельности, на сумму 5% и более стоимости активов общества, должны одобряться (как любые иные сделки общества на сумму 5% и более стоимости активов общества) коллегиальным исполнительным органом.

К компетенции коллегиального исполнительного органа общества важно также отнести ряд вопросов по взаимодействию общест-

ва с дочерними и зависимыми обществами, филиалами и представительствами, а также с иными организациями, на которые общество может оказывать влияние, в том числе:

- принятие решений о назначении руководителей филиалов и представительств общества;
- принятие решений по вопросам повестки дня общих собраний акционеров дочерних обществ, единственным участником которых является общество (высших органов управления иных организаций, единственным участником которых является общество), кроме случаев, когда принятие таких решений относится к компетенции совета директоров общества;
- назначение лиц, представляющих общество на общих собраниях акционеров дочерних обществ, единственным участником которых является общество (высших органов управления иных организаций, единственным участником которых является общество), и выдача им инструкций по голосованию;
- выдвижение кандидатур генерального директора, управляющей организации, управляющего, членов правления, членов советов директоров, а также кандидатур в иные органы управления организаций, участником которых является общество.

Коллегиальному исполнительному органу общества целесообразно передать утверждение правил внутреннего трудового распорядка, должностных инструкций для всех категорий работников общества, внутреннего документа, регламентирующего наложение взысканий и предоставление поощрений, согласование условий материального вознаграждения и основных условий трудовых договоров с руководителями среднего звена, а также рассмотрение и принятие решений о заключении коллективных договоров и соглашений.

Деятельность общества осуществляется на основе финансово-хозяйственного плана, ежегодно утверждаемого советом директоров. Данный документ является руководством при осуществлении текущей деятельности общества, а его исполнение — главным критерием оценки эффективности деятельности исполнительных органов, ответственных за руководство текущей деятельностью общества. Исполнительные органы должны согласовывать с советом директоров совершение сделок, не соответствующих финансово-хозяйственному плану.

В связи с этим обществу рекомендуется во внутренних документах определить процедуру согласования операций, которые выходят за рамки финансово-хозяйственного плана.

Для исполнения обязанностей генерального директора и члена правления общества физическое лицо должно обладать профессиональной квалификацией, необходимой для руководства текущей деятельностью общества. Это не означает, что генеральный дирек-

тор и все члены правления должны быть специалистами в сфере деятельности общества, однако желательно, чтобы в состав правления входили лица, имеющие специальные знания в данной сфере.

Генеральный директор — это прежде всего лицо, которому акционеры доверили руководство текущей деятельностью общества, т.е. ежедневное решение вопросов, возникающих в ходе его хозяйственной деятельности. Решение этих вопросов зависит от личных качеств и профессиональной квалификации генерального директора, благодаря которым он и был назначен (избран) на соответствующую должность.

На должность генерального директора общества желательно назначать лиц, имеющих квалификацию как в сфере деятельности общества, так и в сфере управления.

Конкретные требования к членам правления и генеральному директору общества лучше всего установить уставом или иными внутренними документами общества.

Наличие у членов правления и генерального директора общества конфликта интересов, вызванного их участием, членством в органах управления или занятием должностей в иных юридических лицах—конкурентах общества, является основанием сомневаться в том, что они будут действовать исключительно в интересах общества.

Поэтому в устав общества необходимо включить положение о том, что генеральным директором или членом правления общества не может быть назначено (избрано) лицо, являющееся участником, должностным лицом или иным работником юридического лица, конкурирующего с обществом, что также должно быть закреплено в договоре с генеральным директором или членом правления.

Однако доверие предполагает большую ответственность. Акционеры вправе ожидать, что генеральный директор проявит свои личные качества и профессиональную квалификацию в ежедневном руководстве обществом. Очевидно, что этому могут препятствовать занятость генерального директора на других должностях, а также осуществление им иной деятельности, которая будет отнимать у него значительное время и тем самым препятствовать выполнению им своих обязанностей.

В этой связи необходимо предусмотреть в уставе общества требование, согласно которому *генеральный директор не имеет права осуществлять никакую иную деятельность, помимо руководства текущей деятельностью общества.* Это положение должно быть указано в договоре, заключаемом с генеральным директором. Исключением из данного правила является членство генерального директора с согласия общества в советах директоров иных юридических лиц, если это необходимо для обеспечения интересов общества, например в советах директоров дочерних обществ. В любом случае гене-

ральный директор должен иметь достаточно времени для надлежащего исполнения возложенных на него обязанностей по руководству обществом.

Члены правления несут ответственность за руководство текущей деятельностью общества. Для эффективного исполнения данной задачи они должны обладать достаточной информацией о текущих проблемах деятельности общества и работать непосредственно с руководителями его среднего звена.

При определении числа членов правления общества следует исходить из того, что *количество членов правления должно быть оптимальным для продуктивного и конструктивного обсуждения вопросов, а также для принятия своевременных и взвешенных решений.*

Обществу важно предусмотреть в своем уставе процедуру назначения новых членов коллегиального исполнительного органа в случае выбытия ранее назначенных, в том числе в случае их смерти или наступления нетрудоспособности.

В соответствии с законодательством общее собрание акционеров может принять решение о передаче полномочий единоличного исполнительного органа **управляющей организации (или управляющему).**

Предлагая для утверждения общему собранию акционеров управляющую организацию, совету директоров рекомендуется предоставить акционерам полную информацию об управляющей организации, включая информацию о рисках, связанных с передачей полномочий управляющей организации, а также обосновать необходимость такой передачи.

Кроме того, важно определить лиц, которые от имени управляющей организации будут отчитываться перед советом директоров и общим собранием акционеров общества о проделанной управляющей организацией работе.

Генеральный директор и члены правления управляющей организации либо управляющий общества должны соответствовать требованиям, предъявляемым к генеральному директору и членам правления общества. Дополнительные требования могут быть предусмотрены внутренними документами общества.

Для обеспечения интересов общества необходимо, чтобы управляющая организация (управляющий) располагала достаточными средствами для компенсации возможных убытков общества и третьих лиц, являющихся результатом ее действий.

Кроме того, не рекомендуется, чтобы управляющая организация (управляющий) осуществляла аналогичные функции в конкурирующем обществе, равно как и находилась в каких-либо иных имущественных отношениях с обществом, помимо оказания услуг управляющей организации (управляющего).

Критерии отбора управляющей организации (управляющего) лучше всего оговорить в уставе или в иных внутренних документах общества.

Уставом или иными внутренними документами общества должно быть предусмотрено требование, согласно которому до утверждения решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющей организации (управляющему) совет директоров обязан определить процедуру отбора управляющей организации (управляющего), например посредством организации тендера на оказание услуг или иной формы конкурсного отбора. Прежде чем будет принято решение о выборе такой управляющей организации (управляющего), совету директоров и акционерам рекомендуется представить следующую информацию:

- перечень иных обществ, управление которыми осуществляет управляющая организация (управляющий);
- перечень членов совета директоров, иных высших должностных лиц и крупнейших акционеров управляющей организации (управляющего) и прочую информацию, которая может быть необходимой для выяснения вероятности конфликта интересов;
- финансовую отчетность управляющей организации (управляющего) в объеме, достаточном для оценки имеющейся у управляющей организации (управляющего) возможности удовлетворять за счет своих активов или заключенных договоров страхования любые претензии, предъявляемые ей в связи с ненадлежащим исполнением возложенных на нее обязанностей;
- устав управляющей организации (управляющего);
- проект договора об оказании услуг между обществом и управляющей организацией (управляющим).

Договором между обществом и управляющей организацией (управляющим) должны быть предусмотрены:

- цели, достижение которых надлежит обеспечить управляющей организации (управляющему);
- размер вознаграждения управляющей организации (управляющего);
- ответственность, возникающая у управляющей организации (управляющего) в связи с исполнением ей возложенных на нее функций;
- порядок прекращения полномочий управляющей организации (управляющего);
- объем и содержание информации и отчетов, которые управляющая организация (управляющий) обязана представлять совету директоров и акционерам в отношении своей работы и показателей деятельности общества, периодичность, с которой должны представляться такие отчеты;

- перечень должностных лиц управляющей организации, обязанных отчитываться о ее работе.

Члены правления и генеральный директор должны избираться в соответствии с прозрачной процедурой, предусматривающей предоставление акционерам полной информации об этих лицах.

Акционерам рекомендуется предоставить максимум информации о кандидатах на должности генерального директора и членов правления общества. В частности, необходимо, чтобы акционеры получили информацию о возрасте и образовании кандидата, должностях, которые кандидат занимал в течение последних пяти лет, характере его взаимоотношений с обществом, членстве в советах директоров и иных должностях в других организациях, а также сведения о выдвижении на должность генерального директора или другие должности в иных организациях, о характере взаимоотношений с аффилированными лицами и крупными контрагентами общества, а также иные сведения о финансовом положении кандидата или об обстоятельствах, которые могут влиять на выполнение кандидатом его обязанностей.

Таким образом, совету директоров общества рекомендуется определять перечень сведений о кандидатах на должность генерального директора и члена правления, которые должны быть представлены акционерам. Необходимо также предоставлять акционерам информацию об отказе кандидата раскрыть требуемые сведения.

В договор с генеральным директором и членами правления важно включать максимально подробный перечень прав и обязанностей этих лиц.

В договоре важно, среди прочего, закрепить основания прекращения договора, а также обязанность данного лица заблаговременно уведомлять общество об увольнении по собственному желанию, процедуру передачи дел вновь назначаемому генеральному директору (члену правления), обязанность не разглашать конфиденциальную и инсайдерскую информацию во время работы в обществе и после увольнения, возможность занятия должностей в иных организациях в период исполнения обязанностей генерального директора (члена правления) общества.

Генеральный директор (управляющая организация, управляющий) и члены правления должны разумно и добросовестно действовать в интересах общества.

Деятельность исполнительных органов в интересах общества требует доверия к ним со стороны акционеров и, следовательно, исключения возможности оказания какого-либо постороннего влияния на генерального директора или члена правления с целью спровоцировать его на совершение им действий или принятие решений в ущерб указанным интересам. В этой связи должны быть

предприняты все разумные усилия для предотвращения возникновения подобных ситуаций.

В частности, генеральный директор, член правления, а также их аффилированные лица не должны принимать подарков или получать иных прямых или косвенных выгод, цель которых заключается в том, чтобы повлиять на деятельность генерального директора или члена правления или на принимаемые ими решения, что должно быть специально отражено во внутренних документах общества (за исключением символических знаков внимания в соответствии с общепринятыми правилами вежливости и сувениров при проведении официальных мероприятий).

В обязанности членов исполнительных органов общества входит обеспечение деятельности общества в строгом соответствии с законодательством, уставом и иными внутренними документами общества, а также с политикой, проводимой советом директоров общества. Члены исполнительных органов общества обязаны следить за тем, чтобы в своей деятельности общество избегало незаконных действий, выплат или методов работы, и незамедлительно докладывать о таких фактах в письменном виде совету директоров общества. Исполнительные органы ежемесячно отчитываются перед советом директоров о своей деятельности.

Кроме того, исполнительные органы должны так наладить работу в обществе, чтобы система сбора, обработки и предоставления актуальной информации о численных финансовых и материальных показателях деятельности общества служила исполнительным органам для принятия обоснованных управленческих решений.

Генеральный директор и члены правления не смогут эффективно исполнять свои обязанности, если интересы общества входят в конфликт с их личными интересами. Такой конфликт интересов, например, может возникнуть, если член правления или генеральный директор прямо или косвенно связан с организациями, конкурирующими с обществом, например в силу владения акциями (паями) таких организаций. В связи с этим генеральному директору и членам правления следует воздерживаться от совершения действий, которые приведут к возникновению конфликта между их интересами и интересами общества, а в случае возникновения такого конфликта они обязаны немедленно поставить об этом в известность совет директоров через секретаря общества.

Генеральный директор (управляющая организация, управляющий) и члены правления не должны разглашать или использовать в личных корыстных интересах и в интересах третьих лиц конфиденциальную и инсайдерскую информацию об обществе.

Исполнительные органы должны учитывать интересы третьих лиц для обеспечения эффективной деятельности общества.

Главной задачей деятельности исполнительных органов является обеспечение эффективной работы общества. Однако эффективная работа общества требует учета интересов других лиц — работников, контрагентов общества, государства и муниципальных образований, на территории которых находится общество или его обособленные структурные подразделения.

Исполнительным органам рекомендуется взаимодействовать с профессиональными организациями работников общества (профсоюзами) с целью учета интересов работников.

Исполнительным органам общества, являющегося градообразующим предприятием, необходимо учитывать то влияние, которое могут оказать принятые ими решения на экономику и положение населения соответствующего населенного пункта.

Исполнительные органы должны создавать атмосферу заинтересованности работников общества в эффективной работе общества.

Исполнительные органы должны стремиться к тому, чтобы каждый работник дорожил своей работой в обществе, осознавал, что от результатов работы общества в целом зависит его материальное положение.

При установлении работникам заработной платы и иных выплат следует учитывать производительность труда и другие факторы, влияющие на оплату труда. Общество должно разработать критерии определения заработной платы, которые должны регулярно анализироваться исходя из общих тенденций на рынке труда, и при необходимости пересматриваться.

В обществе рекомендуется организовать регулярные консультации исполнительных органов с работниками при принятии исполнительными органами решений, напрямую влияющих на условия труда работников. Эти консультации позволят исполнительному органу выяснить мнение работников и учесть его при принятии решения, непосредственно затрагивающего их интересы. Общество должно разработать и утвердить процедуру проведения таких консультаций и порядок их инициирования.

О принятых исполнительными органами решениях, которые могут оказать влияние на условия труда, исполнительным органам следует своевременно информировать работников.

Кроме того, исполнительные органы должны реализовывать политику общества, направленную на обеспечение здоровья работников и безопасности их труда, анализировать результаты проведения этой политики и в случае необходимости предлагать совету директоров меры по ее совершенствованию, если для принятия данных мер необходимо решение совета директоров.

Организация проведения заседаний правления должна обеспечить эффективность его деятельности.

Выполнение возложенных на исполнительные органы обязанностей невозможно без проведения плановых заседаний правления, которые лучше проводить не реже одного раза в неделю. Поскольку правление создано для решения текущих вопросов, любой член правления вправе вносить предложения о созыве внеочередного заседания правления и предлагать вопросы, которые, по его мнению, целесообразно рассмотреть на данном заседании.

В обществе необходимо обеспечить такие условия, чтобы все члены правления заблаговременно получали уведомление о предстоящем заседании правления.

Срок до назначенного заседания должен быть достаточным, чтобы позволить членам правления подготовиться к нему по всем вопросам повестки дня.

Согласно законодательству не требуется извещать членов правления о повестке дня предстоящего заседания. Однако предварительное ознакомление с вопросами повестки дня сделает более конструктивным обсуждение вопросов и, соответственно, может значительно повысить эффективность работы правления.

В связи с этим вместе с уведомлением о заседании правления рекомендуется направлять повестку дня данного заседания каждому члену правления.

Членам правления должна быть предоставлена полная и точная информация в срок, достаточный для ее изучения. Если необходимая информация была предоставлена членам правления с опозданием и у них не оказалось достаточно времени для ее изучения, рекомендуется отложить обсуждение вопроса, даже если для этого потребуется созывать внеочередное заседание.

Согласно законодательству на заседании правления общества ведется протокол, который следует предоставлять членам совета директоров, ревизионной комиссии и аудиторской организации (аудитору).

В целях осуществления контроля над деятельностью исполнительных органов по реализации плана финансовой и хозяйственной деятельности общества важно также представлять такие протоколы контрольно-ревизионной службе общества.

Передача права голоса членами правления общества иному лицу, в том числе другому члену правления общества, не допускается.

Вознаграждение генерального директора (управляющего) и членов коллегиального исполнительного органа должно соответствовать их квалификации и учитывать их реальный вклад в результаты деятельности общества.

Размер вознаграждения должен быть таким, чтобы у высокопрофессионального генерального директора (управляющей организации, управляющего) или члена правления не возникало желания сменить место работы в силу недостаточного, по его мнению, размера выплачиваемого вознаграждения.

Размер вознаграждения генерального директора (управляющей организации, управляющего), членов правления должен зависеть от конечных результатов деятельности общества, изменения цены акций общества на рынке и роли в этом указанных лиц. Поэтому в обществе можно предусмотреть возможность увеличения (уменьшения) их вознаграждения, а также выплаты части вознаграждения в форме премии по итогам года или долгосрочные программы поощрительных выплат. Комитет совета директоров по кадрам и вознаграждениям должен обеспечить соответствие таких долгосрочных программ интересам как генерального директора (управляющей организации, управляющего) и членов правления, так и акционеров, а также предусмотреть реалистичность и перспективность показателей деятельности, за которые назначается поощрение.

Поощрительные выплаты должны осуществляться раз в полгода и всегда зависеть от роста курсовой стоимости акций общества на фондовом рынке и (или) от доходов общества и выплаченных дивидендов.

В связи с тем что законодательство предусматривает возможность досрочного прекращения полномочий генерального директора (управляющей организации, управляющего), члена правления, в договор с ним целесообразно включить детальное положение о выплатах, право на которые он получит в этом случае, за исключением досрочного отстранения его от должности за неправомерное поведение.

Кроме того, в целях обеспечения интересов общества в договоре с генеральным директором, членом правления важно предусмотреть его обязанность не работать в организациях — конкурентах общества в течение определенного периода времени после прекращения его полномочий, а также ответственность за невыполнение этого требования. Поэтому общество может принять на себя обязанность осуществлять указанному лицу определенные выплаты в течение этого периода.

Как альтернативный вариант в договоре с генеральным директором (членом правления) может быть предусмотрена обязанность данного лица, в случае его найма к конкуренту общества, не раскрывать конфиденциальную и инсайдерскую информацию общества в течение определенного в договоре срока. В договоре также ре-

комендуется предусмотреть ответственность генерального директора (члена правления) за разглашение конфиденциальной и инсайдерской информации.

Генеральный директор (управляющая организация, управляющий) и члены правления общества несут ответственность за ненадлежащее исполнение своих обязанностей.

Общество должно не только принимать меры к прекращению полномочий виновных в причинении убытков генерального директора, членов правления и к привлечению их к ответственности за нарушение своих обязательств перед обществом, но и за счет собственных средств осуществлять страхование ответственности генерального директора, членов правления, с тем чтобы в случае причинения убытков обществу или третьим лицам действиями этих лиц убытки могли быть возмещены.

Внедрение такого механизма позволит не только повысить эффективность гражданско-правовой ответственности, но и привлечь к работе в исполнительных органах компетентных специалистов, которые в противном случае опасались бы предъявления к ним крупных исков.

7.4. Корпоративный секретарь общества

Приобретая акции и предоставляя обществу необходимый капитал, акционеры тем самым доверяют обществу распоряжаться своими средствами в соответствии с целями, которые были продекларированы обществом при размещении акций. При этом акционеры исходят из предположения, что должностные лица общества будут действовать в интересах акционеров.

Доверие к обществу основывается на существующих в нем механизмах реализации прав и обеспечения интересов акционеров. Чем более прозрачны и эффективны такие механизмы, тем более понятны и предсказуемы для акционеров действия органов и должностных лиц общества, тем больше у акционеров возможностей влиять на их действия.

Необходимым условием обеспечения прав и интересов акционеров является строгое соблюдение органами и должностными лицами общества процедур, установленных законодательством, уставом и иными внутренними документами общества. Особое значение здесь имеет надлежащее соблюдение порядка подготовки и проведения общего собрания акционеров, деятельности совета директоров, хранения, раскрытия и предоставления информации об обществе, поскольку несоблюдение именно этих процедур влечет за собой большинство нарушений прав и интересов акционеров.

Эффективно обеспечить соблюдение упомянутых процедур может только постоянно действующее лицо, обладающее необходимой профессиональной квалификацией и не совмещающее эту деятельность с выполнением иных функций в обществе.

Существующие в обществе органы и должностные лица, в частности совет директоров и исполнительные органы, не удовлетворяют этим требованиям и не предназначены для решения подобных задач. Поэтому в обществе рекомендуется назначать (избирать) специальное должностное лицо, единственной задачей которого будет обеспечение соблюдения органами и должностными лицами общества процедурных требований, гарантирующих реализацию прав и интересов акционеров общества, — **секретаря общества**. Порядок назначения (избрания) секретаря общества и его обязанности должны быть изложены в уставе общества.

Секретарь общества выполняет следующие *обязанности*:

- обеспечивает подготовку и проведение общего собрания акционеров в соответствии с требованиями законодательства, устава и иных внутренних документов общества на основании решения о проведении общего собрания акционеров;
- принимает необходимые меры по обеспечению подготовки и проведения общего собрания акционеров в соответствии с требованиями законодательства, устава и иных внутренних документов общества на основании решения о проведении общего собрания акционеров;
- обеспечивает подготовку списка лиц, имеющих право участвовать в общем собрании акционеров; если составление данного списка осуществляется независимым регистратором, секретарь должен быть уполномочен давать регистратору указание о составлении такого списка письменным распоряжением генерального директора или внутренним документом общества;
- обеспечивает надлежащее уведомление лиц, имеющих право участвовать в общем собрании акционеров, о проведении общего собрания, осуществляет подготовку и направление (вручение) им бюллетеней для голосования, а также уведомляет о проведении общего собрания акционеров всех членов совета директоров, генерального директора (управляющую организацию, управляющего), членов правления, членов ревизионной комиссии (ревизора) и аудитора общества;
- формирует материалы, которые должны предоставляться к общему собранию акционеров, обеспечивает доступ к ним, заверяет и предоставляет копии соответствующих документов

по требованию лиц, имеющих право участвовать в общем собрании акционеров;

- осуществляет сбор поступивших в общество заполненных бюллетеней для голосования и своевременную передачу их регистратору общества, выполняющему функции счетной комиссии, если в соответствии с требованиями законодательства функции счетной комиссии возложены на специализированного регистратора;
- обеспечивает соблюдение процедур регистрации участников общего собрания акционеров, организует ведение протокола общего собрания и составление протокола об итогах голосования на общем собрании, а также своевременное доведение до сведения лиц, включенных в список лиц, имеющих право участвовать в общем собрании, отчета об итогах голосования на общем собрании акционеров;
- отвечает на вопросы участников общего собрания, связанные с процедурой, применяемой на таких собраниях, и принимает меры для разрешения конфликтов, связанных с процедурой подготовки и проведения общего собрания акционеров;
- обеспечивает подготовку и проведение заседаний совета директоров в соответствии с требованиями законодательства, устава и иных внутренних документов общества;
- уведомляет всех членов совета директоров о проведении заседания совета директоров, а в случае необходимости обеспечивает направление (вручение) им бюллетеней для голосования, собирает заполненные бюллетени, письменные мнения членов совета директоров, отсутствовавших на заседании, и передает их председателю совета директоров;
- в ходе заседания совета директоров, проводимого в очной форме, обеспечивает надлежащее соблюдение процедуры проведения заседания совета директоров;
- ведет протокол заседания совета директоров;
- оказывает содействие членам совета директоров при осуществлении ими своих функций;
- оказывает членам совета директоров содействие в получении информации, которая им необходима, для чего в соответствии с принятой в обществе информационной политикой знакомит их со стенограммами и протоколами заседаний правления, приказами генерального директора, иными документами исполнительных органов общества, протоколами заседаний и заключениями ревизионной комиссии и аудитора общества, а также, по решению председателя совета директоров, с первичными документами бухгалтерского учета;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- разъясняет вновь избранным членам совета директоров действующие в обществе правила деятельности совета директоров и иных органов общества, организационную структуру общества, информирует о должностных лицах общества, знакомит с внутренними документами общества, действующими решениями общего собрания акционеров и совета директоров, предоставляет иную информацию, имеющую значение для надлежащего исполнения членами совета директоров их обязанностей;
- предоставляет членам совета директоров разъяснения требований законодательства, устава и иных внутренних документов общества, касающихся процедурных вопросов подготовки и проведения общего собрания акционеров, заседаний совета директоров, раскрытия (предоставления) информации об обществе;
- обеспечивает раскрытие (предоставление) информации об обществе и хранение документов общества;
- обеспечивает соблюдение требований к порядку хранения и раскрытия (предоставления) информации об обществе, установленных законодательством, а также уставом и иными внутренними документами общества;
- контролирует своевременное раскрытие обществом информации, содержащейся в проспектах эмиссии ценных бумаг общества и в его ежеквартальных отчетах, а также информации о существенных фактах, затрагивающих финансово-хозяйственную деятельность общества;
- обеспечивает надлежащее рассмотрение обществом обращений акционеров и разрешение конфликтов, связанных с нарушением прав акционеров.

Общество должно стремиться к быстрому и эффективному разрешению любых конфликтов, в частности связанных с ведением реестра акционеров. Для этих целей, если держателем реестра общества является независимый регистратор, секретарь общества должен быть наделен правом непосредственно обращаться к регистратору за разъяснениями в связи с жалобами, поступившими от акционеров. Обязанность регистратора давать соответствующие разъяснения секретарю общества можно предусмотреть в договоре общества с регистратором.

Свои задачи секретарь общества может эффективно решать только при условии предоставления ему соответствующих полномочий. В уставе или в иных внутренних документах общества реко-

мендуется предусмотреть обязанность органов и должностных лиц общества содействовать секретарю общества в осуществлении им своих функций.

В целях обеспечения эффективного исполнения секретарем общества своих обязанностей в обществах с большим числом акционеров может быть предусмотрено создание *аппарата секретаря общества*, состав, численность, структура и должностные обязанности сотрудников которого определяются внутренними документами общества.

Секретарь общества информирует председателя совета директоров обо всех фактах, препятствующих соблюдению процедур, обеспечение которых входит в обязанности секретаря общества.

Основную роль в обеспечении прав и интересов акционеров в конечном счете играет совет директоров общества, вследствие чего секретарь общества *должен быть подотчетен и подчинен именно совету директоров* в соответствии с условиями договора. В этой связи назначение секретаря общества, определение условий заключаемого с ним договора, включая размер вознаграждения, также рекомендуется отнести к компетенции совета директоров.

Секретарь общества должен обладать знаниями, необходимыми для осуществления возложенных на него функций, а также пользоваться доверием акционеров и членов совета директоров.

При назначении секретаря общества совет директоров должен всесторонне оценить способность кандидата осуществлять функции секретаря общества, в том числе его образование, опыт работы и профессиональные качества. Поэтому в уставе общества целесообразно установить конкретные требования к кандидатуре секретаря общества, и в первую очередь к его профессиональным качествам.

Личностные качества секретаря общества не должны вызывать сомнений в том, что он будет действовать в интересах общества, поэтому на должность секретаря общества целесообразно назначать лицо, имеющее безупречную репутацию.

Вопросы, возникающие при осуществлении секретарем общества своих функций, требуют не только квалифицированного, но и оперативного решения, что предполагает наличие у него общества достаточного количества времени. Поэтому не рекомендуется совмещать функции секретаря общества с исполнением иных обязанностей в обществе или ином юридическом лице.

Если секретарь общества связан с обществом или с его должностными лицами отношениями, способными повлиять на осуществление секретарем его функций, то это может привести к возникновению конфликта интересов и позволяет сомневаться в

том, что секретарь будет действовать в интересах общества. Поэтому не целесообразно назначать секретарем общества лицо, являющееся аффилированным лицом общества или его должностных лиц.

Для полной, всесторонней и непредвзятой оценки лица, претендующего на должность секретаря общества, совет директоров должен обладать необходимым объемом информации о кандидате. Каждый кандидат на должность секретаря общества должен сообщить совету директоров определенные внутренним документом общества сведения о себе, позволяющие оценить его соответствие предъявляемым требованиям. В случае изменения указанных сведений секретарю общества рекомендуется незамедлительно сообщать об этом совету директоров.

Контрольные вопросы

1. Что понимают под корпоративными органами?
2. Каковы функции общего собрания корпораций?
3. В чем заключаются права и обязанности совета директоров?
4. Каковы функции исполнительных органов общества?
5. В чем заключаются права и обязанности секретаря корпоративного общества?

Глава 8

Корпоративное поведение

- 8.1. Понятие корпоративного поведения.
 Кодекс корпоративного поведения
 - 8.2. Принципы корпоративного поведения
 - 8.3. Понятие о существенных корпоративных действиях
 - 8.4. Корпоративные конфликты и их урегулирование
-

8.1. Понятие корпоративного поведения. Кодекс корпоративного поведения

В главе, посвященной корпоративным правоотношениям, речь шла о том, что к разряду корпоративных правоотношений относятся исключительно такие, которые урегулированы нормами права. Однако в ряде случаев нормы морали и этики также важны для корпоративных отношений, хотя и не могут быть обязательными. Недаром часто речь идет о так называемом деловом этикете, обычаях делового оборота, бизнес-практике и т.д. Все это имеет определенное значение для корпораций и во многом определяет *корпоративное поведение*.

Понятие корпоративных отношений введено в целях совершенствования управления акционерными обществами, обеспечения прав и законных интересов акционеров, а также обеспечения раскрытия информации инвесторам. Корпоративные отношения в рамках корпоративного поведения далеко не всегда носят характер правовых.

Правительством РФ было рекомендовано акционерным обществам, созданным на территории РФ, следовать *Кодексу корпоративного поведения*, одобренного на заседании Правительства РФ от 28 ноября 2001 г. (протокол № 49). Кодекс корпоративного поведения, как и его нормы, носят рекомендательный характер, что, однако, не умаляет его значения, напротив, его существование подчеркивает важность всестороннего регулирования корпоративной деятельности, значение норм морали и этики в корпоративных отношениях.

Организаторам торговли на рынке ценных бумаг и фондовым биржам также было рекомендовано:

- предусматривать в правилах допуска ценных бумаг к обращению и исключения ценных бумаг из обращения через организатора торговли на рынке ценных бумаг в качестве одного из

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

условий включения ценных бумаг эмитентов в копировальные листы организатора торговли на рынке ценных бумаг, представление эмитентами ценных бумаг организатору торговли на рынке ценных бумаг информации о следовании положениям Кодекса корпоративного поведения;

- рассмотреть указанную информацию путем ее размещения на сайте организатора торговли на рынке ценных бумаг в сети Internet или опубликования в печатных изданиях, или иным образом.

Акционерным обществам было рекомендовано:

- раскрывать в годовом отчете информацию о том, следует ли акционерное общество положениям Кодекса корпоративного поведения;
- предусматривать в годовом отчете акционерного общества, следующего положениям Кодекса корпоративного поведения, раздел «Корпоративное поведение», содержащий информацию о том, каким принципам и рекомендациям Кодекса корпоративного поведения следует акционерное общество, в том числе о наличии в составе совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества независимых директоров, о комитетах совета директоров (наблюдательного совета), о системе контроля за финансово-хозяйственной деятельностью акционерного общества;
- раскрывать информацию о следовании конкретным положениям Кодекса корпоративного поведения в составе дополнительной существенной общей информации об эмитенте, раскрываемой в ежеквартальном отчете эмитента за четвертый квартал.

Стандарты корпоративного поведения применимы к хозяйственным обществам всех видов, но в наибольшей степени они важны для акционерных обществ. Это обусловлено тем обстоятельством, что именно в акционерных обществах, где часто имеет место отделение собственности от управления, наиболее вероятно возникновение конфликтов, связанных с корпоративным поведением. Поэтому Кодекс корпоративного поведения разработан прежде всего для акционерных обществ, выходящих на рынок капитала. Вместе с тем это не исключает возможности его применения любыми другими хозяйственными обществами.

Целью применения стандартов корпоративного поведения является защита интересов всех акционеров независимо от размера пакета акций, которым они владеют. Чем более высокого уровня защиты интересов акционеров удастся достичь, тем на большие инвестиции смогут рассчитывать российские акционерные общества, что окажет положительное влияние на российскую экономику в целом.

Корпоративное поведение должно обеспечивать высокий уровень деловой этики в отношениях между участниками рынка.

Общество может разработать свой собственный кодекс корпоративного поведения в соответствии с рекомендациями Кодекса корпоративного поведения или включить отдельные его положения в свои внутренние документы. Исходя из своей организационно-правовой формы, отраслевой принадлежности, структуры капитала и других особенностей общество вправе использовать те рекомендации Кодекса корпоративного поведения, которые оно сочтет для себя приемлемыми.

В российском законодательстве уже нашло отражение большинство общепризнанных принципов корпоративного поведения, однако практика их реализации, в том числе судебная, и традиции корпоративного поведения еще только формируются. Современное российское законодательство о хозяйственных обществах имеет относительно короткий срок развития, однако в нем уже нашло отражение большинство общепризнанных принципов корпоративного поведения.

Однако основные проблемы корпоративного поведения связаны не столько с качеством законодательства, сколько с отсутствием длительной практики корпоративных отношений, в связи с чем традиции корпоративного поведения еще только формируются.

Создатели Кодекса корпоративного поведения исходили из принципа, что надлежащее корпоративное поведение не может быть обеспечено только нормами законодательства. Очевидно, что законодательство не регулирует, да и не может регулировать всех вопросов, возникающих в связи с управлением обществами.

Во-первых, законодательство устанавливает и должно устанавливать только общие обязательные правила. Оно не может и не должно стремиться урегулировать в деталях все вопросы деятельности обществ. Детализация юридических норм препятствует работе обществ, поскольку каждое из них уникально и особенности его деятельности не могут быть полностью отражены в законодательстве. Поэтому часто законодательство либо вообще не содержит норм, регулирующих соответствующие отношения (причем далеко не всегда отсутствие регулирования является пробелом в законодательстве), либо устанавливает общее правило, оставляя за участниками таких отношений возможность выбора варианта поведения.

Во-вторых, законодательство оказывается не в состоянии своевременно реагировать на изменения практики корпоративного поведения, поскольку внесение изменений в законодательство требует значительного времени.

Многие вопросы, связанные с корпоративным поведением, лежат за пределами законодательной сферы и имеют этический, а не юридический характер.

Этические нормы, используемые в деловом сообществе, — это сложившаяся система норм поведения и обычаев делового оборота, не основанная на законодательстве и формирующая позитивные ожидания в отношении поведения участников корпоративных отношений. Этические нормы корпоративного поведения формируют устойчивые стереотипы поведения, общие для всех участников корпоративных отношений. Следование этическим нормам не только является моральным императивом, но и помогает обществу избежать рисков, поддерживает долгосрочный экономический рост и способствует осуществлению успешной предпринимательской деятельности.

Этические нормы наряду с законодательством формируют политику корпоративного поведения общества, базирующуюся на учете интересов акционеров и руководства общества, что способствует укреплению позиций общества и увеличению его прибыли.

Кодекс корпоративного поведения содержит рекомендации относительно наилучшей практики корпоративного поведения, которые, однако, не являются обязательными для исполнения. Кодексу отводится особое место в области развития и совершенствования российской практики корпоративного поведения. Он должен сыграть важную образовательную роль в установлении стандартов управления российскими обществами и в содействии дальнейшему развитию российского фондового рынка.

Кодекс корпоративного поведения разработан в соответствии с положениями действующего российского законодательства, с учетом сложившейся российской и зарубежной практики корпоративного поведения, этических норм, конкретных потребностей и условий деятельности российских обществ и российских рынков капитала на текущем этапе их развития.

Положения Кодекса базируются на признанных в международной практике принципах корпоративного управления, разработанных Организацией экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), в соответствии с которыми в последние годы рядом других государств были приняты кодексы корпоративного управления и аналогичные им документы.

В Кодексе корпоративного поведения раскрываются основные принципы наилучшей практики корпоративного поведения, в соответствии с которыми российские общества могут строить свою систему корпоративного поведения, а также содержатся рекомендации по практической реализации данных принципов и раскрытию соответствующей информации.

При формировании собственной политики корпоративного поведения общества самостоятельно определяют, будут ли они следовать правилам и процедурам, рекомендованным Кодексом корпора-

тивного поведения, либо разрабатывать иные правила и процедуры в соответствии с изложенными в нем принципами корпоративного поведения.

8.2. Принципы корпоративного поведения

Корпоративное поведение должно быть основано на уважении прав и законных интересов его участников и способствовать эффективной деятельности общества, в том числе увеличению стоимости активов общества, созданию рабочих мест и поддержанию финансовой стабильности и прибыльности общества.

Основой эффективной деятельности и инвестиционной привлекательности общества является доверие между всеми участниками корпоративного поведения. Принципы корпоративного поведения направлены на создание доверия в отношениях, возникающих в связи с управлением обществом.

***Принципы корпоративного поведения** — это исходные начала, лежащие в основе формирования, функционирования и совершенствования системы корпоративного управления обществом.*

Они являются основой для рекомендаций Кодекса корпоративного поведения, а также основными началами, которыми надлежит руководствоваться в отсутствие таких рекомендаций. Данные принципы сформулированы с учетом Принципов корпоративного управления Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), международной практики в сфере корпоративного поведения, а также опыта, накопленного в России со времени принятия Федерального закона «Об акционерных обществах».

Практика корпоративного поведения должна обеспечивать акционерам реальную возможность осуществлять свои права, связанные с участием в обществе.

Акционерам должны быть обеспечены надежные и эффективные способы учета прав собственности на акции, а также возможность свободного и быстрого отчуждения принадлежащих им акций.

Акционеры имеют право участвовать в управлении акционерным обществом путем принятия решений по наиболее важным вопросам деятельности общества на общем собрании акционеров. Для осуществления этого права важно, чтобы:

- порядок сообщения о проведении общего собрания акционеров давал акционерам возможность надлежащим образом подготовиться к участию в нем;
- акционерам была предоставлена возможность ознакомиться со списком лиц, имеющих право участвовать в общем собрании акционеров;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- место, дата и время проведения общего собрания были определены таким образом, чтобы у акционеров была реальная и необременительная возможность принять в нем участие;
- права акционеров требовать созыва общего собрания и внести предложения в повестку дня собрания не были сопряжены с неоправданными сложностями при подтверждении акционерами наличия этих прав;
- каждый акционер имел возможность реализовать право голоса самым простым и удобным для него способом.

Акционерам должна быть предоставлена возможность участвовать в прибыли общества, а для этого *рекомендуется*:

1) установить прозрачный и понятный акционерам механизм определения размера дивидендов и их выплаты;

2) предоставлять достаточную информацию для формирования точного представления о наличии условий для выплаты дивидендов и порядке их выплаты;

3) исключать возможность введения акционеров в заблуждение относительно финансового положения общества при выплате дивидендов;

4) обеспечить такой порядок выплаты дивидендов, который не был бы сопряжен с неоправданными сложностями при их получении;

5) предусмотреть меры, применяемые к исполнительным органам в случае неполной или несвоевременной выплаты объявленных дивидендов.

Акционеры имеют право на регулярное и своевременное получение полной и достоверной информации об обществе, которое *реализуется путем*:

- предоставления акционерам исчерпывающей информации по каждому вопросу повестки дня при подготовке общего собрания акционеров;
- включения в годовой отчет, предоставляемый акционерам, необходимой информации, позволяющей оценить итоги деятельности общества за год;
- введения должности корпоративного секретаря, в задачи которого входит обеспечение доступа акционеров к информации об обществе.

Акционеры не должны злоупотреблять предоставленными им правами.

Не допускаются действия акционеров, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другим акционерам или обществу, а также иные злоупотребления правами акционеров.

Доверие к обществу в очень большой степени основывается на равном отношении общества к равным акционерам. Равными акционерами для целей Кодекса корпоративного поведения считаются акционеры, владеющие одинаковым числом акций одного типа (категории). *Соблюдение данного принципа обеспечивается:*

- установлением порядка ведения общего собрания, обеспечивающего разумную равную возможность всем лицам, присутствующим на собрании, высказать свое мнение и задать интересующие их вопросы;
- установлением порядка совершения существенных корпоративных действий, позволяющего акционерам получать полную информацию о таких действиях и гарантирующего соблюдение их прав;
- запретом осуществлять операции с использованием инсайдерской и конфиденциальной информации;
- избранием членов совета директоров, членов правления и генерального директора в соответствии с прозрачной процедурой, предусматривающей предоставление акционерам полной информации об этих лицах;
- предоставлением членами правления, генеральным директором и иными лицами, которые могут быть признаны заинтересованными в совершении сделки, информации о такой заинтересованности;
- принятием всех необходимых и возможных мер для урегулирования конфликта между органом общества и его акционером (акционерами), а также между акционерами, если такой конфликт затрагивает интересы общества (корпоративный конфликт).

Практика корпоративного поведения должна обеспечивать осуществление советом директоров стратегического управления деятельностью общества и эффективный контроль с его стороны за деятельностью исполнительных органов общества, а также подотчетность членов совета директоров его акционером.

Совет директоров определяет стратегию развития общества, а также обеспечивает эффективный контроль за финансово-хозяйственной деятельностью общества. С этой целью совет директоров утверждает:

- приоритетные направления деятельности общества;
- финансово-хозяйственный план;
- процедуры внутреннего контроля.

Состав совета директоров общества должен обеспечивать наиболее эффективное осуществление функций, возложенных на совет директоров. Для этого необходимо, чтобы:

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.pf/napisat-diplom.shtml>

- члены совета директоров избирались посредством прозрачной процедуры, учитывающей разнообразие мнений акционеров, обеспечивающей соответствие состава совета директоров требованиям законодательства и позволяющей избирать независимых членов совета директоров (независимый директор);
- в состав совета директоров входило достаточное количество независимых директоров;
- процедура определения кворума заседаний совета директоров обеспечивала участие неисполнительных и независимых директоров.

Члены совета директоров должны активно участвовать в заседаниях совета директоров и комитетов совета директоров.

Практиками рекомендуется, чтобы заседания совета директоров проводились регулярно в соответствии со специально разработанным планом в очной или в заочной формах — в зависимости от важности рассматриваемых вопросов.

Обществам наиболее целесообразно создавать коллегиальный исполнительный орган (правление), к компетенции которого следует отнести решение наиболее сложных вопросов руководства текущей деятельностью общества.

Состав исполнительных органов общества должен обеспечивать наиболее эффективное осуществление функций, возложенных на исполнительные органы. Для этого:

- генеральный директор и члены правления должны избираться в соответствии с прозрачной процедурой, предусматривающей предоставление акционерам полной информации об этих лицах;
- при принятии решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организации (управляющему) акционеры должны располагать полной информацией об управляющей организации (управляющем), включая информацию о рисках, связанных с передачей полномочий управляющей организации (управляющему), обоснование необходимости такой передачи, подтверждение наличия у управляющей организации (управляющего) средств для возмещения убытков обществу в случае их возникновения по вине управляющей организации (управляющего), а также проект договора, заключаемого с управляющей организацией (управляющим);
- генеральный директор и члены правления должны иметь достаточно времени для исполнения возложенных на них обязанностей.

Исполнительным органам рекомендуется действовать в соответствии с финансово-хозяйственным планом общества.

Практика корпоративного поведения должна обеспечивать своевременное раскрытие полной и достоверной информации об обще-

стве, в том числе о его финансовом положении, экономических показателях, структуре собственности и управления в целях обеспечения возможности принятия обоснованных решений акционерами общества и инвесторами.

Акционеры должны иметь возможность получать полную и достоверную информацию, в том числе о финансовом положении общества, результатах его деятельности, об управлении обществом, о крупных акционерах общества, а также о существенных фактах, затрагивающих его финансово-хозяйственную деятельность. В обществе должен осуществляться контроль за использованием конфиденциальной и инсайдерской информации.

Практика корпоративного поведения должна учитывать предусмотренные законодательством права заинтересованных лиц, в том числе работников общества, и поощрять активное сотрудничество общества и заинтересованных лиц в целях увеличения активов общества, стоимости акций и иных ценных бумаг общества, создания новых рабочих мест.

Для обеспечения эффективной деятельности общества его исполнительные органы должны учитывать интересы третьих лиц, в том числе кредиторов общества, государства и муниципальных образований, на территории которых находится общество или его структурные подразделения. Органы управления общества должны содействовать заинтересованности работников общества в эффективной работе общества.

Практика корпоративного поведения должна обеспечивать эффективный контроль за финансово-хозяйственной деятельностью общества с целью защиты прав и законных интересов акционеров. В обществе рекомендуется создавать эффективно функционирующую систему ежедневного контроля за его финансово-хозяйственной деятельностью. Для этого деятельность общества должна осуществляться на основе финансово-хозяйственного плана, ежегодно утверждаемого советом директоров общества.

Обществу необходимо разграничивать компетенцию входящих в систему контроля за его финансово-хозяйственной деятельностью органов и лиц, осуществляющих разработку, утверждение, применение и оценку системы внутреннего контроля. Разработку процедур внутреннего контроля лучше всего поручить службе внутреннего контроля (контрольно-ревизионной службе), независимой от исполнительных органов общества, а утверждение процедур внутреннего контроля — совету директоров общества.

Практики рекомендуют наладить в обществе эффективное взаимодействие внутреннего и внешнего аудита. С этой целью комитет по аудиту оценивает кандидатов в аудиторы общества, заключение аудиторской организации (аудитора) общества до представле-

ния его на утверждение общим собранием акционеров представляется для оценки в комитет по аудиту.

8.3. Понятие о существенных корпоративных действиях

Существенными корпоративными действиями принято называть совершение обществом ряда действий, которые могут привести к фундаментальным корпоративным изменениям, в том числе к изменению прав акционеров. Существенные корпоративные действия должны сопровождаться максимальной открытостью и прозрачностью. При совершении таких действий общество должно руководствоваться принципами доверия и открытости, закрепленными в Кодексе корпоративного поведения.

К существенным корпоративным действиям в первую очередь следует отнести такие действия, как *реорганизация общества, приобретение 30% и более размещенных акций общества* (поглощение), которые в значительной степени влияют на структурное и финансовое состояние общества и, соответственно, на положение акционеров. К ним также относятся *совершение крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, уменьшение или увеличение уставного капитала, внесение изменений в устав общества* и ряд других вопросов, решение которых принципиально для общества.

Принимая во внимание значимость существенных корпоративных действий, общество должно обеспечить акционерам возможность влиять на их совершение. Эта цель достигается путем установления *прозрачной и справедливой процедуры, основанной на надлежащем раскрытии информации о последствиях, которые такие действия могут иметь для общества.*

1. Совершение крупных сделок. Порядок совершения крупных сделок можно распространить на сделки, которые, хотя и не отвечают установленным законодательством признакам крупных сделок, но имеют существенное значение для общества. В основу отнесения сделок к крупным положено соотношение балансовой стоимости или цены приобретения имущества, являющегося объектом такой сделки, с балансовой стоимостью всех активов общества. В то же время в законодательстве предусмотрено, что порядок совершения крупных сделок может быть распространен уставом общества на иные случаи совершения сделок. В этой связи в уставе общества рекомендуется предусмотреть возможность распространения порядка совершения крупных сделок на иные сделки, если они имеют существенное значение для общества или если это вызвано спецификой деятельности общества, за исключением сделок, совершае-

мых в процессе обычной хозяйственной деятельности общества. Например, порядок одобрения общим собранием акционеров крупных сделок можно распространить на сделку по продаже пакета акций дочернего общества, в результате которой общество лишается преобладающего участия в его уставном капитале.

При принятии решения о включении в устав общества положений о распространении порядка совершения крупных сделок на иные сделки, имеющие существенное значение для общества, необходимо обеспечить разумный баланс между эффективным управлением повседневной деятельностью общества со стороны его исполнительных органов и эффективным надзором за деятельностью исполнительных органов со стороны совета директоров и общего собрания акционеров.

В акционерных обществах с большими активами порядок совершения крупных сделок целесообразно распространить на сделки с имуществом, стоимость которого превышает определенный абсолютный предел. Кроме того, порядок совершения крупных сделок целесообразно распространить на сделки с определенным имуществом общества, имеющим особое значение для его хозяйственной деятельности.

Если существуют сомнения, является ли сделка крупной, рекомендуется совершать такую сделку в соответствии с процедурой, предусмотренной для крупных сделок.

Важно, чтобы все крупные сделки одобрялись до их совершения.

В соответствии с законодательством отсутствие одобрения крупной сделки делает ее оспоримой, что создает риск признания сделки недействительной и порождает нестабильность в отношениях общества с контрагентами. Поэтому, хотя законодательство и не исключает возможности последующего одобрения крупной сделки, рекомендуется, чтобы такая сделка предварительно одобрялась соответствующим органом. Для совершения крупной сделки необходимо привлекать независимого оценщика.

2. Приобретение акций. В соответствии с законодательством лицо, намеренное самостоятельно или совместно со своими аффилированными лицами приобрести 30% и более размещенных обыкновенных акций общества с числом акционеров — владельцев обыкновенных акций более 1000, а также каждые 5% свыше 30% размещенных обыкновенных акций такого общества, обязано направить в общество письменное уведомление о таком намерении. Это уведомление должно быть сделано не позднее чем за 30 дней до даты приобретения. В случае получения такого уведомления совету директоров рекомендуется информировать акционеров о тех последствиях, которые может иметь приобретение акций общества.

Мнение совета директоров по поводу поглощения доводится до сведения всех акционеров общества в порядке, установленном для сообщения о проведении общего собрания акционеров. Уведомление направляется до предполагаемой даты приобретения с целью дать акционерам возможность принять взвешенное решение о продаже принадлежащих им акций или предпринять какие-либо иные действия. При этом совету директоров лучше привлечь независимо оценщика для оценки текущей рыночной стоимости акций общества и возможных изменений их рыночной стоимости в результате поглощения.

Не рекомендуется предпринимать препятствующие поглощению действия, которые противоречат интересам акционеров общества или в результате которых интересы общества и его акционеров могут быть существенно задеты.

Корпоративные поглощения в целом являются одним из средств повышения эффективности корпоративного управления, в чем акционеры общества могут быть заинтересованы. В то же время в результате поглощения интересы акционеров могут и пострадать. Так, отдельные акционеры рискуют утратить имеющуюся у них возможность влиять на управление обществом, а ликвидность акций общества и их рыночная стоимость могут снизиться. Поэтому меры, предпринимаемые обществом для воспрепятствования поглощению, должны быть обусловлены интересами акционеров.

В связи с этим не следует предпринимать каких-либо действий, направленных на защиту интересов исполнительных органов (членов этих органов) и членов совета директоров, а также ухудшающих положение акционеров по сравнению с существующим. В любом случае совет директоров не должен до окончания предполагаемого срока приобретения акций принимать решение о выпуске дополнительных акций, конвертируемых в акции ценных бумаг, и ценных бумаг, предоставляющих право приобретения акций общества, даже если право принятия такого решения предоставлено ему уставом.

Не рекомендуется при поглощении освобождать приобретателя от обязанности предложить акционерам продать принадлежащие им обыкновенные акции общества (эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в обыкновенные акции).

В соответствии с законодательством приобретатель может быть освобожден от обязанности предложить акционерам продать принадлежащие им обыкновенные акции общества (эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в обыкновенные акции) решением общего собрания акционеров или уставом общества.

Мотивы, по которым общее собрание акционеров может освободить нового владельца акций от обязанности предложить акционерам продать принадлежащие им акции, законодательством не

определены. Практические доводы в пользу такого решения могут сводиться, например, к стремлению привлечь в общество инвестора, не возлагая на него дополнительного финансового бремени. Вместе с тем освобождение инвестора от этой обязанности может существенно задеть интересы мелких акционеров. Поэтому в большинстве случаев освобождение приобретателя от обязанности предложить акционерам продать принадлежащие им акции является нежелательным.

Законодательство предусматривает при поглощении обязанность приобретателя предложить всем акционерам продать принадлежащие им обыкновенные акции и эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в обыкновенные акции. В соответствии с законодательством такое предложение должно быть сделано всем акционерам общества в письменной форме, однако определенного порядка его направления в законодательстве не содержится. Данное предложение необходимо направлять обществу, что и необходимо закрепить в его уставе. При этом секретарь общества должен обеспечить дальнейшее направление предложения всем акционерам обществ за счет общества и в порядке, установленном для сообщения о проведении общего собрания.

3. Реорганизация общества. Что касается такого существенного действия, как реорганизация общества, то совет директоров должен активно участвовать в определении условий реорганизации общества.

Законодательством предусматривается, что вопрос о реорганизации общества выносится на решение общего собрания акционеров по предложению совета директоров. В свою очередь, решение совета директоров о вынесении вопроса о реорганизации на собрание акционеров должно быть принято лишь в том случае, если совет директоров уверен в необходимости реорганизации и условия реорганизации, о которых договорились исполнительные органы юридических лиц — участников предполагаемой реорганизации, являются приемлемыми. До принятия решения о реорганизации отдельные члены совета директоров должны участвовать в переговорах исполнительных органов о реорганизации и организовывали обсуждение хода этих переговоров советом директоров. Для работы с исполнительными органами по данному вопросу совету директоров рекомендуется создать специальный комитет.

Совет директоров утверждает окончательные проекты документов и выносит вопрос о реорганизации на решение общего собрания акционеров с приложением позиции совета директоров по данному вопросу.

Для принятия решения о вынесении вопроса о реорганизации на общее собрание акционеров совету директоров должны быть представлены информация и материалы, связанные с предполагае-

мой реорганизацией. В их перечень должны быть включены следующие документы:

- 1) проект договора о слиянии (присоединении) или проект решения о разделении (выделении);
- 2) проект учредительных документов вновь создаваемых в результате слияния, разделения (выделения) или преобразования организаций либо учредительные документы организации, к которой осуществляется присоединение;
- 3) годовые отчеты и годовые бухгалтерские балансы всех организаций, участвующих в слиянии (присоединении), за три последних финансовых года;
- 4) ежеквартальные отчеты, составленные не позднее чем за шесть месяцев до даты проведения собрания, на которое выносится вопрос о реорганизации, если с окончания последнего финансового года прошло более шести месяцев;
- 5) проекты передаточного акта и разделительного баланса;
- 6) обоснование реорганизации.

Для определения соотношения конвертации акций при реорганизации лучше привлекать независимого оценщика. Однако законодательство не требует привлечения независимого оценщика для определения соотношения конвертации акций.

Уведомление о проведении совместного общего собрания должно осуществляться каждым обществом, участвующим в слиянии (присоединении), в порядке, установленном для этого общества.

Уведомление о проведении совместного общего собрания должно делаться каждым обществом, участвующим в слиянии (присоединении), в порядке, установленном для этого общества. При этом советам директоров реорганизуемых обществ рекомендуется провести совместное заседание с целью определения даты, места и времени проведения совместного общего собрания акционеров, а в случае голосования в заочной форме — даты, до которой следует направлять заполненные бюллетени, и почтового адреса, по которому они должны быть направлены. Необходимо, чтобы принятые на совместном заседании советов директоров решения учитывали интересы акционеров всех обществ, участвующих в слиянии (присоединении).

Правила голосования на совместном общем собрании реорганизуемых юридических лиц должны соответствовать правилам голосования на общем собрании создаваемого юридического лица.

Законодательство не устанавливает порядка голосования на совместном общем собрании участников юридических лиц, принимающих участие в слиянии или присоединении, оставляя возможность определить такой порядок в договоре о слиянии (присоединении). Определяя порядок голосования на совместном общем собрании, лучше придерживаться порядка голосования, уста-

новленного законодательством для общего собрания создаваемого юридического лица. При этом в договоре о слиянии (присоединении) должны быть определены лица, которые будут осуществлять функции органов общего собрания, желательно из числа выполняющих соответствующие функции в юридических лицах, участвующих в слиянии (присоединении). Кроме того, в этом договоре должны быть указаны лица, которые будут определять результаты голосования.

Требования к ликвидатору и членам ликвидационной комиссии должны соответствовать требованиям, предъявляемым к исполнительным органам общества.

Для осуществления ликвидации общества законодательство предусматривает назначение ликвидатора и ликвидационной комиссии, которым на период ликвидации отводится роль исполнительных органов общества. В этой связи к ликвидатору и членам ликвидационной комиссии необходимо предъявлять требования, аналогичные требованиям, предъявляемым к исполнительным органам общества.

8.4. Корпоративные конфликты и их урегулирование

*Осуществление обществом предпринимательской деятельности, успешное решение задач и достижение целей, поставленных перед обществом при его учреждении, возможны лишь при наличии в нем условий для предупреждения и урегулирования **корпоративных конфликтов** — между органами общества и его акционерами, а также между акционерами, если такой конфликт затрагивает интересы общества.* Наличие конфликта говорит о противоречиях внутри корпорации, существовании разнонаправленных интересов. В ряде случаев это нормальное явление, свойственное деятельности любых организаций. Корпоративные конфликты могут возникать между различными субъектами корпоративного права, например между должностными лицами корпораций, должностным лицом корпорации и ее акционером, органами корпорации и т.д. Корпоративные конфликты возникают по поводу корпоративной деятельности и выражаются в разного рода столкновении интересов корпоративных субъектов. Противоречие между субъектами корпоративной деятельности может быть относительно не только целей, но и средств их достижения.

Предупреждение и урегулирование корпоративных конфликтов в обществе в равной мере позволяют обеспечить соблюдение и охрану прав акционеров и защитить имущественные интересы и деловую репутацию общества. Как предупреждению, так и уре-

гулированию корпоративных конфликтов способствуют *точное и безусловное соблюдение обществом законодательства, а также его добросовестное и разумное поведение во взаимоотношениях с акционерами.*

Поскольку законодательство не устанавливает требований об обязательном соблюдении каких-либо досудебных процедур в целях урегулирования корпоративных конфликтов, применение этих процедур в значительной степени зависит от воли самого общества. Соответствующие правила могут быть включены в устав или в иные внутренние документы общества.

Положения о досудебном урегулировании корпоративных конфликтов не препятствуют лицам, чьи права нарушены, обращаться в судебные органы.

Эффективность работы по предупреждению и урегулированию корпоративных конфликтов предполагает максимально полное и скорейшее выявление таких конфликтов, если они возникли или могут возникнуть в обществе, и четкую координацию действий всех органов общества.

Любое разногласие или спор между органом общества и его акционером, которые возникли в связи с участием акционера в обществе (в том числе и по вопросам надлежащего выполнения рекомендаций Кодекса корпоративного поведения или внутренних документов общества, принятых в соответствии с рекомендациями Кодекса), либо разногласие или спор между акционерами, если это затрагивает интересы общества, по своей сути представляет собой корпоративный конфликт, так как затрагивает или может затронуть отношения внутри общества. Поэтому необходимо обеспечить выявление таких конфликтов на самых ранних стадиях их развития и внимательное отношение к ним со стороны общества, его должностных лиц и работников.

Учет корпоративных конфликтов лучше всего возложить на секретаря общества. Он осуществляет регистрацию поступивших от акционеров обращений, писем и требований, дает им предварительную оценку и передает в тот орган общества, к компетенции которого отнесено рассмотрение данного корпоративного конфликта.

В филиалах и представительствах общества организация подобной работы может быть возложена на лиц, их возглавляющих. Но и в этом случае секретарь общества должен обладать всей полнотой информации о корпоративных конфликтах, возникших в филиалах и представительствах общества.

Эффективность работы общества по предупреждению и урегулированию корпоративных конфликтов зависит от того, насколько быстро они будут рассмотрены. Поэтому обществу рекомендуется в максимально короткие сроки определять свою позицию по существ-

ву конфликта, принимать соответствующее решение и доводить его до сведения акционера.

Позиция общества в корпоративном конфликте должна основываться на положениях законодательства.

Во многих случаях предупреждению корпоративных конфликтов и их урегулированию в значительной мере способствует своевременное доведение до сведения акционера четкой и обоснованной позиции общества в конфликте. Кроме того, предоставление обществом акционеру исчерпывающей информации по вопросу, являющемуся предметом конфликта, позволяет предотвратить повторные обращения акционера к обществу с тем же требованием или просьбой и создать условия, обеспечивающие акционеру возможность реализовать и защитить свои права и интересы. Ответ общества на обращение акционера должен быть полным и обстоятельным, а сообщение об отказе удовлетворить просьбу или требование акционера — мотивированным и основанным на положениях законодательства.

Согласие общества удовлетворить требование акционера может быть сопряжено с необходимостью совершения акционером каких-либо действий, предусмотренных законодательством, уставом или иными внутренними документами общества. В подобном случае в ответе общества акционеру необходимо исчерпывающим образом указать такие условия, а также сообщить необходимую для их выполнения информацию (например, размер платы за изготовление копий запрошенных акционером документов или банковские реквизиты общества).

В тех случаях, когда между акционером и обществом нет спора по существу их обязательств, но возникли разногласия о порядке, способе, сроках и иных условиях их выполнения, обществу рекомендуется предложить акционеру урегулировать возникшие разногласия и изложить условия, на которых общество готово удовлетворить требование акционера.

Компетенцию органов общества по рассмотрению и урегулированию корпоративных конфликтов важно четко разграничивать. Единоличный исполнительный орган от имени общества должен осуществлять урегулирование корпоративных конфликтов по всем вопросам, принятие решений по которым не отнесено к компетенции иных органов общества.

Лицо, исполняющее обязанности единоличного исполнительного органа общества, самостоятельно определяет порядок ведения работы по урегулированию корпоративных конфликтов.

Совет директоров общества должен осуществлять урегулирование корпоративных конфликтов по вопросам, относящимся к его компетенции. С этой целью совет директоров может образовать и

числа своих членов *специальный комитет по урегулированию корпоративных конфликтов.*

На рассмотрение совета директоров или созданного им комитета по урегулированию корпоративных конфликтов целесообразно также передавать отдельные корпоративные конфликты, относящиеся к компетенции единоличного исполнительного органа общества (например, в случае, если предметом конфликта являются действия (бездействие) этого органа либо принятые им акты).

Порядок формирования и работы комитета по урегулированию корпоративных конфликтов определяется советом директоров.

Основной задачей органов общества в процессе урегулирования корпоративного конфликта является поиск такого решения, которое, являясь законным и обоснованным, отвечало бы интересам общества. Работу по урегулированию конфликта рекомендуется проводить при непосредственном участии акционера путем прямых переговоров или переписки с ним.

В случае необходимости между обществом и акционером может быть подписано соглашение об урегулировании корпоративного конфликта. Согласованное с акционером решение об урегулировании корпоративного конфликта может быть также принято и оформлено соответствующим органом общества в таком порядке, в каком этот орган принимает другие свои решения.

Органы общества в соответствии со своей компетенцией содействуют исполнению соглашений, подписанных от имени общества с акционерами, а также реализуют свои решения об урегулировании корпоративного конфликта или организуют реализацию решения.

В целях обеспечения объективности оценки корпоративного конфликта и создания условий для его эффективного урегулирования лица, чьи интересы конфликт затрагивает или может затронуть, не должны принимать участия в вынесении решения по этому конфликту.

Если конфликт на каком-либо этапе своего развития затрагивает или может затронуть интересы лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа общества, то его урегулирование следует передать в совет директоров общества или в его комитет по урегулированию корпоративных конфликтов. Члены совета директоров, чьи интересы конфликт затрагивает или может затронуть, не должны участвовать в работе по разрешению этого конфликта.

Лицо, в силу своих полномочий в обществе обязанное участвовать в разрешении конфликтов, должно сообщить о том, что конфликт затрагивает или может затронуть его интересы, немедленно, как только ему станет об этом известно.

В случае возникновения корпоративного конфликта между акционерами общества, способного затронуть интересы самого общества либо других его акционеров, органу общества, ответственному за рассмотрение данного спора, следует решить вопрос о том, затрагивает ли данный спор интересы общества и будет ли его участие способствовать урегулированию такого спора, а также принять все необходимые и возможные меры для урегулирования такого конфликта.

Если корпоративный конфликт происходит между акционером общества, то лицо, исполняющее функции единоличного исполнительного органа общества, вправе предложить акционерам услуги общества в качестве посредника при урегулировании конфликта.

С согласия акционеров, являющихся сторонами в корпоративном конфликте:

- качестве посредника при его урегулировании, помимо единоличного исполнительного органа общества, может также выступать совет директоров общества или комитет совета директоров по урегулированию конфликтов;
- органы общества (их члены) могут участвовать в переговорах между акционерами, предоставлять акционерам имеющиеся в их распоряжении и относящиеся к конфликту информацию и документы, разъяснять нормы акционерного законодательства и положения внутренних документов общества, давать советы и рекомендации акционерам, готовить проекты документов об урегулировании конфликта для их подписания акционерами, от имени общества в пределах своей компетенции принимать обязательства перед акционерами в той мере, в какой это может способствовать урегулированию конфликта.

Контрольные вопросы

1. В чем значение корпоративного поведения?
2. Каково содержание принципов корпоративного поведения?
3. Что понимают под осуществленными корпоративными действиями?
4. Какие меры устранения корпоративных конфликтов вам известны?

Глава 9

Корпоративная информация

- 9.1. Понятие корпоративной информации и ее статус.
Информационная политика общества
 - 9.2. Формы раскрытия корпоративной информации
 - 9.3. Информация, составляющая коммерческую или служебную тайну.
Инсайдерская информация
-

9.1. Понятие корпоративной информации и ее статус. Информационная политика общества

Информация представляет собой *весьма значительный ресурс, необходимый в деятельности любой организации*. Особое значение она имеет в коммерческой деятельности. В ряде случаев подобная деятельность строится исключительно основываясь на определенной информации, которая не является общедоступной или имеет вероятностный характер.

Раскрытие информации крайне важно для оценки деятельности общества акционерами и потенциальными инвесторами и способствует привлечению капитала и поддержанию доверия к обществу. Недостаточная и неясная информация об обществе, напротив, может помешать его успешному функционированию.

Акционерам и инвесторам требуется доступная, регулярная и надежная информация, в том числе в целях контроля за исполнительными органами общества и вынесения компетентных решений об оценке их деятельности. Также крайне важно, чтобы требования по раскрытию информации не вступали в противоречие с интересами общества и не раскрывалась бы конфиденциальная информация, так как это может причинить вред обществу. Однако любое ограничение в раскрытии информации должно быть строго регламентировано.

Целью раскрытия информации об обществе является донесение подобной информации до сведения всех заинтересованных в ее получении лиц в объеме, необходимом для принятия взвешенного решения об участии в обществе или совершения иных действий, способных повлиять на финансово-хозяйственную деятельность.

Основными принципами раскрытия информации об обществе являются:

- регулярность и оперативность предоставления;

- доступность такой информации для большинства акционеров и иных заинтересованных лиц;
- достоверность и полнота ее содержания;
- соблюдение разумного баланса между открытостью общества и соблюдением его коммерческих интересов.

При освещении своей деятельности общество ни при каких обстоятельствах не должно уклоняться от раскрытия негативной информации о себе, которая является существенной для акционеров и потенциальных инвесторов.

При раскрытии информации должна быть обеспечена ее нейтральность, т.е. исключено преимущественное удовлетворение интересов одних групп получателей информации перед другими. Информация не является нейтральной, если выбор ее содержания или формы предоставления имеет целью достижение определенных результатов или последствий.

Информационная политика общества должна обеспечивать возможность свободного и необременительного доступа к информации об обществе.

За раскрытие информации о деятельности общества *отвечают исполнительные органы общества*. Выполняя обязанности по раскрытию информации, исполнительные органы общества должны действовать в соответствии с установленными обществом правилами о раскрытии информации.

Важно, чтобы внутренний документ общества, содержащий правила и подходы к раскрытию информации, утверждался советом директоров общества. Целесообразно, чтобы в данном документе содержался перечень информации, которую общество считает нужным раскрывать (помимо предусмотренной законодательством), а также правила ее раскрытия (средства массовой информации, в которых должно осуществляться такое раскрытие, регулярность раскрытия).

Выбор обществом каналов распространения информации имеет большое значение для реализации возможности своевременного получения полной информации об обществе. Каналы распространения информации должны обеспечивать свободный, необременительный и незатратный доступ заинтересованных лиц к раскрываемой информации.

В связи с этим, помимо способов раскрытия информации, предусмотренных законодательством, в Положении об информационной политике общества рекомендуется предусмотреть обязанность исполнительных органов общества проводить регулярные встречи с инвесторами и акционерами общества, организовывать пресс-конференции, публиковать информацию об обществе в средствах массовой информации, брошюрах и буклетах, а также раскрывать информацию об обществе на веб-сайте общества в Интернете, если общество имеет такую возможность.

В частности, на своем веб-сайте в Интернете обществу рекомендуется размещать текст устава и изменений в него, ежеквартальные отчеты, проспекты эмиссии, аудиторские заключения, информацию о существенных фактах, а также информацию, касающуюся проведения общих собраний акционеров и важнейших решений совета директоров. Перечень информации, раскрываемой на веб-сайте общества, целесообразно определить в Положении об информационно-политике общества. На веб-сайте общества также рекомендуется размещать информацию о стратегии развития общества.

Финансовая отчетность общества является основным документом, из которого акционеры и потенциальные инвесторы могут получить информацию о финансовом состоянии общества. В этой связи обществам с числом акционеров 10 тыс. и более необходимо публиковать свою финансовую отчетность по крайней мере в двух доступных большинству акционеров периодических изданиях с тиражом каждого не менее 50 тыс. экземпляров.

9.2. Формы раскрытия информации

Раскрытие информации может осуществляться в различных формах. В проспектах эмиссии обществу *целесообразно раскрывать всю существенную информацию о нем.*

Законодательством определены требования к содержанию проспекта эмиссии, однако общество должно стремиться предоставить всю информацию, которая может оказаться важной для оценки общества акционерами и потенциальными инвесторами. Поэтому в проспект эмиссии рекомендуется включать дополнительные сведения, помимо предусмотренных законодательством.

В соответствии с требованиями законодательства в проспекте эмиссии общество *должно раскрывать информацию о членах совета директоров, генеральном директоре (управляющей организации, управляющем) и членах правления.*

Вместе с тем для акционеров и потенциальных инвесторов может иметь интерес информация о более широком круге должностных лиц общества. Поэтому, помимо информации о членах совета директоров, генеральном директоре (управляющей организации, управляющем) и членах правления, *важно раскрывать аналогичную информацию об иных должностных лицах общества, в том числе о секретаре общества, заместителях генерального директора и главном бухгалтере общества.*

Одним из аспектов, имеющих принципиальное значение для акционеров, является своевременная выплата дивидендов. В связи с этим акционерам крайне важно знать ответы на следующие вопросы: как в обществе определяется часть прибыли, направляемой на выплату дивидендов; каковы условия выплаты дивидендов и их минимальный размер по акциям разных категорий (типов); какими

критериями руководствуется совет директоров общества при принятии решений о выплате дивидендов, распределении чистой прибыли и определении размера дивидендов; каков порядок выплаты дивидендов, в том числе сроки, место и форма их выплаты.

В соответствии с законодательством общество должно раскрывать информацию об акционерах — владельцах 20% и более акций общества. Однако этого недостаточно для получения представления о фактическом владении обществом. Поэтому обществу рекомендуется раскрывать информацию об акционерах — владельцах 5% и более акций общества. Причем, раскрывая информацию о владении акциями, следует раскрывать также имеющуюся у общества информацию о косвенном владении.

В ряде случаев для оказания влияния на деятельность общества между группами акционеров, владеющих по отдельности сравнительно небольшими пакетами акций, заключаются специальные соглашения, используемые для формирования блока акционеров, придерживающихся единой политики при голосовании. Обществу важно принимать разумные меры для получения информации о существовании таких соглашений и раскрывать такую информацию в случае ее получения.

Немаловажное значение для акционеров общества и иных заинтересованных лиц имеет информация о том, каким образом используются активы общества и кто является контрагентами общества по заключенным сделкам.

В связи с этим наиболее целесообразно раскрывать информацию о сделках общества и лицах, относящихся в соответствии с уставом общества к высшим должностным лицам общества, а также о сделках общества и организациях, в которых высшим должностным лицам общества прямо или косвенно принадлежит 20% и более уставного капитала общества или на которые такие лица могут оказать существенное влияние иным образом.

Кроме того, представляют интерес сделки общества и организаций, которые прямо или косвенно контролируют общество, находятся под контролем общества или под общим с ним контролем, а также сделки общества и физических лиц или их родственников, являющихся аффилированными лицами общества. Информацию о подобных сделках также рекомендуется раскрывать.

В Положении об информационной политике общества может содержаться указание на необходимость раскрытия информации об иных сделках, совершение которых способно затронуть интересы акционеров.

Кроме того, нужно раскрывать информацию обо всех сделках, предметом которых является имущество общества, стоимость которого составляет два и более процента необоротных активов общест-

ва, и (или) которые могут оказать влияние на рыночную стоимость акций общества.

Что касается *сведений о размещаемых ценных бумагах общества*, то, как для самих акционеров, так и для потенциальных инвесторов, представляет интерес получение информации о мотивах размещения акций, о лицах, которые собираются приобрести размещаемые акции, в том числе крупный пакет акций. Такие сведения важно раскрывать. Рекомендуются также раскрывать информацию о том, будут ли высшие должностные лица общества участвовать в приобретении размещенных акций общества.

Как для акционера, так и для потенциального инвестора наиболее важной является *финансовая информация о деятельности общества*. Поэтому целесообразно предоставление более подробной по сравнению с предусмотренной законодательством информации о финансовом состоянии общества. К примеру, необходимо раскрывать не только размер чистой прибыли общества в целом, но и размер чистой прибыли по основному виду деятельности, размер чистой прибыли в расчете на акцию, размер чистой прибыли по основному виду деятельности общества в расчете на акцию.

Кроме того, должны быть раскрыты такие показатели, как отношение заемного капитала к собственному, оценка изменений в составе и структуре активов за последние три года, оценка текущей и перспективной ликвидности активов, анализ рентабельности общества, процентное соотношение доходов, полученных от экспортных сделок, с общей суммой доходов от всех сделок общества за год.

Наиболее полной информацией о финансовой ситуации в обществе обладают его исполнительные органы. В связи с этим исполнительным органам рекомендуется раскрывать оценку руководством общества факторов, оказавших влияние на финансовое состояние общества и результаты финансовых операций за последний год, а также тенденций, которые могут оказать влияние на финансовое состояние общества в дальнейшем.

В ежеквартальном отчете общества за четвертый квартал можно отображать дополнительную информацию. Ежеквартальный отчет общества должен содержать предусмотренные законодательством сведения о его деятельности за квартал. Для получения полной информации о деятельности общества за целый финансовый год рекомендуется, чтобы ежеквартальный отчет за четвертый квартал содержал сведения о деятельности общества не только за четвертый квартал, но и за весь заверченный финансовый год.

Ежеквартальный отчет за четвертый квартал должен содержать отчет о следовании обществом рекомендациям Кодекса с указанием того, следует ли общество всем или отдельным его рекомендациям.

Общество должно оперативно раскрывать информацию обо всех фактах, которые могут иметь существенное значение для акционеров и инвесторов.

Обеспечение доступа к информации, которую общество обязано хранить и предоставлять акционерам в соответствии с законодательством, следует поручить секретарю общества.

В протоколы заседаний совета директоров и правления, относящиеся к данной информации, рекомендуется включать помимо резолютивной части, подводящей общий итог соответствующих заседаний, результаты голосования каждым членом совета директоров и правления. К протоколам прилагаются копии документов, которые были предоставлены к соответствующему заседанию, за исключением случаев, когда эти документы носят конфиденциальный характер.

Секретарю общества рекомендуется организовать предоставление запрашиваемых документов или (и) их копий в течение пяти рабочих дней с момента получения обществом соответствующего запроса.

Общество должно обеспечивать акционерам возможность ознакомиться с документами, которые общество обязано им предоставлять, не только в месте нахождения исполнительного органа общества, но и в ином месте, указанном в уставе общества. Документы должны предоставляться для ознакомления по предъявлении соответствующего требования, составленного в произвольной письменной форме на имя руководителя или секретаря общества. В требовании следует указать фамилию, имя и отчество обратившегося лица (для юридического лица — наименование и место нахождения), количество и категорию (тип) принадлежащих ему акций и наименование запрашиваемого документа.

Для предоставления документов или выдачи их копий секретарь общества должен проверить факт владения обратившимся лицом акциями общества.

Для принятия взвешенных решений, учитывающих как интересы отдельного акционера, так и общества в целом, *акционеры должны обладать полной информацией по каждому вопросу повестки дня, выносимому на общее собрание акционеров.*

Положение об информационной политике общества должно включать перечень информации, документов и материалов, которые должны предоставляться акционерам для решения вопросов, выносимых на общее собрание.

В данный перечень должны быть, в частности, включены:

- годовой отчет общества;
- бухгалтерский баланс, отчет о прибылях и убытках;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- рекомендации совета директоров по распределению прибыли общества, в том числе по выплате дивидендов, и обоснования каждой такой рекомендации;
- заключения ревизионной комиссии общества;
- заключение аудиторской организации (аудитора) общества по результатам годовой проверки финансово-хозяйственной деятельности общества;
- сведения о кандидатах в совет директоров общества и ревизионную комиссию общества, сведения о кандидатах в члены коллегиального исполнительного органа общества, о кандидатуре генерального директора, сведения об управляющей организации (управляющем), если образование исполнительных органов общества относится к компетенции общего собрания акционеров, а также проекты договоров, заключаемых с данными лицами;
- сведения о кандидатах в аудиторы общества и проект договора, заключаемого с аудитором общества.

Если в повестке дня годового общего собрания акционеров стоит вопрос о реорганизации общества, помимо документов, предусмотренных законодательством, акционерам следует предоставлять следующие документы:

- обоснования реорганизации общества;
- заключение профессионального участника рынка ценных бумаг;
- годовые отчеты и годовые бухгалтерские балансы всех организаций, участвующих в реорганизации, за три последних финансовых года;
- ежеквартальные отчеты, составленные не позднее чем за шесть месяцев до даты проведения собрания, на которое выносится вопрос о реорганизации, если с окончания последнего финансового года прошло более шести месяцев.

Если в повестке дня годового общего собрания акционеров стоит вопрос о размещении дополнительных акций и проект решения о размещении предусматривает оплату акций неденежными средствами, акционерам должен быть предоставлен перечень имущества, которым могут оплачиваться ценные бумаги, и отчет об оценке этого имущества.

Важно, чтобы годовой отчет акционерам общества содержал необходимую информацию, позволяющую акционерам оценить итоги деятельности общества за год.

Годовой отчет должен освещать прежде всего общие вопросы деятельности общества. К таким вопросам рекомендуется отнести:

- положение общества в отрасли;
- решение стратегических задач общества;

- достигнутые за год результаты в сравнении с запланированными;
- перспективы развития общества (объем продаж, производительность, контролируемая доля рынка, рост доходов, рентабельность, соотношение собственных и заемных средств);
- основные факторы риска;
- отношения с конкурентами;
- обзор наиболее существенных сделок, совершенных обществом за последний год.

Принципиальное значение для акционеров имеет информация о ценных бумагах общества, в том числе о выпусках акций и движении капитала за год (изменения в списке акционеров, владеющих не менее чем 5% акций общества); о приобретении обществом собственных акций, если это не связано с уменьшением уставного капитала общества; о выплате дивидендов, а если дивиденды не были выплачены, — о причинах их невыплаты.

В данном разделе годового отчета необходимо также раскрывать информацию о ценных бумагах, находящихся во владении членов совета директоров, членов правления, генерального директора общества.

Целесообразно раскрывать информацию о членах совета директоров, генеральном директоре (управляющей организации, управляющем) и членах правления, а также иных должностных лицах общества (перечень которых указывается в Положении об информационной политике общества), в том числе их краткие биографические данные, размер вознаграждения и критерии определения данного вознаграждения, владение акциями общества, а также информацию о сделках между данными лицами и обществом, изменение состава совета директоров.

Кроме того, в годовом отчете в отношении каждого члена совета директоров рекомендуется указать его возраст, профессию, основное место работы, гражданство, а также иные должности, которые он занимает. Кроме того, в отчете должно быть указано, когда впервые был назначен член совета директоров, а также нынешний срок его назначения. Целесообразно также раскрывать информацию о предъявлении исков к членам совета директоров, членам правления, генеральному директору общества.

Наиболее важная для любого акционера или потенциального инвестора информация, которую он должен иметь возможность почерпнуть из годового отчета, — это финансовая информация о деятельности общества, в том числе о сделках с заинтересованными лицами общества. Поэтому основные финансовые показатели деятельности общества также целесообразно отразить в годовом отчете общества, предоставляемом акционерам в дополнение к аудиторским заключениям.

Рекомендуется включать в годовой отчет вопросы охраны здоровья работников, их профессионального обучения, безопасности труда и защиты окружающей среды.

Для акционера принципиально важно, следует ли общество, акциями которого он владеет, стандартам наилучшей практики. В связи с этим частью годового отчета общества должен быть отчет о следовании обществом рекомендациям Кодекса корпоративного поведения. При этом в отчете отражаются, следует ли общество всем или отдельным его рекомендациям. Если общество следует не всем рекомендациям Кодекса, в годовом отчете указываются причины, по которым не применяются те или иные рекомендации. Необходимо раскрывать информацию о корпоративных конфликтах, связанных с ненадлежащим исполнением обществом рекомендаций Кодекса корпоративного поведения, которые общество в той или иной форме объявило обязательными для себя.

Рекомендуется, чтобы годовой отчет общества содержал доклад председателя совета директоров, а также доклад, подготовленный исполнительным органом и содержащий оценку деятельности общества за год.

Годовой отчет должен быть подписан генеральным директором общества, руководителями финансовой и бухгалтерской служб, членами совета директоров общества.

Если кто-то из вышеуказанных лиц не согласен с данными, содержащимися в годовом отчете общества, он должен предпринять все необходимые меры для устранения неточностей, имеющих место в годовом отчете общества. В случае невозможности устранения таких неточностей лицо, выразившее несогласие с информацией, содержащейся в годовом отчете, должно письменно изложить свои возражения (представить особое мнение). Особое мнение предоставляется акционерам общества вместе с годовым отчетом.

9.3. Информация, составляющая коммерческую или служебную тайну. Инсайдерская информация

Информация, составляющая коммерческую или служебную тайну, должна быть защищена.

В соответствии с законодательством информация составляет служебную или коммерческую тайну в том случае, когда она имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Перечень информации, составляющей коммерческую или служебную тайну, условия доступа к такой информации, а также воз-

возможность ее использования определяются обществом с учетом необходимости соблюдения *разумного баланса между открытостью общества и стремлением не нанести ущерба его интересам*.

Регулирование отношений, связанных с отнесением информации к коммерческой тайне, осуществляется Федеральным законом «О коммерческой тайне» № 98-ФЗ от 29 июля 2004 г. (далее — Закон). К охраняемым отношениям Закон также относит передачу такой информации, охрану ее конфиденциальности в целях обеспечения баланса интересов обладателей информации, составляющей коммерческую тайну, и других участников регулируемых отношений, в том числе государства, на рынке товаров, работ, услуг и предупреждения недобросовестной конкуренции, а также определяет сведения, которые не могут составлять коммерческую тайну.

В Законе используются следующие основные понятия:

1) *коммерческая тайна* — режим конфиденциальности информации, позволяющая ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду;

2) *информация, составляющая коммерческую тайну (секрет производства)*, — сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны;

3) *обладатель информации, составляющей коммерческую тайну*, — лицо, которое владеет информацией, составляющей коммерческую тайну, на законном основании, ограничило доступ к этой информации и установило в отношении ее режим коммерческой тайны;

4) *доступ к информации, составляющей коммерческую тайну*, — ознакомление определенных лиц с информацией, составляющей коммерческую тайну, с согласия ее обладателя или на ином законном основании при условии сохранения конфиденциальности этой информации;

5) *передача информации, составляющей коммерческую тайну*, — передача информации, составляющей коммерческую тайну и зафиксированной на материальном носителе, ее обладателем контрагенту на основании договора в объеме и на условиях, которые предусмотрены договором, включая условие о принятии контрагентом установленных договором мер по охране ее конфиденциальности;

6) *контрагент* — сторона гражданско-правового договора, которой обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, передал эту информацию;

7) *предоставление информации, составляющей коммерческую тайну*, — передача информации, составляющей коммерческую тайну и зафиксированной на материальном носителе, ее обладателем органам государственной власти, иным государственным органам, органам местного самоуправления в целях выполнения их функций;

8) *разглашение информации, составляющей коммерческую тайну*, — действие или бездействие, в результате которых информация, составляющая коммерческую тайну, в любой возможной форме (устной, письменной, иной форме, в том числе с использованием технических средств) становится известной третьим лицам без согласия обладателя такой информации либо вопреки трудовому или гражданско-правовому договору.

Право на отнесение информации к информации, составляющей коммерческую тайну, и на определение перечня и состава такой информации принадлежит обладателю такой информации.

Информация, составляющая коммерческую тайну, полученная от ее обладателя на основании договора или другим законным основанием, считается полученной *законным способом*.

Информация, составляющая коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо, считается полученной *незаконно*, если ее получение осуществлялось с умышленным преодолением принятых обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, мер по охране конфиденциальности этой информации, а также если получающее эту информацию лицо знало или имело достаточные основания полагать, что эта информация составляет коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо, и что осуществляющее передачу этой информации лицо не имеет на передачу этой информации законного основания.

Режим коммерческой тайны не может быть установлен лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, в отношении следующих сведений:

- содержащихся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;
- содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;
- о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;
- о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;
- о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;
- о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;
- об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;
- о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации;
- о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;
- обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными федеральными законами.

Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, по мотивированному требованию органа государственной власти, иного государственного органа, органа местного самоуправления предоставляет им на безвозмездной основе информацию, составляющую коммерческую тайну. Мотивированное требование должно быть подписано уполномоченным должностным лицом, содержать указание цели и правового основания затребования информации, составляющей коммерческую тайну, и срок предоставления этой информации, если иное не установлено федеральными законами.

В случае отказа обладателя информации, составляющей коммерческую тайну, предоставить ее органу государственной власти, иному государственному органу, органу местного самоуправления данные органы вправе затребовать эту информацию в судебном порядке.

Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, а также органы государственной власти, иные государственные органы, органы местного самоуправления, получившие такую ин-

формацию, обязаны предоставить эту информацию по запросу судов, органов предварительного следствия, органов дознания по делам, находящимся в их производстве, в порядке и на основаниях, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации.

На документах, предоставляемых органам и содержащих информацию, составляющую коммерческую тайну, должен быть нанесен гриф «Коммерческая тайна» с указанием ее обладателя (для юридических лиц — полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей — фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства).

Меры по охране конфиденциальности информации, принимаемые ее обладателем, должны включать:

- определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;
- ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;
- учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;
- регулирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;
- нанесение на материальные носители (документы), содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, грифа «Коммерческая тайна» с указанием обладателя этой информации (для юридических лиц — полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей — фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства).

Меры по охране конфиденциальности информации признаются *разумно достаточными*, если:

- исключается доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, любых лиц без согласия ее обладателя;
- обеспечивается возможность использования информации, составляющей коммерческую тайну, работниками и передачи ее контрагентам без нарушения режима коммерческой тайны.

Режим коммерческой тайны не может быть использован в целях, противоречащих требованиям защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных инте-

ресов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Органы государственной власти, иные государственные органы, органы местного самоуправления в соответствии с законодательством обязаны создать условия, обеспечивающие охрану конфиденциальности информации, предоставленной им юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями.

Должностные лица органов государственной власти, иных государственных органов, органов местного самоуправления, государственные или муниципальные служащие указанных органов без согласия обладателя информации, составляющей коммерческую тайну, не вправе разглашать или передавать другим лицам, органам государственной власти, иным государственным органам, органам местного самоуправления ставшую известной им в силу выполнения должностных (служебных) обязанностей информацию, составляющую коммерческую тайну, за исключением случаев, предусмотренных Законом, а также не вправе использовать эту информацию в корыстных или иных личных целях.

В случае нарушения конфиденциальности информации должностными лицами органов государственной власти, иных государственных органов, органов местного самоуправления, государственными и муниципальными служащими указанных органов эти лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Нарушение законодательства о коммерческой тайне влечет за собой дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации. Работник, который в связи с исполнением трудовых обязанностей получил доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, в случае умышленного или неосторожного разглашения этой информации при отсутствии в действиях такого работника состава преступления несет дисциплинарную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации. Органы государственной власти, иные государственные органы, органы местного самоуправления, получившие доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, несут перед обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, гражданско-правовую ответственность за разглашение или незаконное использование этой информации их должностными лицами, государственными или муниципальными служащими указанных органов, которым она стала известна в связи с выполнением ими должностных (служебных) обязанностей. Лицо, которое использовало информацию, составляющую коммерческую тайну, и не имело доста-

точных оснований считать использование данной информации незаконным, в том числе получило доступ к ней в результате случайности или ошибки, не может в соответствии с Законом быть приложено к ответственности.

По требованию обладателя информации, составляющей коммерческую тайну, лицо обязано принять меры по охране конфиденциальности информации. При отказе такого лица принять указанные меры обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, вправе требовать в судебном порядке защиты своих прав.

Невыполнение обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, законных требований органов государственной власти, иных государственных органов, органов местного самоуправления о предоставлении им информации, составляющей коммерческую тайну, а равно воспрепятствование получению должностными лицами этих органов указанной информации влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В этой связи важно, чтобы совет директоров общества утвердил документ, в котором был бы определен перечень информации, составляющей коммерческую или служебную тайну (конфиденциальная информация), критерии отнесения информации к конфиденциальной, а также порядок доступа к ней. Данный документ может стать составной частью Положения об информационной политике общества.

В договор с должностными лицами и работниками общества рекомендуется включать условия о неразглашении конфиденциальной информации.

В обществе должен осуществляться контроль за использованием инсайдерской информации.

Инсайдерской является существенная информация о деятельности общества, акциях и других ценных бумагах общества и сделках с ними, которая не является общедоступной и раскрытие которой может оказать существенное влияние на рыночную стоимость акций и других ценных бумаг общества.

Незаконное использование такой информации способно нанести существенный ущерб акционерам и повлечь за собой значительные негативные последствия для финансового состояния общества и его деловой репутации, а также нанести вред российскому фондовому рынку в целом.

Контрольно-ревизионная служба общества должна контролировать соблюдение членами совета директоров, исполнительными органами общества, а также другими сотрудниками норм действующего законодательства и специальных требований, предусмотренных внутренними документами общества, для недопущения конфликта

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

интересов и ограничения злоупотреблений при использовании инсайдерской информации между сотрудниками и подразделениями общества.

Совет директоров должен утвердить *документ по использованию инсайдерской информации*, который может стать составной частью Положения об информационной политике общества.

В договор с должностными лицами и работниками общества рекомендуется включать условия о неразглашении инсайдерской информации.

Контрольные вопросы

1. Что понимают под корпоративной информацией?
2. Что такое информационная политика общества?
3. Каковы способы раскрытия корпоративной информации?
4. Как можно охарактеризовать информацию, составляющую коммерческую тайну?
5. Что такое инсайдерская информация?

Глава 10

Корпоративный контроль за совершением хозяйственных операций

- 10.1. Значение и цели корпоративного контроля
 - 10.2. Организация деятельности ревизионной комиссии
 - 10.3. Проведение аудиторской проверки
 - 10.4. Определение размера и порядка выплаты дивидендов
-

10.1. Значение и цели корпоративного контроля

Корпорации представляют собой коллективные субъекты деятельности, их штат обычно велик, внутри них действуют органы, обладающие различной компетенцией и полномочиями, в ряде случаев и правами по распоряжению значительными финансовыми средствами и осуществлению иных существенных для остальных участников корпоративных отношений действий. В силу этого в корпорации должна существовать **система корпоративного контроля** за действиями подобных органов. В соответствии с Кодексом корпоративного поведения финансово-хозяйственные операции общества, осуществляемые в рамках финансово-хозяйственного плана, подлежат последующему контролю.

Обществу важно предусмотреть, чтобы в разумный срок после совершения каждой финансово-хозяйственной операции в **контрольно-ревизионную службу общества** представлялись документы и материалы, необходимые и достаточные для обоснованного и однозначного вывода о соответствии проведенной операции финансово-хозяйственному плану общества и установленному в обществе порядку совершения такой операции. Срок, в течение которого в контрольно-ревизионную службу должны представляться такие материалы и документы, а также ответственность должностных лиц и работников общества за их непредставление в данный срок устанавливаются соответствующим внутренним документом общества.

Контрольно-ревизионная служба проверяет представленные документы и материалы на соответствие их процедурам внутреннего контроля, утвержденным в обществе, в том числе наличие необходи-

мых согласований с руководителями подразделений общества, если они требуются в соответствии с установленным порядком, а также наличие в финансово-хозяйственном плане общества средств, предусмотренных на совершение определенной хозяйственной операции.

Контрольно-ревизионная служба ведет учет выявленных нарушений при осуществлении хозяйственных операций и предоставлять информацию о таких нарушениях комитету по аудиту.

Финансово-хозяйственный план является основным документом, регулирующим финансово-хозяйственную деятельность общества. Все хозяйственные операции должны совершаться в соответствии с этим планом. Вместе с тем в процессе осуществления финансово-хозяйственной деятельности может возникнуть необходимость совершения операций, выходящих за рамки, установленные финансово-хозяйственным планом общества (нестандартные операции).

Поэтому в финансово-хозяйственном плане общества рекомендуется однозначно определить, какие операции могут быть совершены в рамках определенного направления деятельности общества и какие средства предусмотрены для тех или иных направлений его деятельности. Таким образом, операции, не предусмотренные финансово-хозяйственным планом, будут являться нестандартными.

Применительно к нестандартным операциям, фактически нарушающим финансово-хозяйственный план, во внутренних документах общества важно установить специальный порядок их совершения, что следует предусмотреть в уставе общества.

Так как операции, выходящие за рамки финансово-хозяйственного плана, противоречат основному документу финансово-хозяйственной деятельности общества, порядок их совершения должен быть более строгим по сравнению с порядком совершения операций, предусмотренных финансово-хозяйственным планом.

Прежде всего необходимо определить, почему совершение данной операции не было предусмотрено в финансово-хозяйственном плане, насколько необходимо ее совершение и возможно ли ее отложить. Все аргументы должны быть оценены лицами, не имеющими заинтересованности в совершении данной нестандартной операции и не находящимися под влиянием исполнительных органов. В то же время эти лица должны иметь необходимую квалификацию для оценки целесообразности совершения данной операции. Такими лицами должны являться сотрудники контрольно-ревизионной службы общества.

В связи с этим для совершения нестандартных операций необходима их предварительная оценка контрольно-ревизионной службой общества. По результатам анализа каждой нестандартной операции контрольно-ревизионная служба готовит рекомендации для совета директоров относительно целесообразности совершения та-

кой операции. В случае необходимости контрольно-ревизионная служба может обратиться за дополнительными разъяснениями в исполнительные органы общества.

Во внутренних документах общества должно предусматриваться право совета директоров принимать решения о проведении любой нестандартной операции и в случае необходимости вносить соответствующие изменения в финансово-хозяйственный план. Рекомендуется также наделить совет директоров общества правом запретить исполнительным органам совершать любую нестандартную операцию, при этом такой запрет должен быть мотивирован.

Все члены комитета по аудиту должны иметь беспрепятственный доступ к любым документам и информации общества. Такой доступ необходим для выполнения комитетом по аудиту его функций.

Большую помощь в получении информации комитету по аудиту может оказать прежде всего контрольно-ревизионная служба, осуществляющая ежедневный контроль за исполнением финансово-хозяйственного плана. Помимо сотрудников контрольно-ревизионной службы необходимую информацию можно получить от иных должностных лиц и сотрудников общества, а также от аудиторской организации (аудитора) общества.

В этих целях руководитель контрольно-ревизионной службы на каждом плановом (а при необходимости и на внеплановом) заседании комитета по аудиту должен докладывать об исполнении финансово-хозяйственного плана и отклонениях от него. Кроме того, на заседания комитета по аудиту рекомендуется приглашать представителей аудиторской организации (аудитора) и иных должностных лиц общества, присутствие которых необходимо для исполнения комитетом своих обязанностей.

Чтобы совет директоров общества имел полную информацию обо всех хозяйственных операциях, *комитету по аудиту необходимо регулярно представлять для рассмотрения на заседаниях совета директоров заключения о выявленных за соответствующий период деятельности общества нарушениях. Такие заключения рекомендуются также представлять ревизионной комиссии общества.* В них следует указывать исчерпывающую информацию о выявленных нарушениях, о причинах и условиях, способствовавших их совершению, о виновных лицах, можно также давать рекомендации о путях и способах предупреждения подобных нарушений в будущем.

В отчеты комитета по аудиту, кроме того, необходимо включать информацию, касающуюся анализа коммерческих и иных рисков, связанных с конкретными сделками и операциями общества и оценки адекватности систем управления и контроля над рисками. Комитет по аудиту должен обеспечивать стабильность такого контроля.

10.2. Организация деятельности ревизионной комиссии

Порядок проведения проверок ревизионной комиссией общества должен обеспечить эффективность данного механизма контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

В соответствии с законодательством *проведение годовых и внеочередных проверок является одним из основных механизмов контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества*. В ходе внеочередной проверки могут проверяться как отдельная хозяйственная операция общества, так и хозяйственные операции за отдельный период времени.

Все организационные вопросы проведения проверок, определение лиц, непосредственно ответственных за проведение проверок, рекомендуется предварительно определять на заседаниях ревизионной комиссии общества.

Законодательство не определяет необходимый кворум для принятия решений на заседаниях ревизионной комиссии общества. Вместе с тем для принятия действительно коллегиального решения необходимо, чтобы кворум при проведении заседания ревизионной комиссии составлял не менее половины числа избранных ее членов. Решения следует принимать большинством голосов членов ревизионной комиссии, принимающих участие в заседании. Передача права голоса члена ревизионной комиссии иному лицу, в том числе другому члену этой комиссии, не допускается.

Чтобы не допустить необоснованного затягивания проверок во внутренних документах общества, следует определить сроки их проведения. Внеочередная проверка финансово-хозяйственной деятельности общества должна быть начата не позднее 30 дней с даты поступления требования акционеров о ее проведении или протокола общего собрания акционеров или совета директоров. Срок ее проведения не должен превышать 90 дней.

С целью упорядочения процедуры проведения проверок совету директоров общества рекомендуется утвердить положение о проведении проверок финансово-хозяйственной деятельности общества ревизионной комиссией.

Заключение ревизионной комиссии должно подписываться всеми членами ревизионной комиссии лично. Член ревизионной комиссии, выразивший несогласие с заключением ревизионной комиссии, вправе подготовить особое мнение, которое прилагается к заключению ревизионной комиссии и является его неотъемлемой частью.

Если член ревизионной комиссии не подписал заключения и не подготовил особого мнения, в заключении должны быть указаны причины этого.

Заключение ревизионной комиссии по итогам внеочередной проверки финансово-хозяйственной деятельности общества целесообразно предоставлять комитету по аудиту и инициатору проведения внеочередной проверки через секретаря общества в течение трех дней после окончания проведения проверки.

Эффективность контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества повышается, когда ревизионная комиссия работает в тесном сотрудничестве с комитетом по аудиту. Она предоставляет этому комитету полную информацию о своей деятельности, проводимых расследованиях и составляемые заключения.

10.3. Проведение аудиторской проверки

Аудиторская проверка должна проводиться таким образом, чтобы *ее результатом стало получение объективной и полной информации о деятельности общества.*

Акционеры общества, потенциальные инвесторы и иные заинтересованные лица формируют мнение об обществе на основании информации о его деятельности.

Важным источником информации о деятельности общества, в том числе негативной, является заключение независимой аудиторской организации (аудитора). В таком заключении необходимо раскрывать существующие недостатки в финансово-хозяйственной деятельности общества в соответствии со стандартами аудиторской деятельности, используемыми при подготовке заключения о деятельности общества. *Профессиональная компетентность аудиторов, честность и ответственность при исполнении ими своих обязанностей являются теми принципами, которые должны соблюдать аудиторские организации (аудиторы) в процессе своей работы.*

Аудиторы должны быть объективными и, следовательно, сохранять независимость в отношениях с исполнительными органами и должностными лицами, его акционерами, членами совета директоров общества. Положения законодательства, стандарты аудиторской деятельности и принципы профессионального поведения призваны обеспечить применение данного положения на практике.

Так как аудиторская организация (аудитор) при проведении проверки финансово-хозяйственной деятельности общества получает информацию, раскрытие которой может иметь для общества неблагоприятные последствия, сохранение полученной в результате проверки конфиденциальной информации является также немаловажным этическим требованием к аудиторской организации (аудитору).

Общество должно принять все необходимые меры, чтобы обеспечить утверждение общим собранием акционеров аудитора общества из числа аудиторских организаций (аудиторов), имеющих со-

лидную репутацию и ведущих свою деятельность в соответствии с вышеуказанными принципами.

Аудиторская проверка годовых отчетов является одним из важнейших элементов финансового контроля. При анализе полученных аудиторских отчетов у акционеров могут возникнуть вопросы по содержанию аудиторского заключения и сделанным в нем выводам. Поэтому важно, чтобы аудиторские организации (аудиторы) принимали участие в общих собраниях акционеров и отвечали на любые вопросы, заданные акционерами относительно представленных общему собранию акционеров аудиторских заключений.

Во время аудиторской проверки аудиторские организации (аудиторы) должны приложить максимум усилий для выявления злоупотреблений или нарушений обществом требований законодательства и доводить информацию об этих нарушениях до совета директоров (через комитет по аудиту в целях их устранения). Это повышает доверие акционеров к результатам аудита.

Обо всех нарушениях действующего законодательства и установленных в обществе правил, выявленных в ходе аудиторской проверки в деятельности исполнительных органов общества, в действиях его должностных лиц и работников, рекомендуется сообщать комитету по аудиту для принятия мер.

Аудиторские организации (аудиторы) могут выявить нарушения, но не могут их исправить. *При выявлении тех или иных нарушений исполнительные органы общества обязаны принимать необходимые меры к устранению нарушений и минимизации их последствий.* Кроме того, аудиторские организации при выявлении нарушений должны требовать исправления информации, включенной в регулярно раскрываемые отчеты о хозяйственной деятельности общества.

Контроль за устранением выявленных нарушений является гарантией их устранения и обеспечивает достоверность предоставляемой акционерам информации. Осуществление такого контроля можно поручить комитету по аудиту общества.

Комитету по аудиту важно оценить, была ли аудиторская проверка проведена в соответствии с установленным порядком, не упущены ли аудиторской организацией (аудитором) при проведении проверки те или иные вопросы.

В связи с этим необходимо представлять заключение аудиторской организации (аудитора) для оценки комитетом по аудиту общества до представления его акционерам на общем собрании.

Аудиторские организации (аудиторы) проверяют соответствие финансовой отчетности, используемой обществом, российским правилам бухгалтерского учета, а в случае если общество готовится к выходу на международный рынок и принимает на себя обязательством следовать международным стандартам финансовой отчетности, то на соответствие международным стандартам.

Совет директоров как орган общества, ответственный за подготовку вопросов, выносимых на общее собрание акционеров, в том числе вопроса о выборе аудитора общества, в первую очередь заинтересован в выборе независимой аудиторской организации (аудитора), способной провести эффективную и объективную проверку финансово-хозяйственной деятельности общества.

Комитет по аудиту должен оценивать кандидатов в аудиторские организации (аудиторы) общества и представлять оценку таких кандидатов совету директоров, а совет директоров обосновывать свои рекомендации в отношении выбора аудиторской организации на общем собрании акционеров общества.

10.4. Определение размера и порядка выплаты дивидендов

С осуществлением контроля относительно деятельности корпорации тесно связаны **отношения по определению размера и выплаты дивидендов**. Зачастую нарушения корпоративных норм связаны именно с этим институтом, и предотвратить подобные нарушения могут только своевременно принятые меры, такие как осуществление контроля за хозяйственной деятельностью корпорации. Информация о стратегии общества в отношении определения размера дивидендов и их выплаты необходима как существующим, так и потенциальным акционерам общества, поскольку может повлиять на их решения относительно приобретения или продажи акций.

Инвестируя свои средства путем приобретения акций общества, акционеры рассчитывают на получение определенного дохода. Такой доход не обязательно должен принимать форму дивидендов, поскольку чистая прибыль общества, не распределенная в виде дивидендов, в итоге увеличивает стоимость активов и рост капитализации общества, а значит, и благосостояние акционеров.

В любом случае политика общества в отношении выплаты дивидендов существенно затрагивает интересы акционеров. В этой связи в обществе целесообразно утвердить дивидендную политику, которой будет руководствоваться совет директоров общества при принятии решений о выплате дивидендов. Эту политику целесообразно сформулировать в **положении о дивидендной политике** — внутреннем документе общества, разрабатываемом комитетом по стратегическому планированию и утверждаемому советом директоров.

При определении содержания положения о дивидендной политике общества следует исходить из необходимости обеспечения прозрачности механизма определения размера дивидендов и их выплаты. Поэтому в положении рекомендуется формулировать как **общие задачи общества** по повышению благосостояния акционеров и обеспече-

нию роста капитализации общества, так и *конкретные*, основанные на законах и подзаконных актах правила, регламентирующие порядок расчета чистой прибыли и определения части прибыли, направляемой на выплату дивидендов, условия их выплаты, порядок расчета размера дивидендов по акциям, размер дивидендов по которым уставом общества не определен, минимальный размер дивидендов по акциям разных категорий (типов), порядок выплаты дивидендов, в том числе сроки, место и форма их выплаты.

В положении о дивидендной политике важно также установить порядок определения минимальной доли чистой прибыли общества, направляемой на выплату дивидендов, и условия, при которых не выплачиваются или не полностью выплачиваются дивиденды по привилегированным акциям, размер дивидендов по которым определен в уставе общества.

Обществу следует информировать акционеров и иных заинтересованных лиц о своей дивидендной политике, учитывая ее большое значение для принятия инвестиционных решений. В этих целях сведения о дивидендной политике общества и вносимых в нее изменениях рекомендуется публиковать в периодическом издании, предусмотренном уставом общества для опубликования сообщений о проведении общих собраний акционеров, а также размещать на web-сайте общества в сети Internet, если общество имеет такую возможность.

Информация о выплате обществом дивидендов должна отражать реальное состояние общества. К формированию искаженного представления об истинном положении дел в обществе может привести объявление о выплате дивидендов при отсутствии для этого необходимых условий, в частности с нарушением ограничений, установленных законодательством.

Кроме того, обществу не рекомендуется принимать решения о выплате дивидендов, если такое решение, не нарушая ограничений, установленных законодательством, ведет к формированию ложных представлений о деятельности общества. К числу таких решений относится объявление о выплате дивидендов по обыкновенным акциям при отсутствии у общества чистой прибыли за отчетный год или объявление о выплате дивидендов по привилегированным акциям, если для этого недостаточно чистой прибыли и (или) средств фондов, специально предназначенных для выплаты дивидендов по привилегированным акциям определенного типа.

Решение о выплате дивидендов должно предоставлять акционеру исчерпывающую информацию, касающуюся размера и порядка выплаты дивидендов. В этой связи в решении о выплате дивидендов должны быть указаны размер дивидендов по акциям каждой категории (типа), а также форма и срок выплаты дивидендов.

В соответствии с законодательством дивиденды по обыкновенным и привилегированным акциям выплачиваются из чистой при-

были общества. При определении размера чистой прибыли обществу надлежит исходить из того, что размер чистой прибыли для целей определения размера дивидендов не должен отличаться от размера чистой прибыли для целей бухгалтерского учета, поскольку в ином случае размер дивидендов будет рассчитываться исходя из заниженной либо завышенной суммы, что означает существенное ущемление интересов акционеров. Вследствие этого общество должно осуществлять расчет чистой прибыли в порядке, установленном действующим законодательством для целей бухгалтерского учета.

Акционеры вправе рассчитывать на получение дивидендов в объявленном размере. Именно на основании объявленного размера дивидендов формируются оценка деятельности общества и представление относительно перспектив его развития.

Выплачивать дивиденды необходимо только денежными средствами, поскольку в случае их выплаты иным имуществом существенно затрудняется оценка реально выплаченных дивидендов, и, кроме того, получение иного имущества может быть сопряжено для акционеров с дополнительными обязательствами.

В ряде случаев для общества может оказаться полезным направлять чистую прибыль полностью или частично для выпуска дополнительных акций и размещения их среди акционеров. Однако получение акционером дополнительных акций общества не имеет отношения к выплате ему дивидендов, поскольку с учетом ликвидности подобных акций, их рыночной стоимости и связанных с ними обязательств получение таких акций может не привести к увеличению благосостояния акционера. Кроме того, он, по сути, лишается самостоятельности при принятии инвестиционных решений. Поэтому обществу не следует рассматривать как выплату дивидендов принятие решения о направлении денежных средств, предназначенных для выплаты дивидендов, на увеличение размера уставного капитала путем дополнительного выпуска и размещения среди акционеров акций на сумму причитающихся им дивидендов.

Четкость обязательств, позволяющая с достаточной степенью определенности судить о ходе их исполнения, способствует укреплению доверия акционеров к обществу. Поэтому, принимая на себя обязательство по выплате объявленных дивидендов, общество должно конкретизировать порядок его исполнения. Так, обществу рекомендуется определить в уставе конкретный срок выплаты объявленных дивидендов, который, однако, не должен превышать 60 дней со дня принятия решения о выплате дивидендов.

При определении порядка выплаты дивидендов общество должно стремиться к обеспечению наиболее удобного для акционеров и соответствующего требованиям законодательства способа их полу-

чения. В этой связи юридическим лицам дивиденды необходимо выплачивать только по безналичному расчету.

Выплата дивидендов физическим лицам по их желанию может осуществляться наличными и безналичными денежными средствами. При выплате дивидендов безналичными средствами обществу важно разъяснить акционерам их обязанность известить общество об изменении их банковских данных и последствия несоблюдения этой обязанности.

Общество также может выплачивать дивиденды наличными в кассе общества только в случае получения заявления акционера с соответствующей просьбой. При этом в решении о выплате дивидендов общество вправе ограничить выплату дивидендов наличными денежными средствами акционерам-физическим лицам.

Общество может предусмотреть санкции, применяемые к генеральному директору (управляющей организации, управляющему) и членам правления в случае неполной или несвоевременной выплаты объявленных дивидендов.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение обществом обязанности по выплате объявленных дивидендов является нарушением законодательства и существенно подрывает доверие к обществу. В этой связи обществу надлежит установить такой порядок выплаты дивидендов, при котором в случае его нарушения совет директоров общества совместно с ревизионной комиссией имел бы право уменьшить размер вознаграждения генеральному директору (управляющей организации, управляющему) и членам правления или освободить их от исполняемых обязанностей. Такое право должно быть закреплено в уставе или в иных внутренних документах общества либо в договоре общества с генеральным директором (управляющей организацией, управляющим) и членами правления общества.

Контрольные вопросы

1. В чем состоит значение корпоративного контроля?
2. Каковы цели корпоративного контроля?
3. Как должна быть организована работа ревизионной комиссии?
4. Каковы особенности аудиторской проверки в корпорации?
5. По каким критериям определяется размер дивидендов?

Глава 11

Государственное регулирование корпоративной деятельности

- 11.1. Роль государства в экономике
 - 11.2. Полномочия государства в отношении корпоративных субъектов (лицензирование и ограничение монополистической деятельности)
 - 11.3. Государственные органы, осуществляющие контроль за деятельностью корпораций
-

11.1. Роль государства в экономике

Роль государства в регулировании экономики различна в зависимости от того, каков тип данной экономики. Так, для плановой экономики социалистических государств характерна значительная роль государства, которое руководит деятельностью организаций и предприятий на основе централизации. Такое руководство осуществляется посредством выработки планов, которые предприятия должны выполнять. Государство наделено правами не только по определению в соответствии с государственными планами объема выпуска продукции, но и полномочно устанавливать цены на всю или часть производимой продукции, государство может обладать монополией на осуществление международных торговых контактов. Таким образом, экономика предприятия всецело определяется государственными органами, а его роль зависит от роли, которую он выполняет в масштабах всего государства.

В рыночной экономике хозяйствующие субъекты ведут себя иначе, как и государство. Последнее непосредственно не осуществляет руководства хозяйствующими субъектами, если только они не являются его собственностью. Оно вправе лишь устанавливать определенные критерии законности деятельности хозяйствующих субъектов, которых те обязаны придерживаться. Относительно целесообразности вмешательства государства в деятельность хозяйствующих субъектов существует несколько точек зрения, каждая из которых оправдана при наличии в экономике государства соответствующих условий. Согласно первой версии государство не должно вмешиваться в деятельность хозяйственных субъектов ни в коем случае, поскольку деятельность хозяйственных субъектов относится

к сфере гражданского общества. Эта сфера способна к саморегуляции и не нуждается в получении указаний извне. К тому же осуществление контроля за этой сферой обходится государству дорого, а результат его оказывается зачастую неэффективным. Вмешательство государства в рыночную экономику вредно еще и потому, что способно провоцировать коррупцию и иные злоупотребления со стороны чиновников.

Что касается второй точки зрения, то согласно ей государство должно все-таки осуществлять регулирование экономических процессов в силу того, что, во-первых, оно выполняет социальные функции в обществе, а во-вторых, рыночная экономика иногда развивается таким образом и в таких направлениях, которые способны привести ее к кризису, если в нужный момент не будет произведено вмешательство со стороны государства. Обычно государство циклично использует то одну, то другую из этих доктрин.

Роль государства в экономике и принципы его вмешательства в деятельность хозяйствующих негосударственных образований определяются законодательством Российской Федерации, и прежде всего Конституцией РФ (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.). Конституция РФ — особый документ, она проводит в жизнь как гарантии самостоятельности хозяйственных субъектов (корпораций), так и ограничивает их деятельность в различных сферах. В некоторых случаях такие ограничения могут устанавливаться другими законами. Направления ограничения свободы деятельности корпораций могут затрагивать трудовые отношения, налоговые отношения, отношения по регулированию монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и т.д. В свою очередь, гарантии могут быть предоставлены относительно статуса субъектов корпоративной деятельности, предмета их деятельности, порядка управления, прав на результаты деятельности, имущество и т.д.

Согласно ст. 8 Конституции РФ в стране гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. При этом земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в РФ как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории. Земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности.

Согласно ст. 34 Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Гарантией конституционных прав является положение, согласно которому право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами.

Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. Право наследования гарантируется.

Одно из ограничений деятельности корпораций — ограничение законом трудовых отношений в корпорации. Корпорации обязаны соблюдать трудовое законодательство при осуществлении своей деятельности.

Труд свободен. Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Принудительный труд запрещен. Каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы.

Признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку.

Каждый имеет право на отдых. Работающему по трудовому договору гарантируются установленные федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск.

Прямая обязанность государства — создать условия для развития экономических свобод, задавать стратегические ориентиры, предоставлять населению качественные публичные услуги и эффективно управлять государственной собственностью. Для этого структура исполнительной власти должна быть логично и рационально устроена, а госаппарат должен стать работающим инструментом реализации экономической политики. Реформы государственной службы придется проводить в тесной увязке с обновленными принципами работы и построения исполнительной власти.

11.2. Полномочия государства в отношении корпоративных субъектов (лицензирование и ограничение монополистической деятельности)

Государство в настоящее время все же наделено достаточно широкими полномочиями в отношении корпораций, однако эти полномочия ни в коей мере не должны задевать установленные законодательным образом приоритетные права и свободы. Государство не может вмешиваться в хозяйственную деятельность корпорации, если эта деятельность не противоречит действующему законодательству.

Государство может контролировать деятельность корпорации в тех случаях, когда это предусмотрено на уровне законов и имеется прямой государственный интерес. Государство может осуществлять контроль за корпоративными организациями в следующих случаях:

- 1) при вступлении корпорации в налоговые, финансовые или иные аналогичные правоотношения;
- 2) если корпорация является субъектом монополистической деятельности;
- 3) если должностные лица корпорации нарушили уголовное законодательство РФ;
- 4) при вступлении в отношения по государственной регистрации, сертификации, лицензированию и иному, и в других случаях.

Отношения по лицензированию определенных видов деятельности регулируются Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ. Данный федеральный закон регулирует отношения, возникающие между федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятельности в соответствии с перечнем, предусмотренным Законом.

Действие Закона *не распространяется* на следующие виды деятельности:

- деятельность кредитных организаций;
- деятельность, связанная с защитой государственной тайны;
- деятельность в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции;
- деятельность в области связи;
- биржевую деятельность;
- деятельность в области таможенного дела;
- нотариальную деятельность;

- страховую деятельность, за исключением пенсионного страхования, осуществляемого негосударственными пенсионными фондами;
- деятельность профессиональных участников рынка ценных бумаг;
- осуществление внешнеэкономических операций;
- приобретение оружия и патронов к нему;
- использование результатов интеллектуальной деятельности лицами, обладающими правами на такое использование в силу федерального закона или договора;
- использование орбитально-частотных ресурсов и радиочастот для осуществления телевизионного вещания и радиовещания (в том числе вещания дополнительной информации);
- использование природных ресурсов, в том числе недр, лесов, объектов растительного и животного мира;
- деятельность, работы и услуги в области использования атомной энергии;
- образовательную деятельность;
- деятельность инвестиционного фонда;
- деятельность по управлению инвестиционными фондами, паевыми инвестиционными фондами и негосударственными пенсионными фондами;
- деятельность специализированного депозитария инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов;
- деятельность негосударственных пенсионных фондов по пенсионному обеспечению и пенсионному страхованию.

Законодательство исходит из того, что осуществление определенных видов деятельности может иметь место только при наличии лицензии на ведение этой деятельности. *Лицензия* — специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

Лицензирующие органы осуществляют следующие полномочия:

- предоставление лицензий;
- переоформление документов, подтверждающих наличие лицензий;
- приостановление действия лицензий в случае административного приостановления деятельности лицензиатов за нарушение лицензионных требований и условий и возобновление действия лицензий;
- прекращение действия лицензий (в случае, предусмотренном законом);

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- ведение реестра лицензий, предоставление заинтересованным лицам сведений из реестров лицензий и иной информации о лицензировании;
- контроль за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий;
- обращение в суд с заявлениями об аннулировании лицензий.

Порядок осуществления полномочий лицензирующих органов устанавливается положениями о лицензировании конкретных видов деятельности.

Лицензирующие органы формируют открытые и общедоступные государственные информационные ресурсы, содержащие сведения из реестров лицензий, положения о лицензировании конкретных видов деятельности, а также технические регламенты и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, устанавливающие обязательные требования к лицензируемым видам деятельности, за исключением случаев, если в интересах сохранения государственной или служебной тайны свободный доступ к таким ресурсам в соответствии с законодательством Российской Федерации ограничен.

Лицензионный контроль проводится лицензирующим органом в целях проверки полноты и достоверности сведений о соискателе лицензии, содержащихся в представленных соискателем лицензии заявлении и документах, возможности выполнения им лицензионных требований и условий, а также проверки сведений о лицензиате и соблюдения им лицензионных требований и условий при осуществлении лицензируемого вида деятельности.

Проверка лицензирующим органом указанных сведений проводится путем сопоставления таких сведений со сведениями из единого государственного реестра юридических лиц или единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей. Лицензирующий орган получает соответствующую информацию в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, от федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

С целью ограничения монополистической деятельности запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к следующему:

1) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок;

- 2) повышению, снижению или поддержанию цен на торгах;
- 3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- 4) экономически или технологически не обоснованному отказу от заключения договоров с определенными продавцами либо покупателями (заказчиками), если такой отказ прямо не предусмотрен федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами Правительства, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами;
- 5) навязыванию контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования);
- 6) экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар;
- 7) сокращению или прекращению производства товаров, на которые имеется спрос либо на поставки которых размещены заказы при наличии возможности их рентабельного производства;
- 8) созданию препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам;
- 9) установлению условий членства (участия) в профессиональных и иных объединениях, если такие условия приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а также к установлению необоснованных критериев членства, являющихся препятствиями для участия в платежных или иных системах, без участия в которых конкурирующие между собой финансовые организации не смогут оказать необходимые финансовые услуги.

Запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со ст. 12 Федерального закона «О защите конкуренции») или иные согласованные действия хозяйствующих субъектов, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Физическим лицам, коммерческим организациям и некоммерческим организациям запрещается координация экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит или может привести к вышеуказанным последствиям.

Хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что достигнутые им соглашения или осуществляемые им согласованные действия могут быть признаны допустимыми в соответствии со ст. 12 и ч. 1 ст. 13 Федерального закона о защите конкуренции.

По вопросам осуществления монополистической деятельности сложилась судебная практика, которая признает, что неосновательный отказ хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке, от заключения договора с потребителем является злоупотреблением доминирующим положением¹.

11.3. Государственные органы, осуществляющие контроль за деятельностью корпораций

Самостоятельная хозяйственная деятельность корпорации в рамках закона, собственное усмотрение — это право корпорации. Сущность предпринимательской деятельности состоит в свободе распоряжения средствами с целью получения прибыли. В хозяйственную деятельность предприятия не вправе вмешиваться не только государственные органы, а вообще никто, кроме случаев, установленных законом.

Определенными полномочиями в отношении корпоративных субъектов обладают различные государственные органы, в том числе налоговые органы, антимонопольные органы, лицензионные и регистрирующие органы, прокуратура.

Проведение государственной политики по содействию развитию товарных рынков и конкуренции, осуществление государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, а также предупреждение и пресечение монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и иных ограничивающих конкуренцию действий осуществляются антимонопольным органом.

Государственную политику по содействию развитию товарных рынков и конкуренции, предупреждению, ограничению и пресечению монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции до 1998 г. проводил *Государственный антимонопольный комитет РФ* (ГАК РФ), являвшийся федеральным органом исполнительной власти, а до 2004 г. — Министерство РФ по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства (МАП РФ).

9 марта 2004 г. Указом Президента России № 314 была учреждена *Федеральная антимонопольная служба России* (далее — ФАС России), которая в соответствии с Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденном Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 г. № 331 является

¹ *Информационное письмо* Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 марта 1998 г. № 32 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства» // Экономика и жизнь. 1998. № 16.

уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы, а также по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу, а также в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, не относящихся к государственному оборонному заказу, сведения о которых составляют государственную тайну).

ФАС России в своей деятельности руководствуется Конституцией РФ, федеральными конституционными законами, федеральными законами, актами Президента РФ и Правительства РФ, международными договорами Российской Федерации, а также указанным выше Положением.

Федеральная антимонопольная служба осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы во взаимодействии с другими федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями.

ФАС России осуществляет следующие *полномочия в установленной сфере деятельности*.

1. Вносит в Правительство РФ проекты федеральных законов, нормативных правовых актов Президента РФ и Правительства РФ и другие документы, по которым требуется решение Правительства РФ, по вопросам, относящимся к сфере ведения Службы, установленной Положением, а также проект ежегодного плана работы и прогнозные показатели деятельности Службы.

2. На основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов Президента РФ и Правительства РФ самостоятельно принимает следующие нормативные правовые акты в установленной сфере деятельности:

- форма представления в антимонопольный орган сведений при осуществлении сделок и (или) действий, подлежащих государственному контролю за экономической концентрацией;
- по согласованию с Центральным банком Российской Федерации методика определения необоснованно высокой и необоснованно низкой цены услуги кредитной организации и методика определения обоснованности цены, установленной за-

нимающей доминирующее положение кредитной организацией, на услугу, не оказываемую иными финансовыми организациями;

- порядок проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта (за исключением кредитной организации) и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции;
- по согласованию с Центральным банком Российской Федерации порядок проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения кредитной организации;
- перечень документов и сведений, представляемых в антимонопольный орган хозяйствующими субъектами, имеющими намерение достигнуть соглашения, которое может быть признано допустимым в соответствии с антимонопольным законодательством;
- форма представления в антимонопольный орган перечня лиц, входящих в одну группу лиц, с указанием оснований, по которым такие лица входят в эту группу;
- формы актов, принимаемых комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- форма уведомления финансовыми организациями о всех соглашениях, достигнутых между ними или с органами исполнительной власти, органами местного самоуправления и иными организациями, за исключением соглашений, предусмотренных антимонопольным законодательством;
- правила передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган;
- нормативные правовые акты по другим вопросам в установленной сфере деятельности, за исключением вопросов, правовое регулирование которых в соответствии с Конституцией России и федеральными конституционными законами, федеральными законами, актами Президента РФ и Правительства РФ осуществляется исключительно федеральными конституционными законами, федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ и Правительства РФ;

3. На основании федеральных законов, актов Президента РФ и Правительства РФ и в порядке, установленном ими, осуществляет следующие полномочия по контролю в установленной сфере деятельности:

- *осуществляет контроль:*

1) за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти,

- органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления антимонопольного законодательства, законодательства о естественных монополиях, законодательства о рекламе (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа);
- 2) за действиями, которые совершаются с участием или в отношении субъектов естественных монополий и результатом которых может являться ущемление интересов потребителей товара, в отношении которого применяется регулирование, либо сдерживание экономически оправданного перехода соответствующего товарного рынка из состояния естественной монополии в состояние конкурентного рынка;
 - 3) за соблюдением требований обеспечения доступа на рынки услуг естественных монополий и оказанием услуг субъектами естественных монополий на недискриминационных условиях;
 - 4) за соблюдением установленных законодательством о естественных монополиях требований об обязательности заключения договоров субъектами естественных монополий;
 - 5) за действиями субъектов оптового и розничного рынков электроэнергии, занимающих исключительное положение на указанных рынках, перераспределением долей (акций) в уставных капиталах субъектов оптового рынка и их имущества, суммарной величиной установленной генерирующей мощности электростанций, включаемых в состав генерирующих компаний;
 - 6) за деятельностью администратора торговой системы оптового рынка электроэнергии, а также за соблюдением стандартов раскрытия информации субъектами оптового и розничного рынков электроэнергии;
- 1) за соответствием антимонопольному законодательству соглашений между хозяйствующими субъектами, которые могут быть признаны допустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством;
 - 2) за соблюдением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а с даты окончания переходного периода реформирования электроэнергетики группами лиц и аффилированными лицами в границах одной ценовой зоны оптового рынка запрета на совмещение деятельности по передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и купле-продаже электрической энергии, включая контроль за соблюдением особенностей функционирования хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятель-

- 3) за действиями субъектов оптового рынка в части установления случаев манипулирования ценами на электрическую энергию (мощность) на оптовом рынке;
- 4) за соблюдением заказчиком, уполномоченным органом или специализированной организацией либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссией законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов;
- 5) за деятельностью юридических лиц, обеспечивающих организацию торговли на рынках определенных товаров в условиях прекращения государственного регулирования цен (тарифов) на такие товары;
 - *выдает (направляет)*:
 - 1) заключения о последствиях влияния на конкуренцию на внутреннем рынке Российской Федерации специальных защитных мер, антидемпинговых мер или компенсационных мер в случаях, предусмотренных законодательством в указанной сфере;
 - 2) заключения о наличии или отсутствии признаков ограничения конкуренции на товарном рынке при введении, изменении таможенных тарифов или прекращении их действия и при введении специальных защитных, антидемпинговых и компенсационных мер;
 - 3) предписания, обязательные для исполнения юридическими и физическими лицами, федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством, законодательством о рекламе и законодательством о естественных монополиях;
 - 4) обязательные для исполнения предписания заказчику, не являющемуся органом государственной власти Российской Федерации, органу исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, уполномоченным на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, или специализированной организации либо конкурсной, котировочной или аукционной комиссии в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о размещении заказов;
 - 5) предложения заказчику, являющемуся органом государственной власти Российской Федерации, федеральному органу

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

исполнительной власти, уполномоченному на осуществление функций по размещению заказов для государственных заказчиков, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о размещении заказов;

- б) предложения в федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг и Центральный банк РФ о приведении в соответствие с антимонопольным законодательством принятых ими актов и (или) прекращении действий, в случае если такие акты и (или) действия нарушают антимонопольное законодательство;
- *осуществляет согласование:*
 - 1) создания, слияния и присоединения коммерческих организаций в случаях, установленных антимонопольным законодательством;
 - 2) сделок с акциями (долями), имуществом коммерческих организаций и правами в отношении коммерческих организаций, с акциями (долями), активами финансовых организаций и правами в отношении финансовых организаций в случаях, установленных антимонопольным законодательством;
 - 3) предоставления федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления государственной или муниципальной помощи в случаях, установленных антимонопольным законодательством;
 - 4) проведения закрытого конкурса и закрытого аукциона при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъектов РФ и муниципальных нужд в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о размещении заказов;
 - 5) решения заказчика о размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) в случае, если конкурс (аукцион) признан несостоявшимся в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов;
- *ведет реестр хозяйствующих субъектов*, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%, а также реестр недобросовестных поставщиков в порядке, установленном Правительством РФ;
- *устанавливает доминирующее положение хозяйствующего субъекта* при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией;
- *проводит проверку соблюдения антимонопольного законодательства* коммерческими организациями, некоммерческими орга-

низациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами и физическими лицами, получает от них необходимые документы и информацию, объяснения в письменной или устной форме, обращается в установленном законодательством Российской Федерации порядке в органы, осуществляющие оперативно-разыскную деятельность, с просьбой о проведении оперативно-разыскных мероприятий;

- осуществляет при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд *плановые и внеплановые проверки* соблюдения заказчиком, уполномоченным органом или специализированной организацией либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссией законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов;
 - осуществляет при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о размещении заказов, *внеплановые проверки* соблюдения заказчиком, уполномоченным органом или специализированной организацией либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссией законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов;
 - *рассматривает жалобы* на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и приостанавливает размещение заказа до рассмотрения жалобы по существу в случаях и порядке, установленных законодательством Российской Федерации о размещении заказов;
 - *возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства и законодательства о рекламе;*
 - *вносит в лицензирующие органы предложения об аннулировании и отзыве лицензий* на осуществление хозяйствующими субъектами, нарушающими антимонопольное законодательство, отдельных видов деятельности или *о приостановлении действия таких лицензий;*
4. Обобщает и анализирует практику применения законодательства Российской Федерации в установленной сфере деятельности,

разрабатывает рекомендации по применению антимонопольного законодательства;

5. Осуществляет функции главного распорядителя и получателя средств федерального бюджета, предусмотренных на содержание Службы и реализацию возложенных на Службу функций.

6. Организует прием граждан, обеспечивает своевременное и полное рассмотрение устных и письменных обращений граждан, принятие по ним решений и направление ответов заявителям в установленный законодательством Российской Федерации срок.

7. Обеспечивает в пределах своей компетенции защиту сведений, составляющих государственную тайну.

8. Обеспечивает мобилизационную подготовку Службы.

9. Организует профессиональную подготовку работников Службы, их переподготовку, повышение квалификации и стажировку.

10. Взаимодействует в установленном порядке с органами государственной власти иностранных государств и международными организациями в установленной сфере деятельности.

11. Осуществляет в соответствии с законодательством Российской Федерации работу по комплектованию, хранению, учету и использованию архивных документов, образовавшихся в процессе деятельности Службы.

12. размещает заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Службы и заключает государственные контракты в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов;

13. Осуществляет иные полномочия в установленной сфере деятельности, если такие полномочия предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ или Правительства РФ.

Федеральная антимонопольная служба с целью реализации полномочий в установленной сфере деятельности *имеет право*:

- запрашивать и получать в установленном порядке сведения, необходимые для принятия решений по вопросам, отнесенным к компетенции Службы;
- заказывать проведение необходимых исследований, испытаний, анализов и оценок, а также научных исследований по вопросам осуществления надзора в установленной сфере деятельности;
- давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к компетенции Службы;
- осуществлять контроль за деятельностью территориальных органов Службы;
- привлекать в установленном порядке для проработки вопросов в установленной сфере деятельности научные и иные организации, ученых и специалистов;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.pf/napisat-diplom.shtml>

- применять предусмотренные законодательством Российской Федерации меры ограничительного, предупредительного и профилактического характера, направленные на недопущение и (или) пресечение нарушений юридическими лицами и гражданами обязательных требований в установленной сфере деятельности, а также меры по ликвидации последствий указанных нарушений;
- создавать координационные, совещательные и экспертные органы (советы, комиссии, группы, коллегии), в том числе межведомственные, в установленной сфере деятельности;
- издавать индивидуальные правовые акты по отнесенным к компетенции Службы вопросам, в том числе приказы, определения, постановления, в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством, законодательством о естественных монополиях и законодательством о рекламе;
- учреждать знаки отличия и награждать ими граждан за высокие достижения в установленной сфере деятельности.

Федеральная антимонопольная служба *не вправе* осуществлять в установленной сфере деятельности функции по управлению государственным имуществом и оказанию платных услуг, кроме случаев, устанавливаемых указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации.

Органы внутренних дел обязаны в пределах своих полномочий оказывать помощь сотрудникам антимонопольного органа для выполнения ими служебных обязанностей.

Налоговые органы осуществляют ряд функций в отношении корпораций. На основании Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ государственная регистрация осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в порядке, установленном Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О Правительстве РФ». Согласно Постановлению Правительства РФ от 17 мая 2002 г. № 319 Министерство РФ по налогам и сборам является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим начиная с 1 июля 2002 г. государственную регистрацию юридических лиц, а с 1 января 2004 г. — государственную регистрацию физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей, а также государственную регистрацию крестьянских (фермерских) хозяйств.

Согласно Указу Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 Министерство РФ по налогам и сборам преобразовано в Федеральную налоговую службу с передачей его функций по принятию норма-

тивных правовых актов в установленной сфере деятельности, по ведению разъяснительной работы по законодательству Российской Федерации о налогах и сборах Министерству финансов РФ.

Налоговые органы осуществляют свою деятельность на основании закона РСФСР «О государственной налоговой службе» от 21 марта 1991 г. № 943-1 (ныне Закон РФ «О налоговых органах Российской Федерации»).

Главными задачами налоговых органов являются:

- контроль за соблюдением законодательства о налогах и сборах, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в бюджетную систему Российской Федерации налогов и сборов, а в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, — за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в бюджетную систему Российской Федерации других обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации;
- контроль за производством и оборотом этилового спирта, спиртосодержащей, алкогольной и табачной продукции;
- валютный контроль, осуществляемый в соответствии с валютным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами органов валютного регулирования и Законом о налоговых органах РФ.

Налоговым органам *предоставляется право* в случаях и порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации, производить в органах государственной власти и органах местного самоуправления, организациях, у граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства (далее — органы, организации и граждане) проверки документов, связанных с исчислением и уплатой обязательных платежей, не являющихся налогами или сборами, пенями, штрафами, предусмотренными Налоговым кодексом Российской Федерации, в бюджетную систему Российской Федерации, а также получать необходимые объяснения, справки и сведения по вопросам, возникающим при проверках, за исключением сведений, составляющих коммерческую тайну, определяемую в установленном законодательством порядке.

Налоговые органы *вправе* осуществлять контроль за соблюдением требований к контрольно-кассовой технике, порядка и условий ее регистрации и применения, которые определяются законодательством Российской Федерации о применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт, за полнотой учета выручки в организациях и у индивидуальных предпринимателей, проверять документы, связанные с применением контрольно-кассовой техники, получать необходимые объяснения, справки и

сведения по вопросам, возникающим при проведении проверок, проводить проверки выдачи кассовых чеков, налагать штрафы на организации, а также на индивидуальных предпринимателей за нарушение требований законодательства Российской Федерации о применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт.

Налоговые органы также *вправе*:

- контролировать соблюдение законодательства гражданами, занимающимися предпринимательской деятельностью;
- осуществлять налоговый контроль путем проведения налоговых проверок, а также в других формах, предусмотренных Налоговым кодексом РФ;
- в целях осуществления налогового контроля производить осмотр (обследование) производственных, складских, торговых и иных помещений и территорий, используемых организациями и гражданами для извлечения дохода либо связанных с содержанием объектов налогообложения, в порядке, установленном Налоговым кодексом РФ;
- обследовать с соблюдением соответствующего законодательства Российской Федерации при осуществлении своих полномочий производственные, складские, торговые и иные помещения организаций и граждан;
- требовать от руководителей и других должностных лиц проверяемых организаций, а также от граждан устранения выявленных нарушений законодательства о налогах и сборах, нарушений, связанных с исчислением и уплатой других обязательных платежей в бюджетную систему Российской Федерации, нарушений законодательства Российской Федерации, регулирующего предпринимательскую деятельность, а также контролировать выполнение указанных требований;
- в порядке, предусмотренном Налоговым кодексом РФ, приостанавливать операции по счетам налогоплательщиков, плательщиков сборов и налоговых агентов в банках и налагать арест на имущество налогоплательщиков, плательщиков сборов и налоговых агентов;
- производить в случаях и порядке, которые предусмотрены Налоговым кодексом РФ, выемку документов, свидетельствующих о совершении налоговых правонарушений;
- выносить решения о привлечении организаций и граждан к ответственности за совершение налоговых правонарушений в порядке, установленном Налоговым кодексом РФ;
- взыскивать недоимки и взыскивать пени, а также штрафы в порядке, установленном Налоговым кодексом РФ;
- предъявлять в суде и арбитражном суде иски:

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- о ликвидации организации любой организационно-правовой формы по основаниям, установленным законодательством Российской Федерации;
- о признании недействительной государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя;
- о признании сделок недействительными и взыскании в доход государства всего полученного по таким сделкам;
- контролировать выполнение кредитными организациями установленных Налоговым кодексом РФ обязанностей в порядке, утверждаемом федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов, по согласованию с Центральным банком РФ (налоговые органы вправе получать доступ к информации, составляющей банковскую тайну в пределах, необходимых для осуществления такого контроля).

Контрольные вопросы

1. Какова роль государства в экономике?
2. В чем состоят полномочия государства в отношении корпоративных объектов?
3. Чем ограничивается роль государства в корпоративной деятельности?
4. Какие государственные органы осуществляют контроль за деятельностью корпораций?

Глава 12

Конкуренция

- 12.1. Содержание и виды конкуренции
 - 12.2. Монополизация экономики
 - 12.3. Правовое регулирование конкуренции
и ограничение монополистической деятельности
 - 12.4. Антимонопольное регулирование
предпринимательской деятельности
 - 12.5. Ответственность за нарушение
антимонопольного законодательства
 - 12.6. Правовое регулирование отношений
в области рекламы
-

12.1. Содержание и виды конкуренции

Рыночные отношения представляют собой организованную, спланированную систему, обеспечивающую предпринимателям свободу при выборе вида и объема продукции, а потребителям — независимость при покупке товара. Рыночный механизм создает условия для формирования спроса и реализации предложения. Государство косвенно влияет на конкуренцию и монополию с помощью денежно-кредитной и налоговой политики, распределения государственных заказов, создания стимулов для инвестиций в модернизацию устаревшего производства, а также воздействует прямо и непосредственно через антимонопольное законодательство.

Конкуренция — это *состязательность хозяйствующих субъектов, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке*. Конкуренция представляет собой эффективный механизм соревнования на рынке. Она действует как принудительная сила, заставляя предпринимателей бороться за увеличение прибыли на капитал путем поиска новых форм и методов производства, использования новейших технологий, новых способов организации и управления.

Рынок с помощью трех механизмов — конкуренции; спроса и предложения; ценообразования — приводит систему хозяйства в движение и дает ей стимулы для дальнейшего развития. Рынок вы-

нуждает хозяйствующих субъектов вступать в конкурентные отношения и постоянно поддерживает конкуренцию между ними. Действие рыночного механизма стимулирует предпринимателей непрерывно создавать новые продукты.

Через механизм ценообразования рынок непрерывно снабжает предпринимателей информацией об изменениях на рынке, о возникновении новых условий и т.п. Он оказывает влияние на всех участников рынка, вытесняя слабых предпринимателей и награждая сильнейших, используя при этом различные методы конкуренции.

На рынке действуют два вида конкуренции — ценовая и неценовая.

Через *ценовую* конкуренцию продавцы товаров и услуг влияют на потребителя посредством изменений в цене, т.е. они двигаются по кривой спроса, то повышая, то понижая цену. Это гибкий инструмент маркетинга, используя который, можно изменять цены, учитывая факторы спроса, издержек или конкуренцию.

Неценовая конкуренция минимизирует цену как фактор потребительского спроса на товары или услуги и акцентирует усилия на продвижении, упаковке, доставке товара, сервисе доступности и других факторах. Чем уникальное предложение продукции или услуг с точки зрения потребителей, тем больше возможность назначения более высоких цен по сравнению с конкурентами.

Неценовая конкуренция включает:

- изменение свойств продукции;
- придание продукции качественно новых свойств;
- создание новой продукции для удовлетворения тех же потребностей;
- создание новой продукции для удовлетворения потребностей, не существовавших ранее;
- обновление свойств товара, являющихся символом моды, престижа;
- совершенствование услуг, сопутствующих товару (демонстрация, установка, гарантийный ремонт и др.).

Конкуренция в рыночной экономике начиналась с преобладания ценовых методов соперничества над неценовыми. Это положение было характерно для периода свободной конкуренции, когда отраслевое соперничество преобладало над межотраслевым, а потребности длительное время оставались неизменными.

В современной эффективной конкуренции неценовые методы конкуренции преобладают над ценовыми. Основу соперничества между фирмами составляет борьба за дифференцированный спрос. Разрабатывая стратегию и тактику поведения на рынке, фирма прежде всего озабочена созданием продукции, которая по своим по-

ребительским качественным параметрам соответствует запросам потребителей. Разрабатывая экономическую политику, фирма ориентируется в первую очередь на учет динамики потребительских ожиданий. В зависимости от обстоятельств она может применять любые методы конкуренции и использовать любую модель конкурентного поведения.

***Недобросовестная конкуренция** представляет собой любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить (или причинили) убытки другим хозяйствующим субъектам либо нанесли ущерб их деловой репутации.*

Недопустимыми считаются методы конкурентной борьбы, связанные с нарушением принятых на рынке норм и правил конкуренции, в частности неправомерное получение, самовольное использование или разглашение конфиденциальной научно-технической, производственной или торговой информации, распространение ложных сведений в рекламных и иных средствах информации относительно способа и места изготовления или качества продукции, ложные утверждения, способные дискредитировать предприятие, его промышленную или торговую деятельность, иные действия, направленные на вытеснение с рынка других лиц.

Не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе:

- распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;
- введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;
- некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами;
- продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг;
- незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну.

Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на сред-

ства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Решение федерального антимонопольного органа о нарушении настоящих положений ч. 2 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» в отношении приобретения и использования исключительного права на товарный знак направляется заинтересованным лицом в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности для признания недействительным предоставления право-вой охраны товарному знаку.

Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции таких органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия). Так, запрещаются:

- введение ограничений в отношении создания хозяйствующих субъектов в какой-либо сфере деятельности, а также установление запретов или введение ограничений в отношении осуществления отдельных видов деятельности или производства определенных видов товаров;
- необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами;
- установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в Российской Федерации, иных ограничений прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров;
- дача хозяйствующим субъектам указаний о первоочередных поставках товаров для определенной категории покупателей (заказчиков) или о заключении в приоритетном порядке договоров;
- установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

Запрещается наделение органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления полномочиями, осуществление которых приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением случаев, установленных федеральными законами.

Запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами таких органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено Федеральным законом «О Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом"».

Запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции таких органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком РФ или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к следующему:

- повышению, снижению или поддержанию цен (тарифов), за исключением случаев, если такие соглашения предусмотрены федеральными законами или нормативными правовыми актами Президента РФ, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации;
- экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар;
- разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Таким образом, рынок представляет собой целостную, постоянно развивающуюся систему, *движущей силой которой является конкуренция*. С одной стороны, конкуренция порождается рынком и регулируется только рыночными отношениями, с другой стороны, работа рыночного механизма невозможна без конкуренции, поскольку она стимулирует и поддерживает его жизнедеятельность.

12.2. Монополизация экономики

Конкуренция всегда связана с *монополией*, которая представляет собой *концентрацию капитала, производства, торговли в руках одного или нескольких хозяйствующих субъектов и выступает дополнительным фактором развития рынка, усложняющим его нормальную деятельность*.

Монополией называют также крупное объединение, возникшее на основе концентрации производства и сбыта определенной продукции с целью получения максимальной прибыли. Монополии сосредотачивают в своих руках значительную часть производства и сбыта товаров и услуг, что позволяет им господствовать на рынке и диктовать потребителю условия, вплоть до установления монопольной цены, являющейся основой получения монопольной прибыли.

Монополия, таким образом, предполагает существование единственного производителя, положение которого на рынке дает ему право распоряжаться всеми видами ресурсов в сфере производства и обращения и распространять свое влияние на все сферы общественной жизни.

Можно выделить следующие *характерные признаки* монополии.

1. Отрасль состоит из одной фирмы, которая является единственным производителем данного продукта или поставщиком услуги.

2. Из первого признака вытекает, что покупатель должен приобретать продукт у монополиста или обходиться без него. То, что не существует близких заменителей монополизированного продукта, имеет большое значение для рекламы. Впрочем, монополисту часто нет нужды широко использовать рекламу.

3. В условиях монополизированного производства производитель диктует цену и имеет возможность манипулировать количеством предложенного продукта.

4. Существование монополии предполагает наличие барьеров для появления в отрасли аналогичных производств, создаваемых другими производителями. Эти барьеры могут быть экономическими, техническими или юридическими.

В экономике разных стран в различные исторические периоды возникали всевозможные виды монополий: естественные, легальные и искусственные.

Издавна известна естественная монополия, которой обладают собственники и хозяйствующие субъекты, имеющие в своем распоряжении редкие и свободно не воспроизводимые элементы производства и услуг. Она является устойчивой и, как правило, свойственна крупным объединениям предпринимателей, захвативших главные позиции в производстве и реализации каких-то видов продукции.

Естественная монополия — состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства, а товары, производимые субъектом естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном рынке на товар, производимый субъектом естественной монополии, в меньшей степени зависит от изменения цены на него, чем спрос на другие виды товаров.

Примером монополизированного производства услуг являются принадлежащие государству или муниципальным образованиям предприятия коммунальных услуг, компании телевидения, телефонной связи.

Существует также **искусственная монополия**, которая означает сосредоточение в чьих-либо руках только рынка или производства и рынка сбыта того или иного продукта. Искусственная монополия имеет *всеобщую и случайную формы*. Всеобщая форма развивается тогда, когда крупные объединения всесторонне с помощью государства подчиняют себе национальное хозяйство и оказываются на большинстве рынков и основными продавцами, и основными покупателями. При этом само государство выступает крупнейшим монополистом, сосредоточивая в своих руках целые отрасли и производственные комплексы. Однако экономические преимущества не могут долго удерживаться из-за непрерывной конкурентной борьбы.

Легальные монополии образуются на законном основании и официально защищены от конкуренции. Сферы и численность таких монополий очень подвижны, к ним относятся патентная система, авторские права, торговые знаки и знаки обслуживания.

Монополии, обладая исключительным положением, всюду устраняют конкурентов, разрушая тем самым нормальный рынок, снижают качество продукции, игнорируя достижения НТП, вздувают цены, обеспечивая собственные сверхприбыли, вызывают снижение общей эффективности производства.

Монополизация экономики — серьезное препятствие для развития рынка, для которого более характерной является монополистическая конкуренция, предполагающая смещение монополии и конкуренции.

Монополистическая конкуренция представляет такую рыночную ситуацию, когда значительное число небольших производителей предлагают похожую, но не идентичную продукцию. Каждое предприятие обладает относительно небольшой долей рынка, поэтому имеет ограниченный контроль над рыночной ценой. Наличие большого числа предприятий гарантирует, что тайный сговор, согласованные действия предприятий с целью ограничения объема производства и повышения цен почти невозможны.

При многочисленности предприятий в отрасли нет ощущения зависимости между ними, каждое предприятие определяет свою политику, не учитывая возможную реакцию конкурирующих предприятий.

Один из признаков монополистической конкуренции — *дифференциация продукта*. Продукты могут различаться по физическим или качественным параметрам. «Реальные» различия, включающие функциональные особенности, материалы, дизайн и качество работы, являются крайне важными сторонами дифференциации продукта.

Услуги и условия, связанные с продажей продукта, служат важными факторами дифференциации продукта. Один бакалейный магазин может придавать особое значение качеству обслуживания: его работники упакут ваши покупки и отнесут их к машине. Конкурент в лице большого розничного магазина может не предоставлять покупателям подобной услуги, но продать товары по более низким ценам. Обходительность и услужливость служащих магазина, репутация фирмы по обслуживанию покупателей или обмену ее продуктов, наличие кредита являются факторами дифференциации продукта, связанными с услугами. Продукты могут быть дифференцированы на основе размещения и доступности. Небольшие мини-бакалеи или продовольственные магазины самообслуживания успешно конкурируют с крупными супермаркетами, несмотря на то, что последние имеют намного более широкий ассортимент продуктов и назначают более низкие цены. Владельцы маленьких магазинов стремятся расположить их вблизи от покупателей, на наиболее оживленных улицах. Нередко такие магазины открыты 24 часа в сутки. Например, близкое соседство бензозаправочной станции к автомагистрали позволяет ей продавать бензин по цене более высокой, чем это могла бы делать бензоколонка, расположенная на расстоянии 2—3 км от магистрали.

Дифференциация продукта может также стать результатом мнимых различий, созданных посредством рекламы, упаковки, использования торговых знаков и торговых марок. Когда та или иная марка джинсов или духов связывается с именем какой-либо знаменитости, то это может повлиять на спрос покупателей.

В условиях монополистической конкуренции экономическое соперничество сосредоточивается не только на цене, но и на неценовых факторах (качество, реклама, условия реализации).

Таким образом, под *монополистической конкуренцией* подразумеваются отрасли, состоящие из относительно большого числа фирм, действующих в производстве дифференцированных продуктов и товаров на началах состязательности.

12.3. Правовое регулирование конкуренции и ограничение монополистической деятельности

В условиях развивающегося рынка роль государства в создании, развитии и поддержании здоровой конкурентной среды, предупреждении и пресечении явлений монополизма в экономике трудно переоценить. Проводя политику регулирования деятельности хозяйствующих субъектов, государство руководствуется антимонопольным законодательством, которое признается самостоятельной отраслью права.

Антимонопольное законодательство базируется на концепции достижения повышенного благосостояния граждан в результате предоставления хозяйствующим субъектам возможности свободно обмениваться производимыми товарами (услугами) на конкурентном рынке.

Основной постулат антимонопольного законодательства затрагивает доминирующее положение хозяйствующего субъекта на соответствующем (релевантном) рынке. Закон не запрещает хозяйствующему субъекту завоевывать это положение, однако и не допускает злоупотребления им. В Российской Федерации антимонопольное законодательство появилось с началом перехода к рыночным отношениям, когда конкуренция была признана благом для общества. Одним из первых принят Закон РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22 марта 1991 г. (в ред. от 6 мая 1998 г.), затем последовали Закон РФ «О естественных монополиях» от 19 июля 1995 г. и Закон РФ «О рекламе» от 18 июля 1995 г..

Поддержка конкуренции и предпринимательства, свободное перемещение товаров и капитала, запрещение монополизма и недобросовестной конкуренции впервые закреплены в Конституции Российской Федерации.

С переходом к государственному регулированию рыночных процессов в экономике антимонопольное законодательство стало использоваться активно как часть общей системы мер косвенного регулирования экономики.

Основаниями для государственного вмешательства в дела рынка являются:

- установление доминирующего положения на рынке хозяйствующих субъектов;
- злоупотребление хозяйствующего субъекта доминирующим положением на рынке;
- согласованные действия хозяйствующих субъектов, ограничивающих конкуренцию;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- принятие актов органами власти и управления, направленных на ограничение конкуренции;
- достижение соглашений органов власти и управления, ограничивающих конкуренцию;
- участие в предпринимательской деятельности должностных лиц государственной власти и управления;
- недобросовестная конкуренция.

Антимонопольное регулирование деятельности предпринимателей осуществляется во многих странах с рыночной экономикой.

Федеральное правительство США, например, имеет право привлекать к суду фирмы и деловые предприятия. Спектр вероятных наказаний достаточно широк: от денежных штрафов до тюремного заключения. За противоправные действия фирмы ей может быть вынесено предписание о децентрализации и дроблении на ряд небольших предприятий, пострадавшие лица могут получить компенсацию, втрое превосходящую стоимость нанесенного им ущерба, и т.п.

В связи с принятием Федерального закона Российской Федерации «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ открываются новые возможности в деле защиты конкуренции и борьбы с произволом монополий в Российской Федерации. Согласно новому Закону снижается административное давление на бизнес, так отменяется согласование каждой сделки по приобретению акций, получение предварительного разрешения Федеральной антимонопольной службы (ФАС РФ) обязательно только для приобретения блокирующего пакета (25%), контрольного пакета (50%) и пакета исключающего возможность блокирования решений акционера третьими лицами (75%). Отменяется предварительное согласование создания финансовых организаций и увеличения их уставного капитала, а также увеличивается общая сумма сделок: для предварительного их согласования — до 3 млрд руб., для уведомлений об их совершении — до 200 млн руб. Таким образом, сокращается количество сделок, подлежащих согласованию.

Новый Закон также направлен на совершенствование правового регулирования отношений, связанных с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, устранением противодействия конкуренции со стороны органов власти и управления. С этой целью устанавливаются единые основы деятельности по защите конкуренции на товарных и финансовых рынках. В Законе отражаются понятия, сформированные с учетом практики применения антимонопольного законодательства, например, существенной модификации подверглось понятие «товар», которым теперь могут считаться и объекты гражданских прав, не являющиеся продуктом деятельности.

Итак, в Законе «О защите конкуренции» 2006 г.:

- детально раскрываются признаки доминирующего положения хозяйствующего субъекта, монопольно низкой и высокой цены товара, согласованных действий хозяйствующих субъектов, монополистической деятельности;
- конкретизируются запреты на осуществление всех форм антиконкурентных действий;
- определяются общие антимонопольные требования к порядку проведения всех видов торгов, в т.ч. организованных федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными получателями бюджетных средств (в части бюджетного финансирования);
- вводятся критерии на основании которых отдельные виды монополистической деятельности, приводящие к ограничению конкуренции, могут быть признаны допустимыми антимонопольным органом;
- закрепляется статус федерального антимонопольного органа, его функции, полномочия и обязанности;
- регламентируются вопросы осуществления государственного контроля за экономической концентрацией, в том числе разграничиваются все виды действий и сделок, на осуществление которых требуется разрешение антимонопольного органа и об осуществлении которых необходимо уведомлять антимонопольный орган.

Одной из наиболее значимых новелл закона стало определение понятия государственной помощи, как особой разновидности антиконкурентных действий органов государственной власти и местного самоуправления, а также введение запрета на ее представление и определение отдельных исключений из такого запрета и процедуры предоставления государственной помощи в исключительных случаях. Закон содержит также новые процедуры рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом, который является комиссионным (коллегиальным), и который направлен на защиту интересов сторон дела — хозяйствующих субъектов.

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем то-

варном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

- доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;
- доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем 50%, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В связи с принятием Закона «О защите конкуренции» усиливается государственный контроль за ограничивающими конкуренцию соглашениями хозяйствующих субъектов. Хозяйствующие субъекты, имеющие намерение достичь соглашения, которое может быть признано допустимым в соответствии с Законом, вправе обратиться в антимонопольный орган с заявлением о проверке соответствия проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства.

Вместе с заявлением хозяйствующие субъекты, имеющие намерение достичь соглашения, представляют в антимонопольный орган документы и сведения в соответствии с перечнем, утвержденным федеральным антимонопольным органом.

В течение 30 дней с даты поступления всех необходимых для рассмотрения заявления документов и сведений антимонопольный орган принимает решение о соответствии или несоответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства.

Основаниями для принятия решения о несоответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства являются:

- 1) наличие условий, предусмотренных ч. 1 и 3 ст. 11 Закона «О защите конкуренции»;
- 2) недостоверность сведений, содержащихся в документах, а также других сведений, представленных хозяйствующим субъектом и имеющих значение для принятия решения;

3) непредставление документов и сведений, предусмотренных ч. 2 ст. 35 Закона «О защите конкуренции».

В случае необходимости срок рассмотрения заявления может быть продлен антимонопольным органом, но не более чем на двадцать дней.

Антимонопольный орган сообщает в письменной форме заявителю о продлении срока рассмотрения заявления с указанием причин продления.

Решение антимонопольного органа о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства прекращает свое действие, если такое соглашение не достигнуто в течение года со дня принятия решения.

Антимонопольный орган вместе с решением о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства вправе выдать участникам соглашения предписание, направленное на обеспечение конкуренции.

Антимонопольный орган вправе отменить решение о соответствии проекта соглашения в письменной форме требованиям антимонопольного законодательства в том случае, если:

- после принятия решения установлено, что при рассмотрении заявления хозяйствующего субъекта, имеющего намерение достичь соглашения, были представлены недостоверные сведения;
- хозяйствующими субъектами, имеющими намерение достичь соглашения, не выполняется предписание антимонопольного органа.

Финансовые организации обязаны направлять в федеральный антимонопольный орган уведомления обо всех соглашениях, достигнутых в любой форме между ними или с органами исполнительной власти, органами местного самоуправления, а также с любыми организациями в порядке, предусмотренном Законом «О защите конкуренции», за исключением соглашений:

- между финансовыми организациями, если стоимость активов каждой из них по бухгалтерскому балансу по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате достижения соглашения, не превышает величину, установленную Правительством Российской Федерации;
- между финансовыми организациями, которые не связаны с оказанием финансовых услуг третьим лицам;
- являющихся договорами об оказании финансовых услуг, а также соглашений, достижение которых предусмотрено договорами об оказании финансовых услуг;
- являющихся договорами, заключаемыми финансовыми организациями в процессе обычной хозяйственной деятельности;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.pf/napisat-diplom.shtml>

- о расторжении ранее достигнутых соглашений;
- об изменении ранее достигнутых соглашений, не предусматривающих изменение существенных условий ранее достигнутых соглашений;
- являющихся предварительными договорами.

Форма уведомления устанавливается федеральным антимонопольным органом, к уведомлению прилагаются следующие документы:

- 1) копия соглашения в письменной форме с приложениями;
- 2) сведения об основных видах деятельности лиц, достигших соглашения, и их доходе от основных видов деятельности.

Федеральный антимонопольный орган не вправе запрашивать у финансовых организаций другие документы и сведения, кроме указанных в ч. 10 ст. 35 Закона «О защите конкуренции» документов и сведений.

Обязанность уведомить федеральный антимонопольный орган о достижении соглашения в письменной форме исполняется лицом, достигшим соглашения, в течение пятнадцати дней с даты его достижения.

12.4. Антимонопольное регулирование предпринимательской деятельности

Конкуренция, являясь неотъемлемым механизмом рынка, противостоит монополизму в экономике, поскольку ограничивает возможности каждого участника рыночных отношений монопольно воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Ничем не ограниченная монополистическая деятельность снижает конкуренцию и приводит к подавлению свободы предпринимательской деятельности.

Рычагом сдерживания монополистической деятельности и поддержания конкуренции служит антимонопольное законодательство, направленное против злоупотреблений на рынке как путем прямого запрещения отдельных видов предпринимательской деятельности, так и сокращением роста тенденций, способных привести к снижению рыночной конкуренции.

В Российской Федерации антимонопольное законодательство появилось только с началом рыночных реформ, когда конкуренция была признана благом для общества, и представлено общими и специальными законами, а также подзаконными актами. В ст. 8 Конституции РФ сказано, что в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свободы экономической деятельности.

Антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции РФ, Гражданском кодексе РФ и

состоит из Федерального закона «О защите конкуренции», иных федеральных законов, регулирующих антимонопольные отношения, а также постановлений Правительства РФ, нормативных правовых актов федерального антимонопольного органа.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законами РФ, применяются правила международного договора Российской Федерации.

Основополагающим антимонопольным законом является Закон «О защите конкуренции» 2006 г., о котором говорилось выше, определяющий организационные и правовые основы предупреждения, ограничения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции и направленный на обеспечение условий для создания и эффективного функционирования товарных рынков.

В этом Законе даны определения следующих понятий.

Монопольно высокая цена товара (за исключением финансовой услуги) — цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если:

- она превышает цену, которую в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по количеству продаваемого за определенный период товара, составу покупателей или продавцов товара (определяемому исходя из целей приобретения или продажи товара) и условиям доступа, устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на сопоставимом товарном рынке;
- она превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

Не признается монопольно высокой цена товара, установленная субъектом естественной монополии в пределах тарифа на такой товар, определенного органом регулирования естественной монополии.

Монопольно низкая цена товара (за исключением финансовой услуги) — цена товара, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если:

- она ниже цены, которую в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на таком сопоставимом товарном рынке;
- она ниже суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов.

Не признается монопольно низкой цена товара, если ее установление продавцом не повлекло за собой ограничение конкурен-

ции в связи с сокращением числа не входящих с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке. Не признается монопольно низкой цена товара, установленная субъектом естественной монополии в пределах тарифа на такой товар, определенного органом регулирования естественной монополии.

В законе даны определения следующих понятий:

1) *товар* — объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

2) *финансовая услуга* — банковская услуга, страховая услуга, услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц;

3) *взаимозаменяемые товары* — товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях);

4) *товарный рынок* — сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее — определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

5) *хозяйствующий субъект* — индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход;

6) *финансовая организация* — хозяйствующий субъект, оказывающий финансовые услуги, — кредитная организация, кредитный потребительский кооператив, страховщик, страховой брокер, общество взаимного страхования, фондовая биржа, валютная биржа, ломбард, лизинговая компания, негосударственный пенсионный фонд, управляющая компания инвестиционного фонда, управляющая компания паевого инвестиционного фонда, управляющая компания негосударственного пенсионного фонда, специализированный депозитарий инвестиционного фонда, специализированный депозитарий паевого инвестиционного фонда, специализированный депозитарий негосударственного пенсионного фонда, профессиональный участник рынка ценных бумаг;

7) *конкуренция* — соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке;

8) *дискриминационные условия* — условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами;

9) *недобросовестная конкуренция* — любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам — конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации;

10) *монополистическая деятельность* — злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью;

11) *систематическое осуществление монополистической деятельности* — осуществление хозяйствующим субъектом монополистической деятельности, выявленное в установленном настоящим Федеральным законом порядке более двух раз в течение трех лет;

12) *необоснованно высокая цена финансовой услуги, необоснованно низкая цена финансовой услуги* — цена финансовой услуги или финансовых услуг, которая установлена занимающей доминирующее положение финансовой организацией, существенно отличается от конкурентной цены финансовой услуги, и (или) затрудняет доступ на товарный рынок другим финансовым организациям, и (или) оказывает негативное влияние на конкуренцию;

13) *конкурентная цена финансовой услуги* — цена, по которой финансовая услуга может быть оказана в условиях конкуренции;

14) *координация экономической деятельности* — согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов. Не являются координацией экономической деятельности осуществляемые в соответствии с федеральными законами действия саморегулируемой организации по установлению для своих членов условий доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка;

15) *антимонопольный орган* — федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы;

16) *приобретение акций (долей) хозяйственных обществ* — покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями (долями) хозяйственных обществ права голоса на основании договоров доверительного управления имуществом, договоров о совместной деятельности, договоров поручения, других сделок или по иным основаниям;

17) *признаки ограничения конкуренции* — сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке;

18) *соглашение* — договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме;

19) *«вертикальное» соглашение* — соглашение между хозяйствующими субъектами, которые не конкурируют между собой, один из которых приобретает товар или является его потенциальным приобретателем, а другой предоставляет товар или является его потенциальным продавцом;

20) *государственная или муниципальная помощь* — предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями преимущества, которое обеспечивает отдельным хозяйствующим субъектам по сравнению с другими участниками рынка (потенциальными участниками рынка) более выгодные условия деятельности на соответствующем товарном рынке, путем передачи имущества и (или) иных объектов гражданских прав, прав доступа к информации в приоритетном порядке;

21) *экономическая концентрация* — сделки, иные действия, осуществление которых оказывает влияние на состояние конкуренции.

Закон «О защите конкуренции» распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции таких органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк РФ, физические лица.

Положения данного Закона применяются и к достигнутым за пределами территории Российской Федерации соглашениям между российскими или иностранными лицами либо организациями, если в отношении таких соглашений в совокупности выполняются следующие условия:

- соглашения достигнуты в отношении находящихся на территории Российской Федерации основных производственных средств и (или) нематериальных активов либо в отношении акций (долей) российских хозяйственных обществ, прав в отношении российских коммерческих организаций;
- соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции в Российской Федерации.

Так, в соответствии с Федеральным законом РФ «О защите конкуренции» в целях обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков определяются следующие организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения:

- монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции;
- недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции таких органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком РФ.

Целями Закона «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

12.5. Ответственность за нарушение антимонопольного законодательства

В случае нарушения антимонопольного законодательства ФАС РФ либо его территориальные органы вправе в административном порядке налагать штрафы и выносить предупреждения в соответствии с законодательством.

За нарушения антимонопольного законодательства, должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и иных наделенных функциями или правами указанных органов власти органов или организаций, коммерческие и некоммерческие организации или их руководители, а также физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут *гражданско-правовую, административную либо уголовную ответственность*.

В соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях непредставление ходатайств и уведомлений (заявлений) в органы регулирования естественных монополий, если представление таких ходатайств и уведомлений (заявлений) является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации о естественных монополиях, представление ходатайств и уведомлений (заявлений), содержащих заведомо недостоверные сведения, а равно нарушение установленных законодательством Российской Федерации о естественных монополиях порядка и сроков подачи ходатайств и уведомлений (заявлений) *влечет наложение административного штрафа*:

- на граждан — в размере от 1500 до 2500 руб.;
- на должностных лиц — от 3000 до 5000 руб.;
- на юридических лиц — от 100 000 до 500 000 руб.

Непредставление в органы регулирования естественных монополий или органы, уполномоченные в области экспортного контроля, сведений (информации), если представление таких сведений (информации) является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации о естественных монополиях, об экспортном контроле, либо представление заведомо недостоверных сведений, за исключением вышеуказанных случаев, *влечет наложение административного штрафа*:

- на граждан — в размере от 1000 до 1500 руб.;
- на должностных лиц — от 2000 до 3000 руб.;
- на юридических лиц — от 50 000 до 100 000 руб.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган ходатайств, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, представление

ходатайств, содержащих заведомо недостоверные сведения, а равно нарушение установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации порядка и сроков подачи ходатайств *влечет наложение административного штрафа:*

- на граждан — в размере от 1500 до 2500 руб.;
- на должностных лиц — от 15 000 до 20 000 руб.;
- на юридических лиц — от 300 000 до 500 000 руб.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган уведомлений, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, представление уведомлений, содержащих заведомо недостоверные сведения, а равно нарушение установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации порядка и сроков подачи уведомлений *влечет наложение административного штрафа:*

- на граждан — в размере от 800 до 1200 руб.;
- на должностных лиц — от 5000 до 7500 руб.;
- на юридических лиц — от 150 000 тыс. до 250 000 руб.

Непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных ч. 3 и 4 ст. КоАП РФ, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) *влечет наложение административного штрафа:*

- на граждан — в размере от 1500 до 2500 руб.;
- на должностных лиц — от 10 000 до 15 000 руб.;
- на юридических лиц — от 300 000 до 500 000 руб.

Непредоставление сведений или предоставление заведомо ложных сведений о своей деятельности, неопубликование или опубликование заведомо ложных сведений о своей деятельности субъектами естественных монополий и (или) организациями коммунального комплекса, если опубликование и (или) предоставление таких сведений являются обязательными в соответствии с законодательством Российской Федерации, а равно нарушение установленных стандартов раскрытия информации о регулируемой деятельности субъектов естественных монополий и (или) организаций коммунального комплекса и форм ее предоставления и (или) заполнения, включая сроки и периодичность предоставления информации субъектами естественных монополий и (или) организациями коммунального комплекса, *влечет наложение административного штрафа:*

- на должностных лиц — в размере от 5000 до 20 000 руб.;
- на юридических лиц — от 100 000 до 500 000 руб.

Совершение данного административного правонарушения должностным лицом, ранее подвергнутым административному наказанию за аналогичное административное правонарушение, *влечет дисквалификацию* на срок от одного года до трех лет.

Привлечение к ответственности не освобождает от обязанности исполнить решение или предписание антимонопольного органа, представить ходатайство (уведомление) для рассмотрения или совершить предусмотренные антимонопольным законодательством действия.

Уголовная ответственность за нарушение антимонопольного законодательства предусмотрена ст. 178 УК РФ («Недопущение, ограничение или устранение конкуренции»). В соответствии с данной статьей (п. 1) недопущение, ограничение или устранение конкуренции путем установления или поддержания монопольно высоких или монопольно низких цен, раздела рынка, ограничения доступа на рынок, устранения с него других субъектов экономической деятельности, установления или поддержания единых цен, если эти деяния повлекли причинение крупного ущерба, *наказываются штрафом* в размере до 200 000 руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев, либо *арестом* на срок от четырех до шести месяцев, либо *лишением свободы* на срок до двух лет.

Те же деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения либо группой лиц по предварительному сговору, *наказываются штрафом* в размере от 100 000 до 300 000 руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет либо *лишением свободы* на срок до пяти лет.

Те же деяния, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения, а равно с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства, либо организованной группой, *наказываются лишением свободы* на срок от трех до семи лет *со штрафом* в размере до 1 млн руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до пяти лет *либо без такового*.

Крупным ущербом в ст. 178 УК РФ признается ущерб, сумма которого превышает 1 млн руб.

Привлечение к ответственности данных лиц, не освобождает их от обязанности исполнять решения и предписания антимонопольного органа, представлять в антимонопольный орган ходатайства или уведомления для рассмотрения либо осуществлять другие предусмотренные антимонопольным законодательством действия.

В случае систематического осуществления монополистической деятельности занимающей доминирующее положение коммерче-

ской организацией, а также некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, приносящую ей доход, суд по иску антимонопольного органа (в отношении кредитной организации по иску антимонопольного органа по согласованию с Центральным банком РФ) вправе принять решение о принудительном разделении таких организаций либо решение о выделении из их состава одной или нескольких организаций.

Созданные в результате принудительного разделения организации не могут входить в одну группу лиц.

Решение суда о принудительном разделении коммерческой организации или выделении из состава коммерческой организации одной или нескольких коммерческих организаций принимается в целях развития конкуренции, если выполняются в совокупности следующие условия:

- существует возможность обособления структурных подразделений коммерческой организации;
- отсутствует технологически обусловленная взаимосвязь структурных подразделений коммерческой организации (в частности, тридцать и менее процентов общего объема производимой структурным подразделением продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг потребляется другими структурными подразделениями этой коммерческой организации);
- существует возможность самостоятельной деятельности на соответствующем товарном рынке для юридических лиц, созданных в результате реорганизации.

Решение суда о принудительном разделении коммерческой организации либо выделении из состава коммерческой организации одной или нескольких коммерческих организаций, а также о таком разделении или выделении в отношении некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, приносящую ей доход, подлежит исполнению собственником или уполномоченным им органом с учетом требований, предусмотренных принятым решением, и в срок, который определен данным решением и не может быть менее чем шесть месяцев.

Коммерческие и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), другие осуществляющие функции таких органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган по его моти-

вированному требованию документы, объяснения в письменной или устной форме, информацию (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями для рассмотрения заявлений и материалов о нарушении антимонопольного законодательства, дел о нарушении антимонопольного законодательства, осуществления контроля за экономической концентрацией или определения состояния конкуренции.

По запросу в письменной форме федерального антимонопольного органа Центральный банк Российской Федерации обязан представить принятые им нормативные акты, а также информацию (за исключением информации, составляющей банковскую тайну), необходимую для проведения федеральным антимонопольным органом анализа состояния конкуренции на рынке услуг кредитных организаций и осуществления контроля за ее состоянием.

Информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, представляется в антимонопольный орган в соответствии с требованиями, установленными федеральными законами.

12.6. Правовое регулирование отношений в области рекламы

Федеральный закон от 13 марта 2006 г. «О рекламе» урегулировал общественные отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы на рынке товаров, работ и услуг Российской Федерации, включая рынки банковских, страховых и иных услуг, связанных с использованием денежных средств граждан и юридических лиц, а также рынки ценных бумаг.

Реклама — информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Основными субъектами экономической рекламной деятельности в Российской Федерации являются:

- **рекламодатель** — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;
- **рекламопроизводитель** — лицо, осуществляющее полное или частичное приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму;;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- *рекламораспространитель* — лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;
- *потребители рекламы* — лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама;

Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Недобросовестной признается реклама, которая:

1) содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами;

2) порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента;

3) представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара;

4) является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения:

1) о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами;

2) о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара;

3) об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока;

4) о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара;

5) об условиях доставки, обмена, ремонта и обслуживания товара;

6) о гарантийных обязательствах изготовителя или продавца товара;

7) об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара;

8) о правах на использование официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов) и символов международных организаций;

9) об официальном или общественном признании, о получении медалей, призов, дипломов или иных наград;

10) о рекомендациях физических или юридических лиц относительно объекта рекламирования либо о его одобрении физическими или юридическими лицами;

11) о результатах исследований и испытаний;

12) о предоставлении дополнительных прав или преимуществ приобретателю рекламируемого товара;

13) о фактическом размере спроса на рекламируемый или иной товар;

14) об объеме производства или продажи рекламируемого или иного товара;

15) о правилах и сроках проведения стимулирующей лотереи, конкурса, игры или иного подобного мероприятия, в том числе о сроках окончания приема заявок на участие в нем, количестве призов или выигрышей по его результатам, сроках, месте и порядке их получения, а также об источнике информации о таком мероприятии;

16) о правилах и сроках проведения основанных на риске игр, пари, в том числе о количестве призов или выигрышей по результатам проведения основанных на риске игр, пари, сроках, месте и порядке получения призов или выигрышей по результатам проведения основанных на риске игр, пари, об их организаторе, а также об источнике информации об основанных на риске играх, пари;

17) об источнике информации, подлежащей раскрытию в соответствии с федеральными законами;

18) о месте, в котором до заключения договора об оказании услуг заинтересованные лица могут ознакомиться с информацией, которая должна быть предоставлена таким лицам в соответствии с федеральными законами или иными нормативными правовыми актами Российской Федерации;

19) о лице, обязавшемся по ценной бумаге;

20) об изготовителе или о продавце рекламируемого товара.

Реклама *не должна*:

- побуждать к совершению противоправных действий;
- призывать к насилию и жестокости;
- иметь сходство с дорожными знаками или иным образом угрожать безопасности движения автомобильного, железнодорожного, водного, воздушного транспорта;
- формировать негативное отношение к лицам, не пользующимся рекламируемыми товарами, или осуждать таких лиц.

В рекламе *не допускаются*:

- использование иностранных слов и выражений, которые могут привести к искажению смысла информации;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- указание на то, что объект рекламирования одобряется органами государственной власти или органами местного самоуправления либо их должностными лицами;
- демонстрация процессов курения и потребления алкогольной продукции, а также пива и напитков, изготавливаемых на его основе;
- использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников;
- указание на то, что рекламируемый товар произведен с использованием тканей эмбриона человека;
- указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, изделий медицинского назначения и медицинской техники.

В рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В рекламе товаров и иных объектов рекламирования стоимостные показатели должны быть указаны в рублях, а в случае необходимости дополнительно могут быть указаны в иностранной валюте.

В рекламе товаров, в отношении которых в установленном порядке утверждены правила использования, хранения или транспортировки либо регламенты применения, не должны содержаться сведения, не соответствующие таким правилам или регламентам.

Не допускаются использование в радио-, теле-, видео-, аудио- и кинопродукции или в другой продукции и распространение скрытой рекламы, то есть рекламы, которая оказывает не осознаваемое

потребителями рекламы воздействие на их сознание, в том числе такое воздействие путем использования специальных видеовставок (двойной звукозаписи) и иными способами.

Не допускается размещение рекламы в учебниках, предназначенных для обучения детей по программам начального общего и основного общего образования, школьных дневниках, а также в школьных тетрадях.

При производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Саморегулируемой организацией в сфере рекламы признается объединение рекламодателей, рекламопроизводителей, рекламораспространителей и иных лиц, созданное в форме ассоциации, союза или некоммерческого партнерства в целях представительства и защиты интересов своих членов, выработки требований соблюдения этических норм в рекламе и обеспечения контроля за их выполнением.

Саморегулируемая организация в сфере рекламы имеет право:

1) представлять законные интересы членов саморегулируемой организации в их отношениях с федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления;

2) участвовать в рассмотрении антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения членами саморегулируемой организации законодательства Российской Федерации о рекламе;

3) обжаловать в арбитражный суд нормативные правовые акты федеральных органов государственной власти, нормативные правовые акты органов государственной власти субъектов Российской Федерации, нормативные правовые акты органов местного самоуправления;

4) применять в отношении членов саморегулируемой организации предусмотренные учредительными и иными документами саморегулируемой организации меры ответственности, в том числе исключение из членов саморегулируемой организации;

5) разрабатывать, устанавливать и опубликовывать обязательные для выполнения всеми членами саморегулируемой организации правила профессиональной деятельности в сфере рекламы;

6) осуществлять контроль за профессиональной деятельностью членов саморегулируемой организации в части соблюдения требований настоящего Федерального закона и правил профессиональной деятельности в сфере рекламы, в том числе требований профессиональной этики;

7) рассматривать жалобы на действия члена саморегулируемой организации;

8) разрабатывать и устанавливать требования, предъявляемые к лицам, желающим вступить в саморегулируемую организацию;

9) осуществлять сбор, обработку и хранение информации о деятельности членов саморегулируемой организации, раскрытие которой осуществляется в форме отчетов в порядке и с периодичностью, которые установлены учредительными и иными документами саморегулируемой организации;

10) осуществлять ведение реестра лиц, являющихся членами саморегулируемой организации.

Антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий *государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе:*

- предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе;
- возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган *вправе:*

1) выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе;

2) выдавать федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления обязательные для исполнения предписания об отмене или изменении актов, изданных ими и противоречащих законодательству Российской Федерации о рекламе;

3) предъявлять в суд или арбитражный суд иски о запрете распространения рекламы, осуществляемого с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе;

4) предъявлять в суд или арбитражный суд иски о публичном опровержении недостоверной рекламы (контррекламе);

5) обращаться в арбитражный суд с заявлениями о признании недействительными полностью или в части противоречащих законодательству Российской Федерации о рекламе ненормативных актов федеральных органов исполнительной власти, ненормативных актов органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, ненормативных актов органов местного самоуправления;

6) обращаться в арбитражный суд с заявлениями о признании недействующими полностью или в части противоречащих законодательству Российской Федерации о рекламе нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, нормативных правовых актов органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации;

ской Федерации, нормативных правовых актов органов местного самоуправления;

7) применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях;

8) обращаться в арбитражный суд с заявлениями о признании недействительным разрешения на установку рекламной конструкции;

9) выдавать органам местного самоуправления муниципального района или органам местного самоуправления городского округа обязательные для исполнения предписания об аннулировании разрешения на установку рекламной конструкции.

Федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления и должностные лица указанных органов, а также индивидуальные предприниматели, юридические лица и их руководители обязаны представлять в антимонопольный орган информацию, необходимую для осуществления им полномочий по государственному контролю за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, и обеспечивать его уполномоченным должностным лицам доступ к такой информации.

Неисполнение указанных требований влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сведения, составляющие коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну и полученные антимонопольным органом при осуществлении своих полномочий, *не подлежат разглашению, за исключением предусмотренных федеральным законом случаев.*

Разглашение сотрудниками антимонопольного органа сведений, составляющих коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну, влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях или уголовным законодательством Российской Федерации. Убытки, причиненные таким разглашением, подлежат возмещению в соответствии с гражданским законодательством.

Антимонопольный орган в пределах своих полномочий *возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные Федеральным законом.*

Антимонопольный орган по собственной инициативе, представлению прокурора, обращениям органов государственной власти или органов местного самоуправления, а также по заявлениям физических или юридических лиц возбуждает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе подлежит исполнению в срок, который указан в предписании. Такой срок не может составлять менее чем пять дней со дня получения предписания.

Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе считается неисполненным, если по истечении срока исполнения такого предписания продолжается распространение ненадлежащей рекламы.

Предписание об отмене или изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления выдается на основании решения антимонопольного органа о противоречии такого акта законодательству Российской Федерации о рекламе. В предписании об изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления должны быть указаны изменения, которые следует внести в такой акт для приведения его в соответствие с законодательством Российской Федерации о рекламе.

Предписание об отмене или изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления подлежит исполнению в срок, который указан в предписании. Такой срок не может составлять менее чем месяц со дня получения предписания федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления.

Неисполнение предписаний антимонопольного органа, выданных на основании настоящего Федерального закона, влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Рассмотрение антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществляется в порядке, установленном Правительством РФ.

Решение, предписание антимонопольного органа могут быть оспорены в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания.

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

Подача заявления о признании недействительным решения, предписания антимонопольного органа не приостанавливает исполнение решения, предписания, если судом или арбитражным судом не будет вынесено определение о приостановлении исполнения решения, предписания.

Постановление антимонопольного органа о применении мер административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе может быть обжаловано, оспорено в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе *влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.*

Федеральными законами за умышленное нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе могут быть установлены иные меры ответственности.

Контрольные вопросы

1. Что понимают под конкуренцией в рыночных отношениях?
2. Какая конкуренция считается недобросовестной?
3. Почему монополизация экономики является серьезным препятствием для развития рынка?
4. Каковы основные цели и задачи антимонопольного законодательства?

Глава 13

Договорная работа в корпорации

13.1. Понятие договора в корпоративном праве

13.2. Роль договорной работы в корпорации

13.1. Понятие договора в корпоративном праве

Понятие договора в настоящее время широко используется во многих отраслях права, в том числе и в тех, для которых в целом оно не является свойственным и основным. В гражданском же праве оно для любой организации, участвующей в правоотношениях гражданского типа, является ключевым.

Понятие договора было известно издревле. Еще древнейшие отечественные и зарубежные памятники права, а также сохранившиеся источники индивидуального характера свидетельствуют о том, что договоры, в первую очередь частноправового характера, существовали и признавались государством в качестве юридического факта, основы определенных правоотношений между субъектами этого договора.

В настоящее время институт договора является межотраслевым, поскольку выделяют договоры частные и публичные. К *публичным* относятся договоры между субъектами публичного права и между субъектами частного права и публичного, т.е. если одной из сторон договора является публичный субъект (государство, государственные органы, представляющие государство и др.), к *частным* — договоры, основой для которых служат нормы гражданского права и которые заключаются между субъектами частного права. Корпорации могут выступать стороной в обоих случаях.

Под *корпоративным договором* вообще понимается *договор, стороной по которому выступает корпорация. В узком смысле под корпоративным договором может пониматься только договор гражданско-правового характера.*

Строго говоря, договор в гражданском праве — это соглашение двух или большего количества лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав или обязанностей. В данном случае он рассматривается как разновидность сделки (ч. 2 ст. 420 ГК РФ).

В соответствии с традицией в гражданском праве принято термином «договор» обозначать также гражданское правоотношение,

возникшее из договора, и сам документ, закрепляющий данное правоотношение¹.

Согласно вышеизложенному, как минимум один из участников корпоративного договора должен являться основным субъектом корпоративного права, т.е. корпорацией. Он может быть как юридическим лицом (например, акционерное общество), так и не иметь статуса юридического лица (например, простое товарищество).

В отношении корпоративного договора действуют те же принципы, что и в отношении общегражданских договоров.

Поскольку в нашем государстве не существует более монополии на внешнюю торговлю, договоры, заключаемые корпорацией, могут быть как внутренними (внутри страны), так и внешними, т.е. международными. Правовое регулирование гражданских договоров осуществляется ГК РФ, а в случае, если договор является международным, могут применяться нормы права различных государств на основе коллизионных норм международного частного права. Относительно правового регулирования договора, в том числе и международного, сторонам предоставлено достаточно широкое поле выбора, поскольку они наделены правом во многих случаях предусматривать в договоре, по законодательству какого государства они будут работать.

Термин «контракт» является синонимом договора и обычно применяется в международной практике.

Основой всякого договора является свободное волеизъявление сторон — участников этого договора. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Договор, заключенный с нарушением данного правила, должен быть признан *недействительным* по правилам, предусмотренным для оспоримой сделки.

Вообще гражданским правом РФ предусматривается в основном диспозитивное регулирование договорных отношений, т.е. стороны почти во всех случаях имеют возможность самостоятельно определять условия договора. В некоторых отдельных случаях, которые носят характер исключений, содержание договора может быть установлено законом или иными нормативно-правовыми актами. Когда какое-либо из условий не определено договором или диспозитивной нормой, оно определяется обычаями делового оборота, если это не противоречит существу отношений между сторонами. Обычаи делового оборота широко распространены в корпоративных отношениях и широко применимы.

Свобода договора означает не только свободное волеизъявление сторон, но и то, что стороны вправе заключить между собой любой договор из числа предусмотренных Гражданским кодексом

¹ Энциклопедический юридический словарь. М., 1998. С. 76

РФ, а также содержащий элементы нескольких договоров РФ (смешанный договор). Стороны вправе также заключить договор, не предусмотренный нормами гражданского права РФ при единственном условии: если его заключение не будет носить незаконный характер, т.е. не будет нарушать положений российского законодательства.

В отношении корпораций в некоторых случаях могут действовать определенные ограничения в отношении свободы заключения договора. В некоторых случаях корпорации обязаны по закону заключить договоры с государством на поставку определенной продукции. Обычно такие обязательства возникают у предприятий, занимающих доминирующее положение на рынке.

Можно сказать, что корпорации, являющиеся естественными монополиями или занимающие доминирующее положение на рынке, обладают специальной правосубъектностью, поскольку в ряде случаев на них распространяется особый режим правового регулирования, в отношении них действует ряд ограничений. В частности, подобным организациям запрещено включать в договор условия, не относящиеся к предмету договора, а также условия, ущемляющие права других сторон.

Корпоративный договор должен соответствовать требованиям законодательства РФ. Это значит, что он должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивными нормами), действующими в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон иные правила, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Особое значение для корпоративного права имеют так называемые **учредительные (нормативные) договоры**. Они являются источниками корпоративного права в рамках одного конкретного предприятия, т.е. представляют собой нормотворческую деятельность корпораций. В данном случае нормы корпоративного договора определяются частными субъектами с санкции государства. Особенностью этих норм является то, что они распространяются исключительно на субъектов, их принявших. Законодательная практика свидетельствует о том, что сфера применения нормативных договоров, в том числе и нормативных договоров корпораций, неизбежно будет расширяться и дальше.

Нормативный договор, содержащий нормы корпоративного права, отличается как от договоров, заключаемых органами госу-

дарственной власти, так и от обычных гражданско-правовых договоров следующим:

- заключается *на более длительное время*, т.е. рассчитан на отношения разового характера;
- предназначен *для многократного применения*;
- заключается между *равноправными субъектами*, а не между субъектами, связанными отношениями власти и подчинения.

Стандартным примером нормативного корпоративного договора является *учредительный договор юридического лица*. Согласно ст. 52 ГК РФ юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо, не являющееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида. Таким образом, для коммерческой организации в форме юридического лица заключение учредительного договора является необходимым при наличии нескольких учредителей. Учредительный договор юридического лица заключается его учредителями (участниками).

Согласно ст. 52 ГК РФ в учредительном договоре его участники обязуются создать юридическое лицо и определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Учредительным договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

Особые отношения возникают при определении лиц, которые полномочны заключать корпоративные договоры. Участники корпорации, которые являются в соответствии с законодательством РФ ее учредителями, полномочны заключать все виды учредительных договоров. В отношении обычных гражданских договоров действуют следующие правила. Непосредственный руководитель корпорации полномочен действовать от имени корпорации без доверенности на основании устава корпорации и соответствующего документа, подтверждающего его статус. Иные работники корпорации, в том числе и работники юридической службы предприятия, уполномоченные на заключение договора от имени корпорации, действуют на основании доверенности, выданной за подписью руководителя организации или лица, его замещающего по месту работы. Представлять интересы корпорации могут и иные лица, если это допускается законодательством РФ и внутренними нормами организации.

13.2. Роль договорной работы в корпорации

Корпорация в экономическом и юридическом пространстве существует не изолированно. Ее деятельность так или иначе связана с деятельностью иных субъектов, причем иногда не одного, а множества, а их отношения в каждом конкретном случае могут носить совершенно различный характер и регулируются не только законодательно, но и договорным путем. Обычно корпорации заключают договоры гражданского характера, но могут заключать и публичные договоры.

Гражданские договоры корпораций могут существовать в различных формах, в том числе договоров подряда, поставки, розничной купли-продажи, аренды, договоров, связанных с банковскими операциями и обслуживанием корпорации со стороны банка и иных кредитных учреждений, договоров комиссии, агентских и многих других. Эти договоры часто заключаются на довольно большие сроки, и отношения, регулируемые ими, носят характер длительных.

Договоры как основания для соответствующих правоотношений, влекут для корпорации правовые последствия. Содержание договора предполагает установление прав и обязанностей корпорации по отношению к другой стороне. От того, насколько четко и последовательно будут оговорены эти права и обязанности, зависит успех договора.

Договор, заключаемый корпорацией, важен еще и потому, что его выполнение непосредственно влияет на деловую репутацию корпорации, а иногда и государства в целом (особенно в отношении международных договоров).

Отношения в сфере заключения международных договоров регулирует Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров¹, опубликованная в Вестнике Высшего Арбитражного Суда №1 за 1994 г. (далее — Конвенция).

Конвенция применяется к договорам купли-продажи товаров между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах в следующих случаях:

- если государства являются договаривающимися;
- когда, согласно нормам международного частного права применимо право договаривающегося государства.

Государства-стороны, как правило, устанавливают национальный режим для корпораций договаривающихся сторон, им предоставляются в целом аналогичные права и обязанности.

Согласно Конвенции то обстоятельство, что коммерческие предприятия сторон находятся в разных государствах, не принимается во внимание, если это не вытекает ни из договора, ни из имевших место до или в момент его заключения деловых отношений или

¹ Документ А/СО № F.97/18, А №№ ex I от 11 апреля 1980 г. (Вена).

обмена информацией между сторонами. Ни национальная принадлежность сторон, ни их гражданский или торговый статус, ни гражданский или торговый характер договора не принимаются во внимание при определении применимости Конвенции.

Регулирование договорной работы со стороны корпораций на международном уровне осуществляется и относительно регионального сотрудничества, в том числе и в рамках СНГ. В настоящее время действует Договор о создании Союзного Государства¹, согласно которому в нем:

- признаются и защищаются равным образом все формы собственности, признаваемые на территориях государств-участников;
- обеспечиваются равные права граждан на приобретение, владение, пользование и распоряжение имуществом;
- принимаются необходимые законодательные и иные меры по обеспечению равных прав, обязанностей и гарантий субъектам хозяйствования любых организационно-правовых форм, а также гражданам, обладающим статусом предпринимателя, в соответствии с законодательством государств-участников.

Правовое положение и порядок деятельности иностранных юридических лиц на территории государств-участников впредь до унификации их законодательства в данной области осуществляются в соответствии с законодательством государств-участников и их договорами с третьими странами.

Современное российское законодательство ориентировано прежде всего на поддержку международного сотрудничества, что связано с поощрением договорной работы корпораций с иностранными компаниями. Как правило, такие договоры выгодны не только для сторон корпоративного договора, но и в целом для государства, поскольку обеспечивают поступление через налоги средств в бюджет, стимулируют инвестиции в российскую экономику, укрепляют связи между государствами и корпорациями, что позволяет развивать международное сотрудничество в данной сфере.

Контрольные вопросы

1. Что характерно для содержания содержание договора как правового документа?
2. Что понимают под корпоративным договором?
3. В чем состоят особенности корпоративных договоров?
4. Какова роль договорной работы в корпорации?

¹ *Собрание* законодательства Российской Федерации. 2000. № 7. Ст. 786.

Глава 14

Правовые способы обеспечения исполнения обязательства

14.1. Способы обеспечения исполнения обязательств

14.2. Ответственность за нарушение обязательств

14.1. Способы обеспечения исполнения обязательств

Обязательство — это правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Такое определение обязательства дается в ст. 307 ГК РФ.

Обязательства возникают из договора вследствие причинения вреда, из договоров, актов государственных органов и органов местного самоуправления, судебных решений, приобретения имущества, создания произведений науки, литературы, изобретений, неосновательного обогащения, а также по иным основаниям, предусмотренным законодательством.

В обязательстве в качестве каждой из его сторон — кредитора или должника — могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — согласно обычаям делового оборота или иным предъявляемым требованиям.

Сторона, нарушившая условия обязательства, должна возместить другой стороне причиненный ущерб (который надо еще доказать). Вместе с тем законодательством установлены специальные дополнительные меры, способствующие исполнению обязательства.

Действующее гражданское законодательство значительно расширило возможности и гарантии обеспечения обязательств, ввело новые, ранее неизвестные российскому гражданскому праву способы обеспечения.

В настоящее время в условиях низкого уровня договорной дисциплины, ненадежности и недобросовестности контрагентов все большее развитие получают различные способы обеспечения исполнения обязательств.

Способы обеспечения исполнения обязательств есть *предусмотренные законом меры имущественного характера, стимулирующие и принуждающие к надлежащему исполнению обязательства путем установления дополнительных гарантий удовлетворения требований кредитора.*

В соответствии с п. 1 ст. 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором. Указанные способы обеспечения обязательств можно разделить на договорные, финансово-гарантийные и вещные.

1. К договорным способам обеспечения исполнения обязательств относится, например, неустойка (пеня, штраф).

Неустойка (ст. 330 ГК РФ) — *денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности при просрочке исполнения.* Она может быть двух видов: законная (установленная законом или иным нормативным актом) и договорная (установленная соглашением сторон).

Законная неустойка согласно ст. 332 ГК РФ характеризуется тем, что ее уплаты кредитор вправе требовать независимо от того, предусмотрена она или нет соглашением сторон. Размер такой неустойки может быть увеличен сторонами, если закон этого не запрещает, но ни при каких обстоятельствах не может быть уменьшен.

Соглашение о договорной неустойке должно быть письменным, независимо от формы основного обязательства.

Для неустоек используется деление их по соотношению с убытками. Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств установлена неустойка, то возникшие в связи с этим убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой (ст. 394 ГК РФ). Такое правило называют презумпцией зачетной неустойки, а саму неустойку — зачетной.

Кроме того, законом или договором могут предусматриваться случаи, когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков (исключительная неустойка), а также случаи, когда убытки могут взыскиваться в полной мере сверх неустойки (тарифная неустойка) или когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки (альтернативная неустойка).

Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, то суд вправе ее уменьшить (ст. 333 ГК РФ).

2. Наиболее надежными способами обеспечения исполнения обязательств представляются *вещные способы*: залог, удержание имущества должника, задаток. Они заключаются в выделении для обеспечения обязательства определенного имущества должника и установлении на это имущество определенных прав кредитора.

Кредитор (залогодержатель) по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами: залогодержатель имеет право получить на тех же началах удовлетворение из страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества (ст. 334 ГК РФ).

Залог возникает в силу договора, а также на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств.

Залогодателем может быть как сам должник, так и третье лицо. Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота.

Если иное не предусмотрено договором, то залог обеспечивает требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, в частности проценты, неустойку — возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещение необходимых расходов залогодержателя на содержание заложенной вещи и расходов по взысканию.

Заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором. Имущество, на которое установлена ипотека (недвижимое имущество вместе с соответствующим земельным участком, переданное в залог в целях получения ипотечной ссуды), а также заложенные товары в обороте залогодержателю не передаются.

При залоге имущественного права, удостоверенного ценной бумагой, она передается залогодержателю либо в депозит нотариуса, если договором не предусмотрено иное.

Договор о залоге заключается в письменной форме. Договор об ипотеке должен быть зарегистрирован в порядке, установленном для регистрации сделок с соответствующим имуществом. Договоры об ипотеке регулируются Федеральным законом от 16 июля 1998 г. «Об ипотеке (залоге недвижимости)».

Залогодатель несет риск случайной гибели или повреждения заложенного имущества, если иное не предусмотрено договором о залоге. Залогодержатель отвечает за полную или частичную утрату

или повреждение переданного ему предмета залога, если не докажет, что может быть освобожден от ответственности.

Залогодатель вправе, если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа залога:

- пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, в том числе извлекать из него плоды и доходы;
- отчуждать с согласия залогодержателя предмет залога, передавать его в аренду или в безвозмездное пользование другому лицу либо иным образом распоряжаться им;
- страховать за счет залогодателя заложенное имущество;
- принимать меры, необходимые для обеспечения его сохранности;
- немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества.

Взыскание на заложенное имущество для удовлетворения требований залогодержателя (кредитора) может быть обращено в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства по обстоятельствам, за которые он отвечает.

Требования залогодержателя (кредитора) удовлетворяются из стоимости заложенного недвижимого имущества по решению суда или без обращения в суд на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога. Однако на предмет залога, переданный залогодержателю, взыскание может быть обращено в порядке, установленном договором о залоге.

Взыскание на предмет залога может быть обращено только по решению суда в случаях, когда:

- 1) для заключения договора о залоге требовалось согласие или разрешение другого лица или органа;
- 2) предметом залога является имущество, представляющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;
- 3) залогодатель отсутствует, и установить его местонахождение невозможно.

Реализация (продажа) заложенного имущества, на которое обращено взыскание, производится путем продажи с публичных торгов в порядке, установленном процессуальным законодательством.

Залог прекращается:

- с прекращением обеспеченного залогом обязательства;
- по требованию залогодателя при грубом нарушении залогодержателем обязанностей по содержанию и обеспечению сохранности имущества;

- в случае гибели заложенной вещи или прекращения залогового права, если залогодатель не воспользовался правом восстановления или замены предмета залога;
- в случае продажи с публичных торгов заложенного имущества, а также когда его реализация оказалась невозможной.

При прекращении залога залогодержатель, у которого находится заложенное имущество, обязан немедленно возвратить его залогодателю.

Согласно ст. 359—360 ГК РФ **удержание** — *право кредитора удерживать в обеспечение просроченного обязательства находящиеся у него по каким бы то ни было основаниям вещи должника до исполнения определенного обязательства.*

Право удержания появляется у кредитора с момента неисполнения должником возложенных на него обязательств. В случае наступления несостоятельности должника или в других ситуациях, когда сроки исполнения наступают досрочно, возможность реализации права удержания сохраняется.

Предметом удержания может быть только вещь, но не право или деньги. Можно удерживать предметы материального мира либо ценные бумаги (в документарной форме).

Предмет удержания не может быть определен индивидуально до начала реализации этого права. В отличие от залога, предмет которого индивидуализируется еще до возникновения залогового права, т.е. до передачи вещи залогодержателю, предмет удержания становится известным лишь после того, как кредитор приступит к реализации этого права. Необходимо отметить то обстоятельство, что если предмет залога известен заранее и не может изменяться, то предмет удержания кредитор может менять по своему усмотрению. Если на залог вещи требуется согласие залогодателя, то право на залог кредитор реализует без согласия должника.

По общему правилу, основанием для удержания вещи может быть только неисполнение должником обязательства по оплате данной вещи. Исключение составляет случай, когда и должник, и кредитор действуют как предприниматели. В такой ситуации основанием для удержания любой вещи может быть неисполнение любого обязательства.

Право удержания является правом обременяющего (сервитутного) типа. Оно следует за вещью всюду, у кого бы она не находилась. Норма п. 2 ст. 359 ГК РФ утверждает возможность кредитора продолжать удерживать вещь даже после перехода на нее права собственности третьего лица. При этом кредитор вправе предъявить любому новому собственнику предмета удержания все требования, которые он мог бы адресовать должнику.

Требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются в том же порядке, что и требования, обеспеченные залогом. Если

кредитор пытается реализовать удерживаемую вещь, то должник вправе отказать кредитору в обращении взыскания на стоимость удерживаемой вещи (п. 2 ст. 348 ГК РФ).

Удержание не может распространяться на ценности, полученные кредитором от должника в связи с представительством интересов последнего по доверенности или на основании договора поручения (ст. 182, 185, 970—978 ГК РФ).

Задаток — способ обеспечения обязательств, при котором денежная сумма выдается одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

В случае неисполнения обязательства задаток обеспечивает потерпевшей стороне компенсацию не всего ущерба, а лишь его части (ст. 380 ГК РФ).

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме. Если возникают сомнения, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся по договору платежей, задатком (в частности при отсутствии письменного соглашения), то она считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное. При прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения задаток должен быть возвращен.

Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, то он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, то она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Кроме того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с учетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.

3. В качестве *финансово-гарантийных* способов обеспечения исполнения обязательств можно рассматривать поручительство и банковскую гарантию. Суть этих способов обеспечения исполнения обязательств состоит в том, что третье лицо, выступающее в качестве гаранта должника, обязуется при неисполнении последним своих обязательств уплатить кредитору определенную денежную сумму либо исполнить обязательство в натуре.

Поручительство — способ обеспечения обязательств, при котором поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или частично (ст. 361 ГК РФ).

Договор поручительства должен быть заключен письменно. При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором

поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором поручительства. Поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы представить должник, если иное не вытекает из договора поручительства. Поручитель не теряет право на такие возражения даже в том случае, если должник от них отказался или признал свой долг.

К поручителю, исполнившему обязательство, переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора. Поручитель вправе также требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника.

Должник, исполнивший обязательство, обеспеченное поручительством, обязан немедленно известить об этом поручителя. В противном случае поручитель, в свою очередь исполнивший обязательство, вправе взыскать с кредитора необоснованно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику. В последнем случае должник вправе взыскать с кредитора лишь необоснованно полученное.

Поручительство прекращается:

- с прекращением обеспеченного им обязательства, а также в случае изменения этого обязательства, влекущего повышение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, без согласия последнего;
- с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника;
- если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;
- по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано.

Если такой срок не установлен, то поручительство прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иск к поручителю. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъ-

явит иск к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

В силу **банковской гарантии** банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) *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 о ее уплате* (ст. 368 ГК РФ).

За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение. Обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит от основного обязательства, в обеспечение которого она выдана.

Требование бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть представлено гаранту в письменной форме с приложением указанных в гарантии документов. Такое требование должно быть представлено гаранту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана.

Банковская гарантия прекращается:

- с уплатой бенефициару суммы, на которую выдана гарантия;
- по окончании определенного в гарантии срока, на который она выдана;
- вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии и возвращения ее гаранту.

14.2. Ответственность за нарушение обязательств

Ответственность хозяйствующих субъектов за неисполнение обязательств или ненадлежащее их исполнение в процесс осуществления ими предпринимательской деятельности регулируется главой 25 Гражданского кодекса РФ, а также иными правовыми актами РФ.

По действующему в Российской Федерации законодательству, регулирующему деятельность предприятий, организаций независимо от их организационно-правовой формы и форм собственности, а также от функционирования различных видов договорных отношений (договоров, контрактов, сделок), предприятия, организации *несут различные формы ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств*.

Должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Под **убытками** понимаются *расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы*

при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено, т.е. упущенная выгода (ст. 393 ГК РФ).

Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена **неустойка**, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой (ст. 394 ГК РФ). Неисполнение обязательства в соответствии с законом и договором предусматривает применение экономических санкций в форме неустойки, под которой понимается определенная законом или договором денежная сумма, которую предприятие-должник обязано уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

Неустойка осуществляется в двух формах: в виде штрафа и пени.

Под **штрафом** понимается установленная законодательством или договором количественно определенная сумма денежного взыскания, которую должно уплатить предприятие-должник потерпевшей стороне (кредитору) при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства в соответствии с законом или договором.

Пени представляют собой такую форму экономических санкций, которая устанавливается законодательными актами в процентном отношении от объема не выполненного хозяйствующим субъектом обязательства и начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства. Пени начисляются начиная со следующего дня после наступления срока уплаты включительно за все время неисполнения этого обязательства по день его исполнения.

Ответственность за неисполнение денежных обязательств. За пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств (ст. 395 ГК РФ).

Размер процентов определяется по действующей в месте жительства (нахождения) кредитора учетной ставке банковского процента на день исполнения обязательства (если иной размер не установлен законом или договором).

Если убытки, причиненные кредитору неправомерным пользованием его денежными средствами, превышают сумму причитающихся ему процентов, то он вправе требовать от должника возмещения убытков в части, превышающей эту сумму.

Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

Отказ кредитора от принятия исполнения, которое вследствие просрочки утратило для него интерес, а также уплата неустойки, установленной в качестве отступного, освобождают должника от исполнения обязательства в натуре.

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непреодолимых при данных условиях обстоятельств.

Согласно ст. 405 ГК РФ должник, просрочивший исполнение, отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой, и за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения.

Должник не считается просрочившим исполнение, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора.

Кредитор считается просрочившим, если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором, либо действий, вытекающих из обычаев делового оборота или из существа обязательства (ст. 406 ГК РФ).

Обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным законом, иными правовыми актами или договором (ст. 407 ГК РФ).

Надлежащее исполнение обязательства — наиболее распространенный способ его прекращения. Кредитор обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения, которая может быть заменена надписью на возвращаемом долговом документе. Если кредитор откажется дать расписку или вернуть долговой документ, то должник вправе задержать исполнение.

По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т.п.). Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами.

Обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны.

Кроме того, имеет место прекращение обязательства в следующих случаях:

- должник и кредитор совпадают в одном лице;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- имеется соглашение сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (новация);
- невозможность исполнения обязательства вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает;
- юридическое лицо (должник или кредитор) ликвидировано, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое лицо.

Контрольные вопросы

1. Что такое обязательства и как они возникают?
2. Какие способы обеспечения исполнения обязательств вы знаете?
3. Какая ответственность предусмотрена за нарушение исполнения обязательств?

Глава 15

Корпоративная ответственность

- 15.1. Понятие и виды ответственности за нарушение
российского законодательства
 - 15.2. Юридическая ответственность корпорации
 - 15.3. Юридическая ответственность должностных лиц корпорации
-

15.1. Понятие и виды ответственности за нарушение российского законодательства

За нарушение российского законодательства, т.е. за противоправные деяния, совершенные как физическими, так и юридическими лицами, может наступить уголовная, административная, налоговая, гражданско-правовая, материальная и дисциплинарная ответственность. Причем для физического лица возможно наступление всех перечисленных видов ответственности, а для юридического — только административная (частично), гражданская и материальная (например, за вред, причиненный экологическим правонарушением).

Уголовная ответственность — это вид юридической ответственности, заключающийся в ограничении прав и свобод лиц, виновных в совершении преступления, предусмотренного Уголовным кодексом РФ. При этом лицо подлежит уголовной ответственности (ст. 5 УК РФ) только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Кроме того, уголовной ответственности подлежит только вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного УК РФ.

Уголовная ответственность начинается с момента вступления в силу обвинительного приговора, а полностью реализуется в отбытии наказания, назначенного судом. Основанием к наступлению уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ (ст. 8 УК РФ).

Административная ответственность — это вид юридической ответственности граждан, должностных лиц, юридических лиц за совершенное административное правонарушение. Порядок и основания привлечения к административной ответственности регулируются

Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) и другими правовыми актами.

Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством установлена административная ответственность (ст. 2.1. КоАП).

К административной ответственности граждане Российской Федерации могут быть привлечены с 16-летнего возраста.

За совершение административных правонарушений могут применяться следующие административные взыскания:

- предупреждение;
- административный штраф;
- возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- административный арест;
- административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного лица или лица без гражданства;
- дисквалификация;
- административное приостановление деятельности.

Административную ответственность за административные правонарушения, совершенные на территории Российской Федерации, несут на общих основаниях иностранные граждане и лица без гражданства, если они не пользуются иммунитетом от административной юрисдикции РФ.

За некоторые административные правонарушения, например связанные с несоблюдением установленных правил в сфере охраны порядка управления, государственного и общественного порядка, природы, здоровья населения, обеспечение выполнения которых входит в служебные обязанности должностных лиц, административной ответственности подлежат только эти лица. К ним могут быть применены только два вида административной ответственности: предупреждение и штраф.

За нарушение правил охраны природы, экологии, санитарии, пожарной безопасности, налогового законодательства в ряде федеральных законов РФ предусмотрена административная ответственность для юридических лиц.

Налоговая ответственность — вид юридической ответственности физических и юридических лиц за налоговые правонарушения.

Налоговое правонарушение — это виновно совершенное противоправное (в нарушение законодательства о налогах и сборах) деяние (действие или бездействие) налогоплательщика, налогового

агента и их представителей, за которое установлена ответственность в Налоговом кодексе РФ. Иными словами, налоговое правонарушение — это противоправное деяние, т.е. нарушающее нормы налогового законодательства, причем виновное (сознательное) и заслуживающее наказания.

К налоговым правонарушениям в соответствии с Налоговым кодексом РФ относятся:

- нарушение срока постановки на учет в налоговом органе (ст. 116);
- уклонение от постановки на учет в налоговом органе (ст. 117);
- нарушение срока представления сведений об открытии и закрытии счета в банке (ст. 118);
- непредставление налоговой декларации (ст. 119);
- грубое нарушение правил учета доходов и расходов и объектов налогообложения (ст. 120);
- неуплата или неполная уплата сумм налога (ст. 122);
- невыполнение налоговым агентом обязанности по удержанию и (или) перечислению налогов (ст. 123);
- несоблюдение порядка владения, пользования и (или) распоряжения имуществом, на которое наложен арест (ст. 125);
- непредставление налоговому органу сведений, необходимых для осуществления налогового контроля (ст. 126);
- неявка либо уклонение от явки без уважительных причин свидетеля по делу о налоговом правонарушении, а также отказ от дачи показаний и дача заведомо ложных показаний (ст. 128);
- отказ эксперта, переводчика или специалиста от участия в проведении налоговой проверки, дача заведомо ложного заключения или осуществление заведомо ложного перевода (ст. 129).

Налоговая ответственность физического лица, предусмотренная Налоговым кодексом РФ, наступает только в том случае, если совершенное им деяние не содержит признаков состава преступления по уголовному законодательству РФ. Привлечение организации к налоговой ответственности за совершение налогового правонарушения не освобождает должностных лиц этих организаций (при наличии соответствующих оснований) от административной, уголовной или иной ответственности, предусмотренной законами Российской Федерации (ст. 108 Налогового кодекса РФ). Физическое лицо может быть привлечено к налоговой ответственности с 16-летнего возраста.

Налоговая ответственность распространяется на всех налогоплательщиков независимо от форм собственности, организационно-правовых форм, ведомственной принадлежности и т.п. К налоговой ответственности не могут привлекаться филиалы, представительства и другие обособленные подразделения организаций, так как они не являются самостоятельными участниками налоговых правоотношений (налогоплательщиками, налоговыми агентами и т.п.).

Налоговая ответственность состоит в применении к нарушителю специальных финансовых санкций — денежных штрафов. В связи с этим налоговая ответственность носит исключительно имущественный характер.

Гражданско-правовая ответственность — это система мер имущественного характера, принудительно применяемых к нарушителям гражданских прав и обязанностей с целью восстановления положения, существовавшего до правонарушения. Система мер гражданско-правовой ответственности включает два вида ответственности: возмещение убытков (компенсация морального вреда) и санкции. По признаку основания применения тех или иных мер гражданско-правовую ответственность подразделяют на договорную и внедоговорную (ответственность за причинение вреда и неосновательное обогащение).

В гражданско-правовой ответственности противоправным является деяние, нарушающее императивные нормы гражданского права либо противоречащее общим началам и смыслу гражданского законодательства и нарушающее права и охраняемые законом интересы третьего лица. Например, в экологической сфере гражданско-правовая ответственность выражается в основном в возложении на правонарушителя обязанности возместить потерпевшей стороне имущественный или моральный вред, понесенный в результате нарушения правовых экологических требований.

Особой мерой гражданско-правовой ответственности является ответственность за неисполнение денежного обязательства, предусмотренная ст. 395 Гражданского кодекса РФ. Данная ответственность состоит в обязанности должника, нарушившего денежное обязательство, уплатить проценты на его сумму за время, прошедшее от момента нарушения до даты его фактического исполнения. Проценты являются мерой гражданско-правовой ответственности, а взыскание процентов носит зачетный характер, т.е. убытки возмещаются в доле, превышающей сумму процентов.

Одним из видов гражданско-правовой ответственности является субсидиарная ответственность, предполагающая дополнительную ответственность лиц, которые наряду с должником отвечают перед кредитором за надлежащее исполнение обязательства в случаях, предусмотренных законом или договором.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ субсидиарную ответственность несут:

- члены полного товарищества по обязательствам товарищества;
- члены потребительского кооператива по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- собственник имущества, закрепленного за учреждением, по обязательствам учреждения при недостаточности указанного имущества;
- в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам и т.д.

Материальная ответственность — это обязанность стороны трудового договора (работодателя или работника) возместить ущерб, причиненный ею другой стороне этого договора в результате ее виновного противоправного поведения (действий или бездействия). При этом каждая сторона обязана доказать размер причиненного ущерба. Вопросы материальной ответственности регулируются Трудовым кодексом РФ и другими нормативными актами.

Работодатель обязан возместить работнику материальный ущерб, причиненный ему в результате незаконного лишения его возможности трудиться (ст. 234 Трудового кодекса РФ). Такая обязанность наступает, если заработок не получен в результате:

- незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу;
- отказа работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении его на прежней работе;
- задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в нее неправильной или не соответствующей законодательству причины увольнения работника.

Кроме того, материальная ответственность работодателя возникает также в результате ущерба, причиненного имуществу работника (ст. 235) и за задержку выплаты заработной платы (ст. 236). Размер ущерба исчисляется по рыночным ценам, действующим в данной местности на момент его возмещения.

Материальная ответственность работника регулируется нормами гл. 39 Трудового кодекса РФ. Так, ст. 242 определяет понятие полной материальной ответственности работника, а ст. 243 классифицирует случаи ее наступления.

При совместном выполнении работниками отдельных видов работ, связанных с хранением, обработкой, продажей (отпуском), перевозкой, применением или иным использованием переданных им ценностей, когда невозможно разграничить ответственность каждого рабочего за причинение ущерба и заключить с ним договор о возмещении ущерба в полном размере, может вводиться коллективная (бригадная) ответственность (ст. 245).

В ст. 246 говорится, что размер ущерба, причиненного работодателю при утрате и порче имущества, определяется по фактическим потерям, исчисляемым исходя из рыночных цен, дейст-

щих в данной местности на день причинения ущерба, но не ниже стоимости и имущества по данным бухгалтерского учета с учетом степени его износа.

Дисциплинарная ответственность — санкция, которая применяется администрацией предприятия, учреждения, организации к работнику в виде дисциплинарного взыскания за дисциплинарный проступок.

Под дисциплинарным проступком понимается противоправное виновное невыполнение или ненадлежащее выполнение работником своих трудовых обязанностей. Дисциплинарная ответственность может наступить за следующие нарушения:

- отсутствие работника без уважительной причины на работе в пределах трех часов в течение рабочего дня, а также нахождение без уважительной причины не на своем рабочем месте, хотя и в помещении другого или того же самого цеха, отдела и т.п., в том числе и более трех часов в течение рабочего дня; отказ работника без уважительных причин от выполнения трудовых обязанностей в связи с изменением в установленном порядке норм труда, так как в силу трудового договора лицо обязано выполнять обусловленную работу с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка (ст. 189 ТК РФ);
- отказ или уклонение без уважительных причин от медицинского освидетельствования работников некоторых профессий, а также отказ работника от прохождения в рабочее время специального обучения и сдачи экзаменов по технике безопасности и правилам эксплуатации, если это является обязательным условием допуска к работе.

Кроме того, если в соответствии с законодательством с работником должен быть заключен договор о полной материальной ответственности и если выполняемые им обязанности составляют основную трудовую функцию, что было оговорено при приеме на работу, то отказ работника заключить договор о полной материальной ответственности рассматривается как неисполнение трудовых функций со всеми вытекающими отсюда правовыми последствиями.

В ст. 192 ТК РФ говорится, что за совершение дисциплинарного проступка, т.е. неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, *работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания:*

- замечание;
- выговор;
- увольнение по соответствующим основаниям.

Однако федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены и другие дисциплинарные взыскания.

При наложении дисциплинарного взыскания должны учитываться тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он совершен, предшествующая работа и поведение работника.

До применения дисциплинарного взыскания от работника должно быть затребовано письменное объяснение. Дисциплинарное взыскание применяется непосредственно за обнаружением проступка, но не позднее чем через месяц после этого, не считая времени болезни работника или пребывания его в отпуске. Причем за каждый дисциплинарный проступок может быть наложено только одно дисциплинарное взыскание.

В ст. 194 ТК РФ определяется порядок снятия дисциплинарного взыскания. Так, если в течение года со дня его применения работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не имеющим дисциплинарного взыскания. Кроме того, работодатель до истечения года со дня применения такого взыскания имеет право снять его с работника по собственной инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его непосредственного руководителя или представительного органа работников.

В экологической области, например, дисциплинарная ответственность носит перспективный, превентивный характер, обладает свойствами быстроты и оперативности наложения, простоты исполнения, легко доходит до сознания и воздействует на волю участников общественных отношений. Дисциплинарная ответственность в этой сфере выражается в том, что администрация предприятия (организации) или вышестоящая организация налагают на виновного работника дисциплинарное взыскание за невыполнение им обязанностей по службе или договору, связанных с охраной окружающей среды.

15.2. Юридическая ответственность корпорации

Корпорации являются *полноправными субъектами права и правоотношений*. Одним из признаков субъекта права считается *деликтоспособность*, т.е. *способность отвечать по своим обязательствам и в случае их неисполнения нести предусмотренную законом, иным нормативно-правовым актом или договором ответственность*. Дееспособность корпораций в любом случае является специальной, поскольку нормы, регулирующие корпоративные правоотношения, являются специальными по отношению к отрасли гражданского права.

Ответственность в корпоративном праве РФ необходима в силу объективных причин. В корпоративных правоотношениях задействованы зачастую значительные средства, как финансовые, так и трудовые, и иные материальные. В определенных аспектах корпоративной деятельности заинтересовано государство, государственные

органы и т.д. Кроме того, действиями корпораций может быть причинен ущерб не только другим субъектам корпоративных правоотношений, но и третьим лицам, например, потребителям. Самостоятельность несения юридической ответственности говорит о самостоятельности организации, завершенности ее дееспособности, независимости. В ряде случаев за нарушения юридических норм со стороны филиалов организации ответственность будет нести основная организация, что свидетельствует о несамостоятельности участия в гражданских правоотношениях филиалов и иных обособленных подразделений.

Юридическая ответственность корпорации может наступать в результате нарушения ею норм законодательства или договорных норм. В РФ признается, что такие участники гражданского оборота, как юридические лица и иные организации, способны нести ответственность на общих основаниях в части гражданской или административной ответственности с определенными изъятиями.

При нарушении гражданских норм корпорация будет нести гражданскую ответственность, а норм финансового, административного или иного права — соответствующий вид ответственности. Однако в ряде случаев к корпорациям невозможно применить меры, например, административной ответственности, которые применимы к гражданам. Это такие меры, как административный арест и др. К уголовной ответственности корпорацию привлечь нельзя, поскольку российское уголовное право в качестве субъекта ответственности признает лишь человека, но не организацию.

Ответственность корпораций по делам, вытекающим из гражданско-правовых и иных отношений, может быть материальной в случае, если действиями корпорации, нарушающими нормы права, был причинен ущерб или убытки другой стороне или если обязательство корпорации по отношению к третьему лицу не исполнено в иной форме. В соответствии со ст. 56 ГК РФ юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Российское законодательство допускает создание корпораций как в форме юридического лица, так и в иных формах. При этом форма организации не влияет на возможность привлечения виновного лица к ответственности, но в ряде случаев влечет изменение порядка привлечения к ответственности.

Особенностью юридического лица, как уже было отмечено выше, является наличие у такого лица обособленного имущества. Юридическое лицо — самостоятельный участник гражданского оборота, его обязательства не связаны с обязательствами учредителя или любых других его участников. Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обяза-

тельствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ либо учредительными документами юридического лица. Это положение закрепляет основу статуса юридического лица и специфику данной формы осуществления предпринимательской деятельности.

Ответственность юридического лица может быть дополнена ответственностью учредителей или иных участников юридического лица только при наличии их вины. Если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Указанные правоотношения регламентированы Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ.

В случаях, установленных федеральным законом, руководитель должника — физическое лицо, члены органов управления должника — физические лица, а также должник-гражданин могут быть привлечены к уголовной или административной ответственности.

Материальная ответственность является наиболее часто применяемой формой при привлечении к ответственности корпораций, причем основания ее могут быть различны, но непременно должны основываться на соответствующих нормах права. Размер ответственности должен определяться в соответствии с действующим законодательством.

Одновременно на корпорацию за совершение проступка может быть возложен *один или несколько видов ответственности*. Например, допускается одновременное возложение на корпорацию административной и гражданской ответственности. При этом привлечение к административной ответственности в данном случае преследует цель восстановления прежнего положения вещей и может содержать элемент кары, а привлечение к гражданско-правовой ответственности преследует цель возмещения убытков, понесенных третьим лицом в результате нарушения, допущенного корпорацией.

Сущность ответственности корпорации выражается в ее принудительном характере. Ответственность и привлечение к ней обеспечиваются государственным принуждением. Ответственность по договору или иному обязательству корпорации может быть реализована в добровольном порядке, однако в случае уклонения корпорации от исполнения своих обязательств привлечение к ответственности возможно через обращение в суд или арбитражный суд, органы,

уполномоченные разрешать административные споры, прокуратуру в зависимости от существа нарушенного права.

Особая роль в восстановлении нарушенного права в области корпоративных отношений принадлежит суду или арбитражному суду. Исполнение решений компетентных органов обеспечивается службой судебных приставов или иными уполномоченными органами.

15.3. Юридическая ответственность должностных лиц корпорации

Роль различных работников предприятия неодинакова в отношении результатов их деятельности. Так, *главный бухгалтер* в первую очередь является ответственным в отношении ведения бухгалтерского учета на предприятии, *руководитель организации* отвечает непосредственно за законность деятельности данной организации. Общее правило таково, что чем большими полномочиями обладает лицо в организации, тем больший груз ответственности приходится ему нести, и это вполне справедливо.

Руководители организаций и главные бухгалтеры являются *специальными субъектами ответственности*: в случае выявления каких-либо нарушений со стороны организации, связанных с их деятельностью, они обязательно привлекаются к ответственности по должности. Недаром ряд проступков и иных правонарушений называются должностными.

К ответственности могут привлекаться и другие должностные лица организации. Суть должностных проступков в том, что совершаются они людьми, занимающими определенную должность в организации, и данный проступок связан с деятельностью, осуществляемой в рамках этой должности или с иным использованием статуса должностного лица.

Должностные лица организации могут привлекаться к различным видам ответственности, предусмотренным действующим законодательством, например, к административной, уголовной, гражданской. При этом одновременно могут применяться за одно и то же нарушение административная ответственность и гражданская или уголовная и гражданская.

Ответственность должностного лица может быть реализована различными способами, но в любом случае она является результатом принуждения.

Одна из особенностей правового статуса должностного лица заключается в том, что *в отличие от корпорации оно может быть привлечено к дисциплинарной ответственности*. Дисциплинарная ответственность — особый вид ответственности, применяемой по отношению к специальным субъектам, наделенным определенными полномочиями в организации и занимающим определенный пост.

Дисциплинарная ответственность должна быть основана на внутренних правовых нормах корпорации, но эти нормы не должны противоречить законодательству РФ и принципам ответственности.

Меры дисциплинарной ответственности могут быть самыми различными. Обычно основаниями дисциплинарной ответственности признаются нарушения трудовой дисциплины, трудового распорядка и других аналогичных норм внутреннего права корпорации. Эти нарушения могут быть выражены в систематических опозданиях на работу, прогулах, невыполнении требований руководителя организации, непосредственного начальника или инженера по технике безопасности или пожарной безопасности, появлении на рабочем месте в состоянии алкогольного или наркотического опьянения, невыполнении плана работы, несохранении имущества вверенного материально ответственному лицу, хищении имущества корпорации и иной аналогичной деятельности.

В качестве мер дисциплинарной ответственности могут применяться предупреждение, выговор, строгий выговор, увольнение. В случае если признаки правонарушения, совершенного работником корпорации, за которое он понес дисциплинарную ответственность, подпадают под признаки одного или нескольких составов Уголовного кодекса РФ, по ним должны возбуждаться уголовные дела в общем порядке. Это не будет противоречить принципу ответственности за одно деяние только один раз, поскольку правоотношения в области ответственности в данном случае будут совершенно различными. Российское законодательство допускает заявление руководителя организации в качестве одного из оснований возбуждения уголовного дела.

Другой особенностью ответственности должностных лиц в корпорации является следующее: должностное лицо корпорации при исполнении должностных обязанностей совершает проступок, влекущий материальную ответственность перед третьими лицами, *ответственность понесет организация*. Корпорация, в свою очередь, имеет право регрессного предъявления требований к нарушителю.

Что касается уголовной ответственности, то Уголовный кодекс РФ предусматривает ряд составов преступлений. В качестве субъекта уголовной ответственности может выступать лишь физическое лицо. В ряде государств мира субъектами уголовной ответственности могут выступать и организации, при этом к организациям применяются специфические меры воздействия, отличные от мер воздействия, применяемых к гражданам. Для российского уголовного права не характерно привлечение организации к уголовной ответственности ввиду специфики трактовки понятия субъекта преступления.

Правоприменительная практика свидетельствует о том, что правовая форма организаций в ряде случаев может облегчать совершение преступлений. Объекты преступлений в данном случае существенно разнятся от общеуголовных до специфических.

Рассмотрим некоторые виды преступных деяний в сфере корпоративной деятельности.

1. Чрезвычайно распространено *лжепредпринимательство*, т.е. создание коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, имеющее целью получение кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытие запрещенной деятельности, причиняющее крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Лжепредпринимательство является нарушением норм корпоративного права, поскольку при этом используется форма коммерческой организации для достижения целей, не предусмотренных ее уставом и, разумеется, законодательством о такой организации.

2. Чрезвычайно опасно для экономических интересов субъектов — участников корпоративных правоотношений *совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами или иным имуществом, заведомо приобретенными другими лицами преступным путем, в целях придания правомерного вида владению, пользованию и распоряжению указанными денежными средствами или иным имуществом.*

Финансовыми операциями и другими сделками с денежными средствами или иным имуществом, совершенными в крупном размере, признаются финансовые операции и другие сделки с денежными средствами или иным имуществом, совершенные на сумму, превышающую 1 млн руб.

3. Весьма широко распространены *нарушения в финансово-кредитной сфере*. Особо опасны такие деяния, как получение руководителем организации кредита путем предоставления банку ложных сведений, незаконное получение государственного целевого кредита, злостное уклонение руководителя организации от погашения кредиторской задолженности в крупном размере или от оплаты ценных бумаг после вступления в законную силу соответствующего судебного акта, недобросовестная конкуренция, фиктивное и преднамеренное банкротство, недобросовестные действия при эмиссии, уклонение от уплаты налогов.

Получение руководителем организации кредита либо льготных условий кредитования путем представления банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии индивидуального предпринимателя или организации признается преступлением, если это деяние причинило крупный ущерб. Сходным, но самостоятельным составом

является незаконное получение государственного целевого кредита, а равно его использование не по прямому назначению, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

4. Встречается и такой состав, как *недопущение, ограничение и устранение конкуренции* путем установления или поддержания монопольно высоких или монопольно низких цен, раздела рынка, ограничения доступа на рынок, устранения с него других субъектов экономической деятельности, установления или поддержания единых цен.

5. Многочисленны *нарушения в сфере сделок и выпуска ценных бумаг*. Внесение в проспект эмиссии ценных бумаг заведомо недостоверной информации, утверждение содержащего заведомо недостоверную информацию проспекта эмиссии или отчета об итогах выпуска ценных бумаг, а равно размещение эмиссионных ценных бумаг, выпуск которых не прошел государственную регистрацию, является преступлением, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству.

Злостное уклонение от предоставления информации, содержащей данные об эмитенте, об его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделках и иных операциях с ценными бумагами, лица, обязанного обеспечить указанной информацией инвестора или контролирующий орган, либо предоставление заведомо неполной или ложной информации является преступлением, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Данное преступление особенно характерно для тех корпораций, которые выпускают ценные бумаги. Практика показывает, что, как правило, именно в этих корпорациях сосредотачиваются большие денежные средства.

6. Имущество корпорации имеет очень большое значение для ряда правоотношений, в которые корпорация вступает по роду своей деятельности. Имущество корпорации является ее материальной базой и может обеспечивать исполнение корпорацией своих отдельных обязательств. В ряде случаев наличие или отсутствие имущества у корпорации является юридическим фактом, который способен повлиять не только на взаимоотношения корпорации с другими лицами, но и на решения, принимаемые компетентными органами в отношении этих корпораций.

Поэтому *сокрытие имущества или имущественных обязательств, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе, передача имущества в иное владение, отчуждение или уничтожение имущества, а равно сокрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, от-*

ражающих экономическую деятельность, если эти действия совершены руководителем или собственником организации-должника либо индивидуальным предпринимателем при банкротстве или в предвидении банкротства и причинили крупный ущерб, является преступлением.

7. Достаточно опасные правовые последствия может повлечь *преднамеренное банкротство*. Преднамеренное банкротство, т.е. умышленное создание или увеличение неплатежеспособности, совершенное руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем в личных интересах или интересах иных лиц, причинившее крупный ущерб, также является уголовным преступлением. Преднамеренное банкротство может преследовать самые различные цели, но они всегда являются недобросовестными и потому нарушают основной принцип предпринимательской деятельности.

К этому составу примыкает *фиктивное банкротство*, т.е. заведомо ложное объявление руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности в целях введения в заблуждение кредиторов для получения отсрочки или рассрочки причитающихся кредиторам платежей или скидки с долгов, а равно для неуплаты долгов. Если это деяние причинило крупный ущерб, то оно также признается уголовно наказуемым деянием.

8. Особое место в системе обязательств организаций занимают обязательства об уплате законно установленных налогов и сборов. В ряде случаев нарушения налогового законодательства со стороны организации преследуются в уголовном порядке. Столь строгие требования к добросовестному участию в налоговых правоотношениях объясняются их чрезвычайной важностью для государства. Так, преступлением признается *уклонение от уплаты налогов и (или) сборов путем непредставления налоговой декларации или иных документов, представление которых в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах является обязательным, либо путем включения в налоговую декларацию или иные документы заведомо ложных сведений, совершенное в крупном размере*.

В добавление к сказанному, следует отметить, что организации также являются налоговыми агентами своих работников и имеют, естественно, определенные обязательства как перед государством, так и перед этими работниками. Так, неисполнение в личных интересах обязанностей налогового агента по исчислению, удержанию или перечислению налогов и (или) сборов, подлежащих в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах исчислению, удержанию у налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет (внебюджетный фонд), совершенное в крупном размере, является преступлением.

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

9. Непосредственное отношение к работникам корпораций имеют *преступления против интересов службы в коммерческих организациях*. Одним из таких преступлений является злоупотребление полномочиями.

Согласно Уголовному кодексу РФ *злоупотребление полномочиями* — это использование лицом, выполняющим управленческие функции в коммерческой или иной организации, своих полномочий вопреки законным интересам этой организации и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесения вреда другим лицам, если это деяние повлекло причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства.

Контрольные вопросы

1. Какие виды ответственности предусмотрены за нарушение российского законодательства?
2. Что понимают под деликтоспособностью корпорации?
3. В чем заключается юридическая ответственность корпорации?
4. В чем заключается юридическая ответственность должностных лиц корпорации?
5. Каковы основные правовые акты, устанавливающие нормы корпоративного права?

Глава 16

Регулирование труда в корпорации

- 16.1. Кадровая корпоративная политика и роль трудового договора
 - 16.2. Заключение и расторжение корпоративного договора
 - 16.3. Юридическая служба на предприятии: ее роль и функции
-

16.1. Кадровая корпоративная политика и роль трудового договора

Корпорация являет собой не просто абстрактную юридическую форму, осуществляющую определенную деятельность. Главная ее составляющая — коллектив, работники, и именно от них зависит то, как работает организация.

В отношении этих сотрудников руководством предприятия осуществляется определенная *кадровая политика*. В крупных предприятиях, как правило, имеются отделы кадров, специалисты которых занимаются решением вопросов, связанных с трудовыми правоотношениями, и обладают знаниями в области трудового права. *Так или иначе, кадровая политика корпораций должна согласовываться с трудовым законодательством РФ.*

Корпоративная политика организации ориентирована главным образом на возможно наиболее эффективное привлечение кадров на предприятие, а также управление этими кадрами. Отдельно взятое крупное предприятие уже представляет собой социальную мини-систему, некую общность, объединенную общей задачей. В такой системе складываются особые отношения, действуют своеобразные корпоративные и иные социальные нормы.

Одной из особенностей трудовых правоотношений корпорации с ее работниками является особая роль государства в регулировании подобных правоотношений, наличие государственных органов, основной функцией которых является осуществление надзора и контроля за соблюдением на предприятиях трудового законодательства РФ. В гражданских отношениях с участием корпораций участие государства минимально.

Основной формой отношений между корпорацией и работником является трудовой договор. Далеко не все отношения, привлекающие работников на предприятие, являются трудовыми. Ряд пра-

воотношений по выполнению работ для корпорации может быть выполнен на основании не трудового договора, а гражданских договоров, таких, как договор подряда или агентский договор, договор поручения и т.д. Однако большинство правоотношений такого рода с гражданами, как правило, строится на основании трудовых договоров.

Трудовой договор с работником призван обеспечить права корпорации в отношении трудовых функций работника и права работника в отношении корпорации и гарантии этих прав. При принятии гражданина на работу заключение трудового договора является обязательным.

Согласно ст. 56 ТК РФ *трудовой договор* — соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

В интересующих нас отношениях на стороне работодателя выступает корпорация, которая в лице уполномоченного лица (директора, специалиста отдела кадров или руководителя отдела) заключает с работником трудовой договор.

В трудовом договоре указываются:

- фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя — физического лица), заключивших трудовой договор;
- сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя — физического лица;
- идентификационный номер налогоплательщика (для работодателей, за исключением работодателей — физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);
- сведения о представителе работодателя, подписавшем трудовой договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;
- место и дата заключения трудового договора.

Обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

- место работы, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации, расположенном в

другой местности, — место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождения;

- трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы). Если в соответствии с Трудовым кодексом РФ, иными федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений, то наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации;
- дата начала работы, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор, — также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора в соответствии с Трудовым кодексом РФ или иным федеральным законом;
- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или оклада (должностного оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);
- режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);
- компенсации за тяжелую работу и работу с вредными и (или) опасными условиями труда, если работник принимается на работу в соответствующих условиях, с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;
- условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);
- условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами;
- другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Если при заключении трудового договора в него не были включены какие-либо сведения и (или) условия из числа предусмотренных частями первой и второй настоящей статьи, то это не является основанием для признания трудового договора незаключенным или его расторжения. Трудовой договор должен быть дополнен недостающими сведениями и (или) условиями. При этом недостающие сведения вносятся непосредственно в текст трудового договора, а недостающие условия определяются приложением к трудовому до-

говору либо отдельным соглашением сторон, заключаемым в письменной форме, которые являются неотъемлемой частью трудового договора.

В трудовом договоре могут предусматриваться дополнительные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами, в частности:

- об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) и (или) о рабочем месте;
- об испытании;
- о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);
- об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя;
- о видах и об условиях дополнительного страхования работника;
- об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи;
- об уточнении применительно к условиям работы данного работника прав и обязанностей работника и работодателя, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

По соглашению сторон в трудовой договор могут также включаться права и обязанности работника и работодателя, установленные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами, а также права и обязанности работника и работодателя, вытекающие из условий коллективного договора, соглашений. Невключение в трудовой договор каких-либо из указанных прав и (или) обязанностей работника и работодателя не может рассматриваться как отказ от реализации этих прав или исполнения этих обязанностей.

Трудовые договоры могут заключаться:

- на неопределенный срок;
- на определенный срок, который составляет не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен ТК РФ и иными федеральными законами.

Срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, если иное не предусмотрено ТК РФ и иными федераль-

ными законами. Характер работ на некоторых предприятиях, специализирующихся на определенных видах деятельности, носит именно такой характер. В случаях, предусмотренных Трудовым кодексом РФ, срочный трудовой договор может заключаться по соглашению сторон трудового договора без учета характера предстоящей работы и условий ее выполнения.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то *договор считается заключенным на неопределенный срок*. В случае, когда ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением срока его действия и работник продолжает работу после истечения срока действия трудового договора, условие о срочном характере трудового договора утрачивает силу и трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок.

Трудовой договор, заключенный на определенный срок при отсутствии достаточных к тому оснований, установленных судом, считается заключенным на неопределенный срок.

Запрещается заключение срочных трудовых договоров в целях уклонения от предоставления прав и гарантий, предусмотренных для работников, с которыми заключается трудовой договор на неопределенный срок.

Срочный трудовой договор заключается:

- на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, за которым в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором сохраняется место работы;
- на время выполнения временных (до двух месяцев) работ;
- для выполнения сезонных работ, когда в силу природных условий работа может производиться только в течение определенного периода (сезона);
- с лицами, направляемыми на работу за границу;
- для проведения работ, выходящих за рамки обычной деятельности работодателя (реконструкция, монтажные, пусконаладочные и другие работы), а также работ, связанных с заведомо временным (до одного года) расширением производства или объема оказываемых услуг;
- с лицами, поступающими на работу в организации, созданные на заведомо определенный период или для выполнения заведомо определенной работы;
- с лицами, принимаемыми для выполнения заведомо определенной работы в случаях, когда ее завершение не может быть определено конкретной датой;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- для выполнения работ, непосредственно связанных со стажировкой и с профессиональным обучением работника;
- в случаях избрания на определенный срок в состав выборного органа или на выборную должность на оплачиваемую работу, а также поступления на работу, связанную с непосредственным обеспечением деятельности членов избираемых органов или должностных лиц в органах государственной власти и органах местного самоуправления, в политических партиях и других общественных объединениях;
- с лицами, направленными органами службы занятости населения на работы временного характера и общественные работы;
- с гражданами, направленными для прохождения альтернативной гражданской службы;
- в других случаях, предусмотренных настоящим Трудовым кодексом РФ или иными федеральными законами.

По соглашению сторон срочный трудовой договор может заключаться:

- с лицами, поступающими на работу к работодателям - субъектам малого предпринимательства (включая индивидуальных предпринимателей), численность работников которых не превышает 35 человек (в сфере розничной торговли и бытового обслуживания — 20 человек);
- с поступающими на работу пенсионерами по возрасту, а также с лицами, которым по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением, выданным в порядке, установленном федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, разрешена работа исключительно временного характера;
- с лицами, поступающими на работу в организации, расположенные в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, если это связано с переездом к месту работы;
- для проведения неотложных работ по предотвращению катастроф, аварий, несчастных случаев, эпидемий, эпизоотий, а также для устранения последствий указанных и других чрезвычайных обстоятельств;
- с лицами, избранными по конкурсу на замещение соответствующей должности, проведенному в порядке, установленном трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права;
- с творческими работниками средств массовой информации, организаций кинематографии, театров, театральных и концертных организаций, цирков и иными лицами, участвующими в создании и (или) исполнении (экспонировании) произведений, в соответствии с перечнями работ, профессий, должностей этих работников, утверждаемыми Правительством

Российской Федерации с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений;

- с руководителями, заместителями руководителей и главными бухгалтерами организаций, независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности;
- с лицами, обучающимися по очной форме обучения;
- с лицами, поступающими на работу по совместительству;
- в других случаях, предусмотренных Трудовым кодексом или иными федеральными законами.

Руководству корпорации, равно как и любым другим лицам, запрещается требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами.

Особые отношения возникают в связи со вступлением трудового договора в силу. Трудовой договор вступает в силу со дня его подписания работником и работодателем, если иное не установлено федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или трудовым договором, либо со дня фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя. Работник обязан приступить к исполнению трудовых обязанностей со дня, определенного трудовым договором. Если в трудовом договоре не оговорен день начала работы, то работник должен приступить к работе на следующий рабочий день после вступления договора в силу. Если работник не приступил к работе в установленный срок, то работодатель *имеет право аннулировать трудовой договор*. Аннулированный трудовой договор считается незаключенным. Аннулирование трудового договора не лишает работника права на получение обеспечения по обязательному социальному страхованию при наступлении страхового случая в период со дня заключения трудового договора до дня его аннулирования.

По письменному заявлению работника работодатель обязан не позднее трех дней со дня подачи этого заявления выдать работнику копии документов, связанных с работой (копии приказа о приеме на работу, приказов о переводах на другую работу, приказа об увольнении с работы; выписки из трудовой книжки; справки о заработной плате, периоде работы у данного работодателя и другое). Копии документов, связанных с работой, должны быть заверены надлежащим образом и предоставляться работнику безвозмездно. При прекращении трудового договора работодатель обязан выдать работнику в день увольнения (последний день работы) трудовую книжку и (по письменному заявлению работника) копии документов, связанных с работой.

Если в день увольнения работника выдать трудовую книжку невозможно в связи с отсутствием работника либо его отказом от по-

лучения трудовой книжки на руки, работодатель направляет работнику уведомление о необходимости явиться за трудовой книжкой либо дать согласие на отправку ее по почте. Со дня направления уведомления работодатель освобождается от ответственности за задержку выдачи трудовой книжки.

16.2. Заключение и расторжение корпоративного договора

Порядок заключения и расторжения трудового договора между корпорацией и работником регулируется главой 11 ТК РФ. *Моменты заключения и расторжения трудового договора очень важны в силу того, что ряд правовых последствий для обеих сторон этого договора связывается именно с этими двумя моментами.*

Согласно ТК РФ заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста 16 лет, именно с этого возраста, таким образом, наступает трудовая дееспособность работника. Что касается полномочий корпорации в этой сфере, то она становится правомочной для участия в трудовых отношениях с момента государственной регистрации юридического лица, если она является юридическим лицом или с момента создания, если она юридическим лицом не является. В случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста 15 лет.

С согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с учащимся, достигшим возраста 14 лет, для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и не нарушающего процесса обучения. В организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках допускается с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства заключение трудового договора с лицами, не достигшими возраста 14 лет, для участия в создании и (или) исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию.

Запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора. Какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение прав или установление прямых или косвенных преимуществ при заключении трудового договора в зависимости от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, социального и должностного положения, места жительства (в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания), а также других обстоятельств, не связанных с дело-

выми качествами работников, не допускается, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Запрещается отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей. Запрещается отказывать в заключении трудового договора работникам, приглашенным в письменной форме на работу в порядке перевода от другого работодателя, в течение одного месяца со дня увольнения с прежнего места работы. По требованию лица, которому отказано в заключении трудового договора, работодатель обязан сообщить причину отказа в письменной форме. Отказ в заключении трудового договора может быть обжалован в судебном порядке.

При заключении трудового договора лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю:

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
- трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;
- страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;
- документы воинского учета (для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу);
- документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний (при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки).

В отдельных случаях с учетом специфики работы ТК РФ, иными федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ может предусматриваться необходимость предъявления при заключении трудового договора дополнительных документов.

Запрещается требовать от лица, поступающего на работу, документы, помимо предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ. При заключении трудового договора впервые трудовая книжка и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования оформляются работодателем.

Трудовая книжка установленного образца является основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника. Форма, порядок ведения и хранения трудовых книжек, а также порядок изготовления бланков трудовых книжек и обеспечения ими работодателей устанавливаются Правительством РФ. В трудовую книжку вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводах на другую постоянную работу и об увольнении работника, а также основания прекращения трудового договора и сведения

о награждениях за успехи в работе. Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение. По желанию работника сведения о работе по совместительству вносятся в трудовую книжку по месту основной работы на основании документа, подтверждающего работу по совместительству. Записи в трудовую книжку о причинах прекращения трудового договора должны производиться в точном соответствии с формулировками Трудового кодекса РФ или иного федерального закона и со ссылкой на соответствующую статью, пункт ТК РФ или иного федерального закона. Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой хранится у работодателя.

Трудовой договор, не оформленный надлежащим образом, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя. При фактическом допущении работника к работе работодатель обязан оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее трех дней со дня фактического допущения работника к работе.

При заключении трудовых договоров с отдельными категориями работников законами и иными нормативными правовыми актами может быть предусмотрена необходимость согласования возможности заключения трудовых договоров либо их условий с соответствующими лицами или органами, не являющимися работодателями по этим договорам, или составление трудовых договоров в большем количестве экземпляров.

Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, изданным на основании заключенного трудового договора. Содержание приказа (распоряжения) работодателя должно соответствовать условиям заключенного трудового договора. Приказ (распоряжение) работодателя о приеме на работу объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора. По требованию работника работодатель обязан выдать ему надлежащее заверенную копию указанного приказа (распоряжения).

При приеме на работу работодатель обязан ознакомить работника с действующими в организации правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, имеющими отношение к трудовой функции работника, коллективным договором.

Обязательному предварительному медицинскому освидетельствованию при заключении трудового договора подлежат лица, не достигшие возраста 18 лет, а также иные лица в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами. При

заключении трудового договора соглашением сторон может быть обусловлено испытание работника в целях проверки его соответствия поручаемой работе. Условие об испытании должно быть указано в трудовом договоре. Отсутствие в трудовом договоре условия об испытании означает, что работник принят без испытания.

В период испытания на работника распространяются положения Трудового кодекса РФ, законов, иных нормативных правовых актов, локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения.

Испытание при приеме на работу не устанавливается для:

- лиц, поступающих на работу по конкурсу на замещение соответствующей должности, проведенному в порядке, установленном законом;
- беременных женщин;
- лиц, не достигших возраста восемнадцати лет;
- лиц, окончивших образовательные учреждения начального, среднего и высшего профессионального образования и впервые поступающих на работу по полученной специальности;
- лиц, избранных (выбранных) на выборную должность на оплачиваемую работу;
- лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями;
- в иных случаях, предусмотренных Трудовым кодексом РФ, иными федеральными законами и коллективным договором.

Срок испытания не может превышать трех месяцев, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений организаций — шести месяцев, если иное не установлено федеральным законом. В срок испытания не засчитываются период временной нетрудоспособности работника и другие периоды, когда он фактически отсутствовал на работе. При неудовлетворительном результате испытания работодатель имеет право до истечения срока испытания расторгнуть трудовой договор с работником, предупредив его об этом в письменной форме не позднее чем за три дня с указанием причин, послуживших основанием для признания этого работника не выдержавшим испытание. Решение работодателя работник имеет право обжаловать в судебном порядке.

При неудовлетворительном результате испытания расторжение трудового договора производится без учета мнения соответствующего профсоюзного органа и без выплаты выходного пособия. Если срок испытания истек, а работник продолжает работу, то он считается выдержавшим испытание и последующее расторжение трудового договора допускается только на общих основаниях. Если в период испытания работник придет к выводу, что предложенная ему

работа не является для него подходящей, то он имеет право расторгнуть трудовой договор по собственному желанию, предупредив об этом работодателя в письменной форме за три дня.

Перевод на другую постоянную работу в той же организации по инициативе работодателя, то есть изменение трудовой функции или изменение существенных условий трудового договора, а равно перевод на постоянную работу в другую организацию либо в другую местность вместе с организацией допускается только с письменного согласия работника.

Работника, нуждающегося в соответствии с медицинским заключением в предоставлении другой работы, работодатель обязан с его согласия перевести на другую имеющуюся работу, не противопоказанную ему по состоянию здоровья. При отказе работника от перевода либо отсутствию в организации соответствующей работы трудовой договор прекращается в соответствии с Трудовым кодексом РФ.

Не является переводом на другую постоянную работу и не требует согласия работника перемещение его в той же организации на другое рабочее место, в другое структурное подразделение этой организации в той же местности, поручение работы на другом механизме или агрегате, если это не влечет за собой изменения трудовой функции и изменения существенных условий трудового договора.

По причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда, допускается изменение определенных сторонами существенных условий трудового договора по инициативе работодателя при продолжении работником работы без изменения трудовой функции. О введении указанных изменений работник должен быть уведомлен работодателем в письменной форме не позднее чем за два месяца до их введения, если иное не предусмотрено Трудовым кодексом РФ или иным федеральным законом.

Если работник не согласен на продолжение работы в новых условиях, то работодатель обязан в письменной форме предложить ему иную имеющуюся в организации работу, соответствующую его квалификации и состоянию здоровья, а при отсутствии такой работы — вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу, которую работник может выполнять с учетом его квалификации и состояния здоровья. При отсутствии указанной работы, а также в случае отказа работника от предложенной работы трудовой договор прекращается в соответствии с Трудовым кодексом РФ.

В случае если определенные Трудовым кодексом РФ обстоятельства могут повлечь за собой массовое увольнение работников, работодатель в целях сохранения рабочих мест имеет право с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации вводить режим неполного рабочего времени на срок до шести месяцев.

Если работник отказывается от продолжения работы на условиях соответствующих режимов рабочего времени, то трудовой договор расторгается в соответствии с предоставлением работнику соответствующих гарантий и компенсаций. Отмена режима неполного рабочего времени производится работодателем с учетом мнения представительного органа работников организации.

Не могут вводиться изменения существенных условий трудового договора, ухудшающие положение работника по сравнению с условиями коллективного договора, соглашения.

В случае производственной необходимости работодатель имеет право переводить работника на срок до одного месяца на не обусловленную трудовым договором работу в той же организации с оплатой труда по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе. Такой перевод допускается для предотвращения катастрофы, производственной аварии или устранения последствий катастрофы, аварии или стихийного бедствия; для предотвращения несчастных случаев, простоя (временной приостановки работы по причинам экономического, технологического, технического или организационного характера), уничтожения или порчи имущества, а также для замещения отсутствующего работника. При этом работник не может быть переведен на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья.

Продолжительность перевода на другую работу для замещения отсутствующего работника не может превышать одного месяца в течение календарного года (с 1 января по 31 декабря). С письменного согласия работник может быть переведен на работу, требующую более низкой квалификации.

При смене собственника имущества организации новый собственник не позднее трех месяцев со дня возникновения у него права собственности имеет право расторгнуть трудовой договор с руководителем организации, его заместителями и главным бухгалтером. Смена собственника имущества организации не является основанием для расторжения трудовых договоров с другими работниками организации.

В случае отказа работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации трудовой договор прекращается. При смене собственника имущества организации сокращение численности или штата работников допускается только после государственной регистрации перехода права собственности.

При изменении подведомственности (подчиненности) организации, а равно при ее реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, выделении, преобразовании) трудовые отношения с согласия работника продолжают.

Работодатель *обязан отстранить от работы (не допускать к работе) работника:*

- появившегося на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
- не прошедшего в установленном порядке обучение и проверку знаний и навыков в области охраны труда;
- не прошедшего в установленном порядке обязательный предварительный или периодический медицинский осмотр;
- при выявлении в соответствии с медицинским заключением противопоказаний для выполнения работником работы, обусловленной трудовым договором;
- по требованиям органов и должностных лиц, уполномоченных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, и в других случаях, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами.

Работодатель отстраняет от работы (не допускает к работе) работника на весь период времени до устранения обстоятельств, явившихся основанием для отстранения от работы или недопущения к работе. В период отстранения от работы (недопущения к работе) заработная плата работнику не начисляется, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. В случаях отстранения от работы работника, который не прошел обучение и проверку знаний и навыков в области охраны труда либо обязательный предварительный или периодический медицинский осмотр не по своей вине, ему производится оплата за все время отстранения от работы как за простой.

Основаниями прекращения трудового договора в соответствии с нормами Трудового кодекса РФ являются:

- 1) соглашение сторон (ст. 78);
- 2) истечение срока трудового договора (п. 2 ст. 58), за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжают и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;
- 3) расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 80);
- 4) расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ст. 81);
- 5) перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);
- 6) отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией (ст. 75);
- 7) отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора (ст. 73);

8) отказ работника от перевода на другую работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением (ч. 2 ст. 72);

9) отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность (ч. 1 ст. 72);

10) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 83);

11) нарушение установленных Трудовым кодексом РФ или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (ст. 84).

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами.

Во всех случаях днем увольнения работника является последний день его работы.

Трудовой договор может быть *в любое время расторгнут по соглашению сторон трудового договора.*

Срочный трудовой договор расторгается с истечением срока его действия, о чем работник должен быть предупрежден в письменной форме не менее чем за три дня до увольнения. Трудовой договор, заключенный на время выполнения определенной работы, расторгается по завершении этой работы. Трудовой договор, заключенный на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, расторгается с выходом этого работника на работу. Трудовой договор, заключенный на время выполнения сезонных работ, расторгается по истечении определенного сезона.

Работник имеет право расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме за две недели.

По соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения об увольнении.

В тех случаях, когда заявление работника об увольнении по его инициативе (по собственному желанию) обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в образовательное учреждение, выход на пенсию и другие случаи), а также в случаях установленного нарушения работодателем законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, условий коллективного договора, соглашения или трудового договора, работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника.

До истечения срока предупреждения об увольнении работник имеет право в любое время отозвать свое заявление. Увольнение в этом случае не производится, если на его место не приглашен в письменной форме другой работник, которому в соответствии с ТК

РФ и иными федеральными законами не может быть отказано в заключении трудового договора.

По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу. В последний день работы работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку, другие документы, связанные с работой, по письменному заявлению работника и произвести с ним окончательный расчет.

Если по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, то действие трудового договора продолжается.

Трудовой договор может быть расторгнут работодателем в случаях:

- ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем-физическим лицом;
- сокращения численности или штата работников организации;
- несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие: состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением; недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;
- смены собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера);
- неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание;
- однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей: прогула (отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня); появления на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения; разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей; совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий;
- нарушения работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий;
- совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если

эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя;

- совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;
- принятия необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации;
- однократного грубого нарушения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей;
- представления работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора;
- прекращения допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне;
- предусмотренных трудовым договором с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации;
- в других случаях, установленных Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами.

Не допускается увольнение работника по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем-физическим лицом) в период его временной нетрудоспособности и в период пребывания в отпуске.

В случае прекращения деятельности филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения организации, расположенных в другой местности, расторжение трудовых договоров с работниками этих структурных подразделений производится по правилам, предусмотренным для случаев ликвидации организации.

При принятии решения о сокращении численности или штата работников организации и возможном расторжении трудовых договоров с работниками работодатель обязан в письменной форме сообщить об этом выборному профсоюзному органу данной организации не позднее чем за два месяца до начала проведения соответствующих мероприятий, а в случае, если решение о сокращении численности или штата работников организации может привести к массовому увольнению работников — не позднее чем за три месяца до начала проведения соответствующих мероприятий. Критерии массового увольнения определяются в отраслевых и (или) территориальных соглашениях.

Трудовой договор подлежит прекращению по следующим обстоятельствам, независящим от воли сторон:

1) призыв работника на военную службу или направление его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу;

2) восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда;

3) неизбрание на должность;

4) осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу;

5) признание работника полностью нетрудоспособным в соответствии с медицинским заключением;

6) смерть работника либо работодателя — физического лица, а также признание судом работника либо работодателя — физического лица умершим или безвестно отсутствующим;

7) наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, крупная авария, эпидемия и другие чрезвычайные обстоятельства), если данное обстоятельство признано решением Правительства РФ или органа государственной власти соответствующего субъекта РФ.

Трудовой договор прекращается вследствие нарушения установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил его заключения, если нарушение этих правил исключает возможность продолжения работы в следующих случаях:

1) заключение трудового договора в нарушение приговора суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

2) заключение трудового договора на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением;

3) отсутствие соответствующего документа об образовании, если выполнение работы требует специальных знаний в соответствии с федеральным законом или иным нормативным правовым актом;

4) в других случаях, предусмотренных федеральным законом.

При прекращении трудового договора работодатель выплачивает работнику выходное пособие в размере среднего месячного заработка, если нарушение правил заключения трудового договора допущено не по вине работника.

При анализе трудовых норм российского права может показаться, что законодатель стремился защитить главным образом права работника, а не корпораций или иных работодателей. Однако следует учитывать, что именно работник, физическое лицо, является наиболее уязвимой стороной трудовых отношений и при возникновении каких-либо нарушений его прав пострадать он может значительно больше, нежели корпоративные субъекты.

16.3. Юридическая служба на предприятии: ее роль и функции

Юридическая служба предприятия — это особое структурное подразделение корпорации, выполняющее специфические функции в области правоотношений как внутри корпорации, так и вне ее. Корпораций и их форм существует множество, наиболее крупные корпорации, как по размеру оборота, так и по числу работников, обычно имеют в своей структуре юридическую службу.

Современные предприятия заключают множество договоров, выступают сторонами в арбитражном процессе, сталкиваются с административными и иными конфликтами в юридической сфере.

Осуществление этих функций требует знаний в области юриспруденции и соответствующей практики и навыков. В отдельно взятой корпорации эти обязанности выполняет, как правило, юридический отдел или юрисконсульт. Отдельные функции, касающиеся трудовых правоотношений на предприятии, в крупных организациях выполняет отдел кадров, где делопроизводство ведут инспекторы отдела кадров. Инспекторам отдела кадров обязательно иметь высшее юридическое образование, однако знание трудового законодательства и правил ведения трудового делопроизводства необходимо.

Трудовые правоотношения — очень узкая сфера специализации. Деятельность юридической службы предприятия не исчерпывается трудовыми спорами. Для примера рассмотрим деятельность юридической службы такого предприятия, которое занимается централизованным распространением периодической печати через сеть киосков. *К категории дел, относящихся к компетенции юридической службы можно причислить:*

- договорную работу, включающую составление, разработку и заключение договоров поставки с поставщиками продукции (в случае если корпорация получает продукцию по договору поставки);
- осуществление представительства в суде и арбитражном суде;
- оптимизацию налогообложения организации;
- земельные отношения, связанные с арендой земельных участков под киоски распространения, договоры с муниципальными властями и др.;
- участие в уголовных процессах при предъявлении гражданских исков по делам о кражах и грабежах;
- другие дела.

Эти функции требуют высшего юридического образования, а главное — большого опыта. Юрист, осуществляющий такие функции, должен быть поистине юристом широкого профиля. Юриди-

ческие отделы крупных корпораций, как правило, состоят из нескольких юристов, каждый из которых занимается определенными видами дел корпорации.

В ряде случаев функции юридической службы корпорации может выполнять адвокат, берущий данную корпорацию на обслуживание по договору. Таких предприятий у одного адвоката может быть несколько, однако ему придется столкнуться с определенными трудностями в случае, если интересы этих предприятий пересекутся, например, в арбитражном суде.

Роль юридической службы на современном предприятии чрезвычайно велика, и она постоянно возрастает по мере усложнения правоотношений, в которых участвует организация, причем не только гражданских, но и административных, и налоговых.

Современное налоговое законодательство достаточно сложно для понимания человека, далекого от юриспруденции. Обычно налогообложение крупного предприятия не исчерпывается какой-то одной системой налогообложения, поскольку такие организации, как правило, осуществляют несколько видов деятельности, которые, в свою очередь, подлежат налогообложению по различным системам.

Подготовка полноценного специалиста для корпорации — трудоемкое и дорогостоящее мероприятие. Особенность такой подготовки в том, что деятельность каждого предприятия индивидуальна. Каждая корпорация имеет собственную организационно-правовую форму, в определенной степени определяющую объем и характер ее деятельности. Кроме того, каждая корпорация ведет определенную деятельность, что влечет заключение особого вида договоров, других особенностей деятельности юрисконсульта на предприятии. На одних предприятиях юрисконсульту приходится в основном разрешать налоговые споры, на других — заниматься в первую очередь договорной работой или выполнять иные обязанности.

Поэтому юрисконсульту необходимо приспособиться к характеру работы на предприятии. На многих крупных предприятиях существует добрая традиция, согласно которой предприятие, имеющее в своей структуре юридический отдел, периодически производит набор молодых специалистов с целью подготовки их к работе на данном предприятии с обучением специфики работы на нем.

В сфере правового обеспечения хозяйственной, экономической, общественной и культурной жизни за соблюдением и исполнением требований законодательства следят юридические службы предприятий, учреждений и организаций. Для нормального функционирования предприятий всех форм собственности необходимо квалифицированное юридическое обеспечение, этим и определяется роль юридических служб. Юридическая служба предприятий, учреждений и организаций — это комплекс правовых подразделений

(управлений, отделов, бюро) или должностных лиц (например, юрисконсультов) созданных в хозяйственных и других организациях с целью ведения правовой работы.

Основы построения юридических служб закреплены в общем положении о юридическом отделе (бюро), главном (старшем) юрисконсульте министерства, ведомства, местных органов власти, предприятия, организации, учреждения. В соответствии с этим положением для проведения правовой работы в зависимости от ее объема, характера и сложности, создаются самостоятельные структурные подразделения в виде юридического отдела (бюро) или вводятся должности главного (старшего) юрисконсульта или просто юрисконсульта соответствующих организаций. Основными задачами таких подразделений являются:

- укрепление законности в деятельности предприятий, учреждений или организаций, в составе которых они образованы; активное использование правовых средств для эффективной хозяйственной деятельности;
- обеспечение с помощью правовых средств сохранности собственности предприятий и учреждений и выполнения заключенных договоров с другими организациями;
- защита прав и законных интересов предприятий и организаций, а также работающих в них сотрудников.

Обычно в положениях о юридических службах предусматривается определенная их *компетенция в выполнении следующих функций*: проверять соответствие законодательству все правовые документы, в том числе проекты приказов, которые подготовлены на подпись руководителю; участвовать в работе по заключению различных видов договоров и контрактов; представлять интересы предприятия в других организациях по правовым вопросам, в арбитражных, третейских и других судах; консультировать руководство, профсоюзные организации предприятий, по вопросам применения законодательства; вносить предложения об изменении или отмене устаревших приказов или других документов; осуществлять разъяснение действующего законодательства в коллективе; координировать всю юридическую работу на предприятии; участвовать в предупреждении хищений, приписок, должностной халатности и других правонарушений.

Сотрудники юридических служб принимают участие в проведении различных мероприятий в рамках корпорации:

- проверках по соблюдению законодательства, по охране собственности и т.д.;
- разработке мероприятий по предупреждению хищений и бесхозяйственности совместно с другими службами предприятия (ревизорами, работниками бухгалтерии, охраны, технического контроля и т.д.);

- подготовке и оформлению материалов о хищениях, растратах, недостачах, выпуске недоброкачественной продукции и пр., для передачи их в следственные или судебные органы;
- в работе по возмещению ущерба, причиненного предприятию;
- обеспечении действующих положений о списании материальных ценностей.

О случаях правонарушений, нарушений требований законодательства работниками и сотрудниками предприятия, учреждения, организации, начальник (заведующий) юридическим отделом, бюро или юрисконсульт, обязаны ставить в известность руководителей. Если сотрудники юридической службы не приняли мер к устранению нарушения законности, они могут нести ответственность наряду с руководителем.

Не очень крупные предприятия, учреждения, организации не в состоянии содержать большую юридическую службу, поэтому они ограничиваются введением должности юрисконсульта. На юрисконсульта возлагается контроль за законностью приказов и распоряжений, издаваемых администрацией, участие в составлении договоров и соглашений, заключаемых с другими организациями, информирование рабочих и служащих о текущем законодательстве и оказание им правовой помощи (по вопросам связанных с предприятием), ведение в судах различных дел, по которым данная организация или предприятие выступает в качестве истца или ответчика, обеспечение информацией об изменениях в законодательной базе и решение прочих юридических вопросов по заданиям руководства.

В своей профессиональной работе юридические отделы (бюро), а также юрисконсульты, *руководствуются действующим законодательством, указаниями, приказами и распоряжениями должностных лиц и органов, которым они непосредственно подчинены, а также требованиями вышестоящих юридических служб.*

Исходя из опыта практической деятельности сотрудников правовых служб, юрисконсульты основная часть их работы уходит на проверку, подготовку и оформление различного рода документов. Для юристов четкая форма и точное содержание документов позволяет использовать их в качестве одного из основных (и часто незаменимых) доказательств, при решении спорных вопросов на производстве, с партнерами, в органах власти и управления. Поэтому юристу необходимо точно знать, какие требования предъявляются в том или ином случае к содержанию, форме, порядку выдачи и использованию в качестве доказательств юридических документов.

Знание таких правил позволит избежать негативных последствий и правонарушений в работе с документами. Таким образом, в юридической работе, выполняемой юрисконсульто на предприятии,

в учреждении и организации, огромное значение имеют юридические документы. От них во многом зависит выигранное дело в суде, возмещение убытков предприятию, восстановление нарушенных прав работнику или служащему, справедливое решение многих других вопросов. В настоящий период рамки возможностей по оказанию квалифицированной юридической помощи предприятиям и организациям всех форм собственности значительно расширились за счет появления различных юридических фирм, в которых тоже работают юристы или юрисконсульты, а также за счет расширения сферы адвокатского обслуживания.

Современные юридические фирмы ориентируются в своей работе на обеспечение правовыми средствами предпринимательской деятельности и в свои задачи по работе с предприятиями, включают: уберечь своих клиентов от возможных неблагоприятных последствий незнания или неправильного применения, а следовательно и неисполнения законов.

Фирмы предлагают комплексное правовое обслуживание организаций, включающее обычно преддоговорное консультирование, обеспечение исполнения обязательств по договорам и контрактам (по юридическим вопросам), а также защиту прав предпринимателей в арбитражных судах, международном коммерческом арбитражном суде при торгово-промышленной палате, в судах общей юрисдикции, в любых государственных органах. Многие юридические фирмы, агентства и бюро на основе договоров с предприятиями, учреждениями, организациями, а также индивидуальными предпринимателями, иностранными фирмами оказывают им юридическую поддержку по следующим направлениям:

- помогают иностранным инвесторам в создании предприятий с участием иностранного капитала; содействуют в учреждении различных фондов (благотворительных, культурных, пенсионных и т.д.) и других некоммерческих организаций;
- готовят учредительные документы для создания предприятий всех форм собственности (включая ассоциации, союзы, банки, холдинговые, страховые, финансовые и другие компании) как на территории России, так и за рубежом, регистрируют их в соответствующих инстанциях;
- разрабатывают договоры, контракты и другие юридические документы, в том числе и для внешнеэкономической деятельности, предусматривая наиболее выгодные условия для своих клиентов; дают официальные заключения о соответствии документов действующему законодательству;
- проводят консультирование и осуществляют комплексное абонентное обслуживание по любым юридическим вопросам;
- осуществляют третейское рассмотрение споров;

- обеспечивают юридическую поддержку предпринимательства путем издания методической юридической литературы и предоставления компьютерных версий сводов законов, действующего и обновляемого законодательства.

В процессе предпринимательской деятельности юридические лица т.е. предприятия, организации, учреждения принимают на себя определенные обязательства по совершению следующих действий: передать имущество, выполнить работу или оказать услугу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от каких-либо действий, например потребовать от должника исполнения договоренных обязанностей, если корпорация, на которую они работают, является кредитором.

Обычно все такие обязательства закрепляются договорами, которые должны соответствовать правилам, установленным законами, другими правовыми актами или обычаями делового оборота. Содержание обязательств, предусмотренных заключенными договорами, определяется взаимным соглашением сторон. Типовым основанием возникновения определенных обязательств могут являться договоры, другие сделки, как предусмотренные так и не предусмотренные законом или другими правовыми актами, но не противоречащие им, а также акты государственных органов и органов местного самоуправления, причинение вреда и т.д.

Исполнение обязательств должно происходить надлежащим образом, в соответствии с принятыми условиями сторонами хозяйственной деятельности, требованиями закона и других правовых актов. Вместе с доверительным характером договорных обязательств стороны могут в соответствии с законом предусмотреть различные способы обеспечения исполнения обязательств: в виде неустойки, залога, удержания имущества должника, поручительства, банковской гарантии, а также задатка.

Установление взаимных обязательств совершается в простой письменной форме, в виде договоров, контрактов, соглашений. Несоблюдение такой формы влечет недействительность заключенных договоров или установленных обязательств.

В соответствии с действующим законодательством за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору, должник возмещает кредиторю причиненные убытки.

Прекращение обязательств может происходить на основе их надлежащего исполнения, по закону или взаимной договоренности сторон.

Основной формой правового регулирования предпринимательской деятельности является договор, заключенный заинтересованными сторонами. Договор является соглашением двух или нескольких юридических лиц об установлении, изменении или прекращении: определенных прав или обязанностей. К договорам применя-

ются правила гражданского законодательства о двух или многосторонних сделках, а к обязательствам, возникшим из договора, — общие положения об обязательствах.

Договор как взаимное соглашение сторон обычно имеет несколько стадий: подготовка, заключение, исполнение и прекращение ответственности.

В гражданском праве заключение договора признается как юридический факт, с которым связано возникновение прав и в то же время определенных обязанностей, юридические лица и граждане имеют право свободного волеизъявления при заключении договоров. Не допускается понуждение к заключению договора, за исключением случаев, предусмотренных законом. Стороны могут свободно заключать любые виды договоров, не противоречащих действующему законодательству.

Заключению договора между сторонами могут предшествовать преддоговорные контракты в виде соглашения о намерениях, предварительного договора, заявки, письма о предполагаемом сотрудничестве.

Преддоговорные контакты могут определять взаимную хозяйственную и экономическую заинтересованность партнеров, намечать условия будущего сотрудничества, или конкретного соглашения, сразу определить индивидуальные подходы сторон или разногласия по формам сотрудничества. Предварительный процесс при заключении контракта может начинаться с письма по проекту, в обращении с предложением заключить аферту, или выражении согласия на заключение в виде акцепта.

Повседневная предпринимательская деятельность предъявляет объективные требования к выработке общих начал организации договорной работы, определение тенденций ее развития и путей совершенствования. Создание эффективной действующей системы организации заключения договоров и исполнения обязательств является разработкой общей методики преддоговорной, договорной и претензионной работы, которую и выполняют юридические службы или, юристконсульты корпорации.

Претензионно-исковая работа осуществляется юридической службой обычно совместно с другими структурными подразделениями организации, и прежде всего со службой бухгалтерского учета и финансово-экономической службой. Подразделения, которым в силу возложенных на них функций стало известно о причинении организации убытков, нарушении ее прав и законных интересов, представляют в юридическую службу соответствующие материалы для предъявления претензий. Положением о претензионно-исковой работе обычно устанавливаются сроки, в течение которых структурные подразделения организации должны информировать юридическую службу о фактах, являющихся основанием для предъявления претензий.

Претензионно-исковая работа *обеспечивает:*

- экономические интересы организации путем снижения и предупреждения непроизводительных расходов;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

- защиту и восстановление имущественных и неимущественных прав и охраняемых законом интересов организации;
- анализ причин, вызывающих неисполнение договорных обязательств как самой организацией, так и ее контрагентами.

Порядок организации претензионно-исковой работы обычно утверждается руководством организации.

Роль юридической службы состоит в том, что она оформляет претензии, а в случае их неудовлетворения оформляет искивые требования в судебные инстанции, а соответствующие структурные подразделения передают юридической службе необходимые документы, свидетельствующие о нарушении прав и законных интересов организации и обоснованности предъявляемых претензий и исков.

Юридические службы, кроме того, обычно участвуют в рассмотрении материалов о состоянии дебиторской задолженности в целях выявления долгов, требующих принудительного взыскания, а также готовят заключения и предложения о списании безнадежной задолженности, осуществляют контроль за соблюдением порядка приемки продукции по количеству и качеству.

Юридические службы готовят иски, отзывы на иски передают исковые материалы для рассмотрения в арбитражных судах, в судах общей юрисдикции, рассматривают и дают заключения по претензиям и искам контрагентов, представляют в соответствующем порядке интересы организации в судебных и других органах и организациях.

Контрольные вопросы

1. Что представляет собой кадровая политика в корпорации?
2. Какова роль трудового договора в корпорации?
3. В чем особенности заключения и расторжения корпоративного трудового договора?
4. Что входит в функции юридической службы (юристконсульта) на предприятии?

Глава 17

Формы защиты прав корпорации

- 17.1. Юридический механизм защиты прав корпорации
 - 17.2. Гражданский порядок защиты прав корпорации
 - 17.3. Арбитражный порядок защиты прав корпорации
 - 17.4. Порядок рассмотрения споров в третейском суде
 - 17.5. Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства
 - 17.6. Страхование
 - 17.7. Порядок рассмотрения споров в международном коммерческом арбитраже
-

17.1. Юридический механизм защиты прав корпорации

Защита прав и интересов корпораций основывается на широком спектре конституционных гарантий, которые в большинстве случаев носят всеобщий характер и касаются всех граждан. Конституция Российской Федерации провозглашает следующие важнейшие принципы.

1. В Российской Федерации охраняются труд и здоровье людей, устанавливается гарантированный минимальный размер оплаты труда, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты (ст. 7).

2. В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (ст. 8).

3. Земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности (ст. 9).

4. Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (ст. 34).

5. Право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. Право наследования гарантируется (ст. 35).

6. Граждане и их объединения вправе иметь в частной собственности землю. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляются их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц. Условия и порядок пользования землей определяются на основе федерального закона (ст. 36).

7. Труд свободен. Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Принудительный труд запрещен. Каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы. Признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку. Каждый имеет право на отдых. Работающему по трудовому договору гарантируются установленные федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск (ст. 37).

8. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. Каждый вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты (ст. 46).

9. Каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (ст. 53).

10. На территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необхо-

димо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (ст. 74).

В действующем законодательстве довольно подробно представлены государственные гарантии прав и интересов корпораций.

Конституция РФ провозгласила, что «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности». Государством гарантируются:

- право заниматься предпринимательской деятельностью;
- приобретение необходимого для этой деятельности имущества;
- защита имущества от незаконного изъятия;
- свободный выбор сферы деятельности в пределах, установленных законодательством;
- распоряжение имуществом, произведенной продукцией и прибылью;
- защита от влияния монополистической деятельности отдельных предприятий и объединений предприятий;
- право решения вопросов ценообразования, форм и способов реализации продукции;
- право самостоятельно определять штат работников и т.д.

Корпорации имеют право свободно приобретать и продавать валютные средства на договорной основе во всех банках, а также на валютных биржах, приглашать на работу иностранных граждан в качестве наемного персонала и самостоятельно решать вопросы командирования за рубеж своих специалистов.

Корпорации имеют право на защиту чести, достоинства и деловой репутации. Вмешательство государства в предпринимательскую деятельность предприятий и предпринимателей допускается только в случаях, установленных законодательством. Законодательством признается недопустимым изъятие во внесудебном порядке органами государственного управления и контроля денежных средств со счетов предприятий, кроме случаев, прямо предусмотренных законодательством.

Провозглашение России правовым государством не означает пассивного отношения к праву, поэтому в случае несогласия корпорации с действиями органов управления и контроля они могут обжаловать их решения в суде. По действующему законодательству ущерб, причиненный корпорации неправомерными действиями должностных лиц, включая упущенную выгоду, подлежит возмещению в полном объеме.

Права и интересы корпораций сводятся к юридическому закреплению их разносторонних прав и интересов в целях обеспечения оптимальной хозяйственной, социальной и иной деятельности. В случае неисполнения, несоблюдения закрепленных в законодательстве прав и интересов корпораций совершается правонарушение, которое, являясь юридиче-

ским фактом, влечет за собой определенные неблагоприятные последствия для нарушителя. Однако эти последствия могут наступить лишь при наличии четких **юридических механизмов, обеспечивающих реальную защиту законных прав и интересов корпораций.**

Общая характеристика юридических механизмов защиты прав и интересов корпораций условно подразделяется на систему внутренних и внешних мер обеспечения правовой безопасности. К внутренним мерам правовой безопасности относится деятельность бухгалтерского и юридического отделов, служб анализа и контроля, системы охраны и т.д. Внешние меры предполагают обращение к деятельности традиционных правоохранительных органов: прокуратуры, милиции, налоговой полиции, таможи, суда, арбитражного суда и т.д.

Защиту прав и законных интересов следует рассматривать как предоставление возможности применения мер правоохранительного характера для восстановления нарушенного или оспариваемого права.

Содержание права на защиту составляют:

- комплекс правоохранительных мер, которые может самостоятельно предпринимать конкретный предприниматель по защите своих прав;
- различные виды непосредственного воздействия на правонарушителя;
- комплекс мер государственного принуждения, которыми предприниматель или юридическое лицо, если их самостоятельные действия не приведут к необходимому результату.

Под **способами защиты прав** понимаются *закрепленные законом материально-правовые и процессуальные меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и осуществляется правовое воздействие на правонарушителя.*

В материально-правовом содержании право на защиту предоставляет конкретному лицу несколько возможностей:

- право на самозащиту;
- право на использование мер оперативного воздействия;
- право на обращение к компетентным государственным органам для применения мер государственно-принудительного характера.

В процессуальном плане содержание права на защиту предоставленного конкретному лицу состоит:

- из возможности в договорном порядке установить компетентный орган по разрешению экономических споров и конфликтов;
- из реализации возможности обращения к компетентным органам по защите своих нарушенных прав и интересов.

В законодательстве содержатся перечни конкретных способов защиты, влияющих на те или иные правоотношения. В ст. 12—16 ГК РФ определены способы защиты гражданских прав, которые все без исключения распространяются на сферу предпринимательской деятельности. Защита гражданских прав осуществляется *путем*:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения;
- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- другими способами, предусмотренными законом.

Ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативный акт, не соответствующие закону или иным правовым актам и нарушающие гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, могут быть признаны судом недействительными.

В случае признания судом акта недействительным нарушенное право подлежит восстановлению либо защите иными способами. Допускается *самозащита* гражданских прав, но способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

Лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Убытки, причиненные в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием.

Данные способы в дальнейшем конкретизируются в других нормах различных институтов гражданского права.

Например, такие способы защиты гражданских прав, как возмещение убытков и взыскание неустойки, являются формами имущественной ответственности, а неустойка, выполняет функции одного из способов обеспечения обязательств, в связи с этим применение их возможно при нарушении обязательств в предпринимательской деятельности, с учетом как общих, так и специальных правил, принятых для соответствующих видов обязательств. Существуют различные виды их классификации.

1. Материально-правовые способы защиты прав корпораций. Это способы действий по защите прав в соответствии с охранительными нормами материального права. Материально-правовые способы различаются в зависимости от условий, характера, отраслевой принадлежности, вида защищаемых прав, субъектного состава и т.п. По целям материально-правовые способы подразделяются на пресекательные, восстановительные и штрафные.

К *пресекательным* способам относятся, связанные с принудительным прекращением противоправных действий, причиняющих убытки (вред) или другие негативные последствия, а также создающие угрозу таких последствий.

Пресекательными действиями являются:

- признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

Восстановительными являются способы, направленные на признание за субъектом определенных прав, а также на восстановление положения имевшего место до нарушения права.

Восстановительными считаются действия по:

- признанию права;

- признанию оспариваемой сделки недействительной и применению последствий ее недействительности;
- присуждению к исполнению обязанности в натуре;
- возмещению убытков и компенсации морального вреда и пр.

К *штрафным* относятся способы, направленные на применение против нарушителя нормативно установленных санкций (мер ответственности) за противоправное поведение.

К штрафным способам защиты следует отнести:

- взыскание неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами;
- обращение незаконно полученного по сделке в доход государства;
- конфискацию и т.п.

2. Процессуальные способы защиты прав корпораций. Они представляют собой реализацию законодательно установленной компетенции юрисдикционных органов в виде издания актов, имеющих своей целью установление, признание или подтверждение прав и юридически значимых фактов, а также восстановление нарушенных законных интересов субъектов правоотношений.

Процессуальные способы защиты прав различаются в зависимости от цели, характера процессуальной деятельности, разновидности властных актов и форм деятельности юрисдикционных органов.

По целям процессуальные способы защиты прав подразделяются на действия *по признанию прав, принуждению к совершению каких-либо действий и по преобразованию правоотношений.*

Кроме универсальных способов защиты существуют специальные способы, предназначенные для отдельных видов гражданских прав (негативный и виндикационный иски, взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами ст. 395 ГК РФ и др.).

Так, за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств.

Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора, а если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части.

При взыскании долга в судебном порядке суд может удовлетворить требование кредитора, исходя из учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения.

Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.

Если убытки, причиненные кредитору неправомерным использованием его денежными средствами, превышают сумму процентов, причитающуюся ему, он вправе требовать от должника возмещения убытков в части, превышающей эту сумму.

Проценты за пользование чужими средствами взимаются по день уплаты суммы этих средств кредитору, если законом, иными правовыми актами или договором не установлен для начисления процентов более короткий срок.

17.2. Гражданский порядок защиты прав корпорации

Защита прав корпорации может осуществляться различными способами и в различном порядке. Сразу необходимо отметить, что возможности защиты прав корпорации далеко не исчерпываются судебными способами, закрепленными в процессуальном законодательстве. В настоящее время пока не в полной мере осмыслен, например, такой способ защиты прав корпораций, как самозащита прав и некоторые другие.

Однако судебная защита прав корпорации является наиболее эффективным и гарантированным со стороны государства способом защиты прав, наиболее часто используемым при возникновении споров.

Судебная защита прав корпораций возможна в порядке *гражданского производства* на основании Гражданского процессуального кодекса РФ 2002 г.

В соответствии с законом задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду.

Заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законодательством о гражданском судопроизводстве, обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. Отказ от права на обращение в суд недействителен.

1. Компетенция судов по гражданским делам. По соглашению сторон подведомственный суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия судом первой инстанции судебного постановления, которым заканчивается рассмотрение гражданского

дела по существу, может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда, если иное не установлено федеральным законом.

Суды рассматривают и разрешают:

- исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений;
- дела, разрешаемые в порядке приказного производства;
- дела, возникающие из публичных правоотношений;
- дела особого производства;
- дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;
- дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Суды рассматривают и разрешают дела с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных организаций, организаций с иностранными инвестициями, международных организаций.

Суды рассматривают и разрешают дела, за исключением экономических споров и других дел, отнесенных федеральным конституционным законом и федеральным законом к компетенции арбитражных судов.

При обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, другие — арбитражному суду, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции. Если возможно разделение требований, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

Мировой судья рассматривает в качестве суда первой инстанции:

- дела о выдаче судебного приказа;
- дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска, не превышающей 100 тыс. руб.;
- иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка;

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.pf/napisat-diplom.shtml>

- дела по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей 100 тыс. руб.;
- дела об определении порядка пользования имуществом.

Федеральными законами к подсудности мировых судей могут быть отнесены и другие дела.

При объединении нескольких связанных между собой требований, изменении предмета иска или предъявлении встречного иска, если новые требования становятся подсудными районному суду, а другие остаются подсудными мировому судье, все требования подлежат рассмотрению в районном суде. В этом случае, если подсудность дела изменилась в ходе его рассмотрения у мирового судьи, мировой судья выносит определение о передаче дела в районный суд и передает дело на рассмотрение в районный суд.

Споры между мировым судьей и районным судом о подсудности не допускаются. Гражданские дела, подведомственные судам, за исключением дел, отнесенных к компетенции мировых судей, рассматриваются районным судом в качестве суда первой инстанции. В случаях, предусмотренных федеральным конституционным законом, гражданские дела рассматриваются военными и иными специализированными судами.

Верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и суд автономного округа рассматривают в качестве суда первой инстанции гражданские дела:

- связанные с государственной тайной;
- об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;
- о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта РФ; о запрете деятельности не являющихся юридическими лицами межрегиональных и региональных общественных объединений и местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта РФ; о приостановлении или прекращении деятельности средств массовой информации, распространяемых преимущественно на территории одного субъекта РФ.

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.pf/napisat-diplom.shtml>

- об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов Российской Федерации (независимо от уровня выборов, референдума), окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;
- о расформировании избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации.

Федеральными законами к подсудности верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа могут быть отнесены и другие дела.

Верховный Суд РФ рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела:

- об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, ненормативных правовых актов палат Федерального Собрания, ненормативных правовых актов Правительства РФ;
- об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, нормативных правовых актов Правительства РФ и нормативных правовых актов иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;
- об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки;
- о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов РФ;
- об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации (независимо от уровня выборов, референдума), за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;
- по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, между органами государственной власти субъектов РФ, переданных на рассмотрение в Верховный Суд РФ Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции РФ.
- о расформировании Центральной избирательной комиссии РФ.

Федеральными законами к подсудности Верховного Суда РФ могут быть отнесены и другие дела.

3. Ведение дел в гражданском суде. Дела организаций ведут в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители. Полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости учредительными документами. От имени ликвидированной организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Представителями в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц, указанных в ст. 51 ГПК РФ. Лица, указанные в ст. 52 ГПК РФ, имеют полномочия представителей в силу закона.

Суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. Судьи, следователи, прокуроры не могут быть представителями в суде, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей. Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Доверенность от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации. Право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия представителя могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде.

Представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия. Однако право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передовое), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом.

17.3. Арбитражный порядок защиты прав корпорации

Чаще всего защита прав корпораций производится в **арбитражно-процессуальном порядке** на основании Арбитражного процессуального кодекса (от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ).

Правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в РФ осуществляется арбитражными судами, образованными в соответствии с Конституцией РФ и федеральным конституционным законом (далее — арбитражные суды), путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции АПК РФ и другими федеральными законами, по правилам, установленным законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах.

Задачами судопроизводства в арбитражных судах являются:

1) защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в указанной сфере;

2) обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) справедливое публичное судебное разбирательство в установленном законом срок независимым и беспристрастным судом;

4) укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

5) формирование уважительного отношения к закону и суду;

6) содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота.

1. Принципы арбитражного судопроизводства. В соответствии с Конституцией РФ законодательство о судопроизводстве в арбитражных судах находится в ведении Российской Федерации.

Порядок судопроизводства в арбитражных судах определяется Конституцией РФ, Арбитражным процессуальным кодексом РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами.

Если международным договором РФ установлены иные правила судопроизводства, чем те, которые предусмотрены российским законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах, применяются правила международного договора. Судопроизводство в ар-

битражных судах осуществляется в соответствии с федеральными законами, действующими во время разрешения спора и рассмотрения дела (далее — рассмотрение дела), совершения отдельного процессуального действия или исполнения судебного акта.

Заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном Арбитражным процессуальным кодексом РФ. В случаях, предусмотренных Кодексом, в арбитражный суд вправе обратиться и иные лица. Отказ от права на обращение в суд недействителен.

Обращение в арбитражный суд осуществляется в форме:

- *искового заявления* — по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений;
- *заявления* — по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, по делам о несостоятельности (банкротстве), по делам особого производства, при обращении о пересмотре судебных актов в порядке надзора и в иных случаях, предусмотренных АПК РФ;
- *жалобы* — при обращении в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанций, а также в иных случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами;
- *представления* — при обращении Генерального прокурора РФ и его заместителей о пересмотре судебных актов в порядке надзора.

Если для определенной категории споров федеральным законом установлен претензионный или иной досудебный порядок урегулирования либо он предусмотрен договором, спор передается на разрешение арбитражного суда после соблюдения такого порядка.

По соглашению сторон подведомственный арбитражному суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия арбитражным судом первой инстанции судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда, если иное не установлено федеральным законом.

При осуществлении правосудия судьи арбитражных судов независимы, подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону.

Какое-либо постороннее воздействие на судей арбитражных судов, вмешательство в их деятельность государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц или граждан запрещаются и влекут за собой ответственность, установленную законом. Гарантии независимости

судей арбитражных судов устанавливаются Конституцией РФ и федеральным законом. Законность при рассмотрении дел арбитражным судом обеспечивается правильным применением законов и иных нормативных правовых актов, а также соблюдением всеми судьями арбитражных судов правил, установленных законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах.

Правосудие в арбитражных судах осуществляется на началах равенства всех перед законом и судом независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств, равенства всех организаций перед законом и судом независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, подчиненности, места нахождения и других обстоятельств. Арбитражный суд обеспечивает равную судебную защиту прав и законных интересов всех лиц, участвующих в деле.

Судопроизводство в арбитражном суде осуществляется на основе равноправия сторон. Стороны пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление арбитражному суду своих доводов и объяснений, осуществление иных процессуальных прав и обязанностей.

Арбитражный суд не вправе своими действиями ставить какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права одной из сторон. Судопроизводство в арбитражном суде осуществляется на основе состязательности. Состязательность выражается, в частности, в том, что лица, участвующие в деле, вправе знать об аргументах друг друга до начала судебного разбирательства. Каждому лицу, участвующему в деле, гарантируется право представлять доказательства арбитражному суду и другой стороне по делу, обеспечивается право заявлять ходатайства, высказывать свои доводы и соображения, давать объяснения по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, связанным с представлением доказательств. Лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий.

Арбитражный суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения ими процессуальных действий, оказывает содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного

применения законов и иных нормативных правовых актов при рассмотрении дела.

Арбитражный суд при разбирательстве дела обязан непосредственно исследовать все доказательства по делу. Доказательства, которые не были предметом исследования в судебном заседании, не могут быть положены арбитражным судом в основу принимаемого судебного акта.

Разбирательство дел в арбитражных судах открытое. Разбирательство дела в закрытом судебном заседании допускается в случаях, если открытое разбирательство дела может привести к разглашению государственной тайны, в иных случаях, предусмотренных федеральным законом, а также при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой, служебной или иной охраняемой законом тайны.

Разглашение сведений, составляющих государственную, коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну, влечет за собой ответственность, установленную федеральным законом. О разбирательстве дела в закрытом судебном заседании выносятся определения. Определение выносится в отношении всего судебного разбирательства или его части. При разбирательстве дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, их представители, а в необходимых случаях и в порядке, которые установлены Арбитражным процессуальным кодексом РФ, присутствуют также эксперты, свидетели и переводчики.

Разбирательство дела в закрытом судебном заседании осуществляется с соблюдением правил судопроизводства в арбитражных судах. Лица, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право делать заметки по ходу судебного заседания, фиксировать его с помощью средств звукозаписи. Кино- и фотосъемка, видеозапись, а также трансляция судебного заседания арбитражного суда по радио и телевидению допускается с разрешения судьи, председательствующего в судебном заседании.

Судебные акты арбитражным судом объявляются публично. Судопроизводство в арбитражном суде ведется на русском языке — государственном языке РФ. Лицам, участвующим в деле и не владеющим русским языком, арбитражный суд разъясняет и обеспечивает право знакомиться с материалами дела, участвовать в судебных действиях, выступать в суде на родном языке или свободно выбранном языке общения и пользоваться услугами переводчика.

2. Компетенция арбитражных судов. Арбитражному суду *подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.* Арбитражные суды разрешают экономические споры и рас-

считывают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, с участием РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя (далее — организации и граждане).

К подведомственности арбитражных судов федеральным законом могут быть отнесены и иные дела.

Заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем к участию в деле будет привлечен гражданин, не имеющий статуса индивидуального предпринимателя, в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора. Арбитражные суды рассматривают подведомственные им дела с участием российских организаций, граждан РФ, а также иностранных организаций, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, организаций с иностранными инвестициями, если иное не предусмотрено международным договором РФ.

Арбитражные суды рассматривают в порядке искового производства возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, другими организациями и гражданами.

Арбитражные суды рассматривают в порядке административного судопроизводства возникающие из административных и иных публичных правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности:

- об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;
- об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ, органов государственной власти

субъектов РФ, органов местного самоуправления, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

- об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;
- о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания;
- другие дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда.

Арбитражные суды рассматривают в порядке особого производства дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды рассматривают в соответствии с главой 30 АПК РФ дела:

- 1) об оспаривании решений третейских судов по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности;
- 2) о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды рассматривают в соответствии с главой 31 АПК РФ дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды рассматривают дела:

- о несостоятельности (банкротстве);
- по спорам, указанным в ст. 225.1 АПК РФ;
- по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- по спорам, вытекающим из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги и с осуществлением предусмотренных федеральным законом иных прав и обязанностей;
- по спорам, вытекающим из деятельности государственных корпораций и связанным с их правовым положением, поряд-

ком управления ими, их созданием, реорганизацией, ликвидацией, организацией и полномочиями их органов, ответственностью лиц, входящих в их органы;

- о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом независимо от того, являются ли участниками правоотношений, из которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане.

Дела, подведомственные арбитражным судам, рассматриваются в первой инстанции арбитражными судами республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов (далее — арбитражные суды субъектов РФ), за исключением дел, отнесенных к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ.

Высший Арбитражный Суд РФ рассматривает в качестве суда первой инстанции:

- дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации, не соответствующих закону и затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- экономические споры между Российской Федерацией и субъектами РФ, между субъектами РФ.

3. Предъявление иска и встречный иск. Иск предъявляется в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства ответчика. Иск к ответчику, место нахождения или место жительства которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества либо по его последнему известному месту нахождения или месту жительства в РФ. Иск к ответчикам, находящимся или проживающим на территориях разных субъектов РФ, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства одного из ответчиков. Иск к ответчику, находящемуся или проживающему на территории ино-

странного государства, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения на территории РФ имущества ответчика.

Иск, вытекающий из договора, в котором указано место его исполнения, может быть предъявлен также в арбитражный суд по месту исполнения договора. Иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его филиала, представительства, расположенных вне места нахождения юридического лица, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица или его филиала, представительства. Иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться в арбитражный суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна ответчика либо по месту причинения убытков.

Выбор между арбитражными судами, которым подсудно дело, принадлежит истцу.

Подсудность, установленная ст. 35 и 36 АПК РФ, может быть изменена по соглашению сторон до принятия арбитражным судом заявления к своему производству. Иски о правах на недвижимое имущество предъявляются в арбитражный суд по месту нахождения этого имущества. Иски о правах на морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты предъявляются в арбитражный суд по месту их государственной регистрации. Иск к перевозчику, вытекающий из договора перевозки грузов, пассажиров и их багажа, в том числе в случае, если перевозчик является одним из ответчиков, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения перевозчика.

Иск по спору, в котором одной из сторон является арбитражный суд, предъявляется в Арбитражный суд Московской области, за исключением случая, если одной из сторон в споре является арбитражный суд, расположенный на территории Московского судебного округа. В этом случае иск предъявляется в Арбитражный суд Тверской области.

Заявление о признании должника банкротом подается в арбитражный суд по месту нахождения должника.

Исковое заявление или заявление по спору, указанному в ст. 225.1 АПК РФ, подается в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица, указанного в ст. 225.1 АПК РФ.

Заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подается в арбитражный суд по месту нахождения или месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения или прекращения прав на недвижимое имущество, которое подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества. Заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного

пристава-исполнителя подается в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя. Заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства, подаются в арбитражный суд по месту государственной регистрации на территории РФ организации-ответчика.

Заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства и не имеющими государственной регистрации на территории РФ, подаются в Арбитражный суд Московской области.

Заявления об оспаривании решения третейского суда и о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подаются в арбитражный суд субъекта РФ, на территории которого принято решение третейского суда. Заявление о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений подается стороной, в пользу которой состоялось решение иностранного суда, в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника либо, если место нахождения или место жительства должника неизвестно, по месту нахождения имущества должника.

Встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в арбитражный суд по месту рассмотрения первоначального иска.

Дело, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудным другому арбитражному суду. Арбитражный суд передает дело на рассмотрение другого арбитражного суда того же уровня в случае, если:

- ответчик, место нахождения или место жительства которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в арбитражный суд по месту его нахождения или месту жительства;
- обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств;
- при рассмотрении дела в суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности;
- при рассмотрении дела в суде было установлено, что одной из сторон в споре является тот же арбитражный суд;
- после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам невозможно сформировать состав суда для рассмотрения данного дела.

О передаче дела на рассмотрение другого арбитражного суда выносится определение. Дело с определением направляется в соответствующий арбитражный суд по истечении срока, предусмотренного для обжалования этого определения, а в случае подачи жалобы — после принятия постановления суда об оставлении жалобы без

удовлетворения. Дело, направленное из одного арбитражного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Споры о подсудности между арбитражными судами в РФ не допускаются.

4. Лица, участвующие в деле. Таковыми являются:

- 1) стороны;
- 2) заявители и заинтересованные лица — по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных АПК РФ случаях;
- 3) третьи лица;
- 4) прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы и организации, граждане, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК РФ.

Лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии; заявлять отводы; представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного разбирательства; участвовать в исследовании доказательств; задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения арбитражному суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам; знакомиться с ходатайствами, заявленными другими лицами, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле; знать о жалобах, поданных другими лицами, участвующими в деле, знать о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа; обжаловать судебные акты; пользоваться иными процессуальными правами, предоставленными им законодательно.

Лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. Злоупотребление процессуальными правами лицами, участвующими в деле, влечет за собой для этих лиц неблагоприятные последствия. Лица, участвующие в деле, несут процессуальные обязанности, предусмотренные Арбитражным процессуальным кодексом РФ и другими федеральными законами или возложенные на них арбитражным судом в соответствии с Кодексом. Неисполнение процессуальных обязанностей лицами, участвующими в деле, влечет за собой для этих лиц предусмотренные АПК РФ последствия.

Лица, не участвовавшие в деле, о правах и об обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, вправе обжаловать данное решение, а также оспорить его в порядке надзора по установленным правилам. Такие лица пользуются правами и несут обязанности лиц, участвующих в деле.

Способность иметь процессуальные права и нести процессуальные обязанности (процессуальная правоспособность) признается в равной мере за всеми организациями и гражданами, обладающими согласно федеральному закону правом на судебную защиту в арбитражном суде своих прав и законных интересов.

Способность своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности (процессуальная дееспособность) принадлежит в арбитражном суде организациям и гражданам.

Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители — родители, усыновители, опекуны или попечители.

Сторонами в арбитражном процессе являются истец и ответчик. Истцами являются организации и граждане, предъявившие иск в защиту своих прав и законных интересов. Ответчиками являются организации и граждане, к которым предъявлен иск. Стороны пользуются равными процессуальными правами.

Заявителями являются организации и граждане, обращающиеся в арбитражный суд с заявлениями в случаях, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом РФ и в иных федеральных законах, и вступающие в арбитражный процесс по этим заявлениям. Заявители пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, если иное не предусмотрено Кодексом.

Иск может быть предъявлен в арбитражный суд совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие).

Процессуальное соучастие допускается, если:

- 1) предметом спора являются общие права и (или) обязанности нескольких истцов либо ответчиков;
- 2) права и (или) обязанности нескольких истцов либо ответчиков имеют одно основание;
- 3) предметом спора являются однородные права и обязанности.

Каждый из истцов или ответчиков по отношению к другой стороне выступает в процессе самостоятельно. Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из них.

Соистцы могут вступить в дело до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу в арбитражном суде первой инстанции.

При невозможности рассмотрения дела без участия другого лица в качестве ответчика арбитражный суд первой инстанции привлекает его к участию в деле как соответчика по ходатайству сторон или с согласия истца.

В случае если федеральным законом предусмотрено обязательное участие в деле другого лица в качестве ответчика, а также по

делам, вытекающим из административных и иных публичных правоотношений, арбитражный суд первой инстанции по своей инициативе привлекает его к участию в деле в качестве соответчика.

О вступлении в дело соистца, о привлечении соответчика или об отказе в этом выносится определение. Определение об отказе в удовлетворении ходатайства о вступлении в дело соистца, о привлечении соответчика может быть обжаловано лицом, подавшим соответствующее ходатайство, в срок, не превышающий десяти дней со дня его вынесения, в арбитражный суд апелляционной инстанции.

После вступления в дело соистца, привлечения к участию в деле соответчика рассмотрение дела производится с самого начала.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, могут вступить в дело до принятия решения арбитражным судом первой инстанции. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, пользуются правами и несут обязанности истца, за исключением обязанности соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором.

Если третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, вступило в дело после начала судебного разбирательства, рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда производится с самого начала.

О вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора или об отказе в этом, выносится определение. Определение об отказе во вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, может быть обжаловано лицом, подавшим соответствующее ходатайство, в срок, не превышающий десяти дней со дня вынесения данного определения, в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда, если этот судебный акт может повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон. Они могут быть привлечены к участию в деле также по ходатайству стороны или по инициативе суда.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, за исключением права на изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, призна-

ние иска или заключение мирового соглашения, предъявление встречного иска, требование принудительного исполнения судебного акта.

О вступлении в дело третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, либо о привлечении третьего лица к участию в деле или об отказе в этом арбитражным судом выносится определение. Определение об отказе во вступлении в дело третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, может быть обжаловано лицом, подавшим соответствующее ходатайство, в срок, не превышающий десяти дней со дня вынесения данного определения, в арбитражный суд апелляционной инстанции.

В случае если третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, вступило в дело после начала судебного разбирательства, рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда производится с самого начала.

Граждане вправе вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителей. Ведение дела лично не лишает гражданина права иметь представителей.

Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители — родители, усыновители, опекуны или попечители, которые могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица. Дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций. От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Представителями организаций могут выступать в арбитражном суде по должности руководители организаций, действующие в пределах полномочий, предусмотренных федеральным законом, иным нормативным правовым актом, учредительными документами, или лица, состоящие в штате указанных организаций, либо адвокаты.

Представителем в арбитражном суде может быть дееспособное лицо с надлежащим образом оформленными и подтвержденными полномочиями на ведение дела, за исключением лиц, указанных в ст. 60 АПК РФ.

Представителями в арбитражном суде не могут быть судьи, следователи, прокуроры, помощники судей и работники аппарата суда.

Данное правило не распространяется на случаи, если указанные лица выступают в арбитражном суде в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Представителями в арбитражном суде не могут быть лица, не обладающие полной дееспособностью либо состоящие под опекой или попечительством. Полномочия руководителей организаций, действующих от имени организаций в пределах полномочий, предусмотренных федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами, подтверждаются представляемыми ими суду документами, удостоверяющими их служебное положение, а также учредительными и иными документами. Полномочия законных представителей подтверждаются представленными суду документами, удостоверяющими их статус и полномочия. Полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном суде удостоверяются в соответствии с федеральным законом.

Полномочия других представителей на ведение дела в арбитражном суде должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом, а в случаях, предусмотренных международным договором РФ или федеральным законом, в ином документе. Полномочия представителя также могут быть выражены в заявлении представляемого, сделанном в судебном заседании, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Доверенность от имени организации должна быть подписана ее руководителем или иным уполномоченным на это ее учредительными документами лицом и скреплена печатью организации.

Доверенность от имени индивидуального предпринимателя должна быть им подписана и скреплена его печатью или может быть удостоверена нотариально или в ином установленном федеральным законом порядке.

Доверенность от имени гражданина может быть удостоверена нотариально или в ином установленном федеральным законом порядке.

Представитель вправе совершать от имени представляемого им лица все процессуальные действия, за исключением действий, указанных в Арбитражном процессуальном кодексе РФ, если иное не предусмотрено в доверенности или ином документе.

В доверенности, выданной представляемым лицом, или ином документе должно быть специально оговорено право представителя на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска, передачу дела в третейский суд, полный или частичный отказ от исковых требований и признание иска, изменение основания или предмета иска, заключение мирового соглашения и соглашения по фактическим обстоятельствам,

передачу своих полномочий представителю другому лицу (передоверие), а также право на подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта арбитражного суда, получение присужденных денежных средств или иного имущества.

Арбитражный суд обязан проверить полномочия лиц, участвующих в деле, и их представителей. Арбитражный суд решает вопрос о признании полномочий лиц, участвующих в деле, и их представителей и допуске их к участию в судебном заседании на основании исследования документов, предъявленных указанными лицами суду. Документы, подтверждающие полномочия указанных лиц, при необходимости приобщаются к делу, или сведения о них заносятся в протокол судебного заседания.

В случае непредставления лицом, участвующим в деле, его представителем необходимых документов в подтверждение полномочий или представления документов, не соответствующих требованиям, установленным АПК РФ и другими федеральными законами, а также в случае нарушения правил о представительстве, установленных ст. 59 и 60 АПК РФ, арбитражный суд отказывает в признании полномочий соответствующего лица на участие в деле, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Рассмотрение дел по корпоративным спорам. Федеральным законом «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ в АПК РФ введены две новые главы, действующие с 21 октября 2009 г.: глава 28.1 «Рассмотрение дел по корпоративным спорам» и глава 28.2 «Рассмотрение дел о защите прав и законных интересов группы лиц», регламентирующие порядок рассмотрения арбитражными судами дел по корпоративным спорам.

Под *корпоративными спорами* в соответствии со ст. 225.1 АПК РФ понимаются споры, связанные с созданием юридического лица, управлением им или участием в юридическом лице, являющемся коммерческой организацией, а также в некоммерческом партнерстве, ассоциации (союзе) коммерческих организаций, иной некоммерческой организации, объединяющей коммерческие организации и (или) индивидуальных предпринимателей, некоммерческой организации, имеющей статус саморегулируемой организации в соответствии с федеральным законом, в том числе:

1) споры, связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией юридического лица;

2) споры, связанные с принадлежностью акций, долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паев членов кооперативов, установлением их обременений и реализацией вытекающих из них прав, за исключением споров, вытекающих из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на

акции и иные ценные бумаги, споров, возникающих в связи с разделом наследственного имущества или разделом общего имущества супругов, включающего в себя акции, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи членов кооперативов;

3) споры по искам учредителей, участников, членов юридического лица (далее — участники юридического лица) о возмещении убытков, причиненных юридическому лицу, признании недействительными сделок, совершенных юридическим лицом, и (или) применении последствий недействительности таких сделок;

4) споры, связанные с назначением или избранием, прекращением, приостановлением полномочий и ответственностью лиц, входящих или входивших в состав органов управления и органов контроля юридического лица, а также споры, возникающие из гражданских правоотношений, между указанными лицами и юридическим лицом в связи с осуществлением, прекращением, приостановлением полномочий указанных лиц;

5) споры, связанные с эмиссией ценных бумаг, в том числе с оспариванием ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, решений органов управления эмитента, с оспариванием сделок, совершенных в процессе размещения эмиссионных ценных бумаг, отчетов (уведомлений) об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг;

6) споры, вытекающие из деятельности держателей реестра владельцев ценных бумаг, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги, с осуществлением держателем реестра владельцев ценных бумаг иных прав и обязанностей, предусмотренных федеральным законом в связи с размещением и (или) обращением ценных бумаг;

7) споры о созыве общего собрания участников юридического лица;

8) споры об обжаловании решений органов управления юридического лица;

9) споры, вытекающие из деятельности нотариусов по удостоверению сделок с долями в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью.

Дела по корпоративным спорам рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным настоящим АПК РФ, с особенностями, установленными главой 28.1 АПК РФ.

При рассмотрении споров, связанных с эмиссией ценных бумаг и оспариванием ненормативных правовых актов, решений и дейст-

вий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, применяются также особенности, установленные главой 24 АПК РФ.

Исковое заявление, заявление по корпоративному спору должны соответствовать требованиям, которые предусмотрены ст. 125 АПК РФ. В исковом заявлении, заявлении должны быть также указаны:

- 1) государственный регистрационный номер юридического лица;
- 2) содержащийся в едином государственном реестре юридических лиц адрес (место нахождения) юридического лица.

К исковому заявлению, заявлению прилагаются документы, предусмотренные ст. 126 АПК РФ, а также выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или иной документ, подтверждающий государственную регистрацию юридического лица и содержащий сведения о его адресе (месте нахождения) и государственном регистрационном номере.

Арбитражный суд, рассматривающий дело по корпоративному спору, размещает на своем официальном сайте в сети Интернет информацию о принятии искового заявления, заявления к производству, а также о движении дела по спору и соответствующие судебные акты, в том числе о вступлении в дело новых лиц, об изменении основания или предмета ранее заявленного иска, о принятии обеспечительных мер, об отказе от иска, о признании иска, о заключении мирового соглашения, о принятии судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в арбитражном суде.

Лица, участвующие в деле, извещаются арбитражным судом, рассматривающим дело, по правилам, установленным ст. 121 АПК РФ. Арбитражный суд извещает также заинтересованное юридическое лицо о принятии искового заявления, заявления по корпоративному спору к производству, об изменении основания или предмета иска путем направления этому юридическому лицу копий соответствующих судебных актов по адресу, содержащемуся в едином государственном реестре юридических лиц, не позднее следующего дня после дня вынесения соответствующих судебных актов.

В определении о принятии искового заявления, заявления к производству арбитражный суд может указать на обязанность юридического лица уведомить о возбуждении производства по делу, предмете и об основании заявленного в арбитражный суд требования, об иных обстоятельствах спора участников этого юридического лица, лиц, входящих в его органы управления и органы контроля, а также держателя реестра владельцев ценных бумаг этого юридического лица и (или) депозитария, осуществляющих учет прав на эмиссионные ценные бумаги этого юридического лица. В случае неисполнения этой обязанности на лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа или возглавляющее

коллегиальный исполнительный орган юридического лица арбитражным судом может быть наложен судебный штраф в порядке и в размерах, которые установлены главой 11 АПК РФ.

Юридическое лицо вправе знакомиться с материалами дела по спору, делать выписки из них, снимать копии, получать информацию о движении дела с использованием любых общедоступных средств связи.

Примирение сторон корпоративных споров. Корпоративные споры могут быть урегулированы сторонами по правилам, установленным главой 15 АПК РФ, путем заключения мирового соглашения или использования других примирительных процедур, в том числе при содействии посредника, если иное не установлено федеральным законом. Арбитражный суд не принимает отказ истца от иска, признание иска ответчиком, не утверждает мировое соглашение сторон в случаях, если это противоречит закону либо нарушает права и (или) законные интересы других лиц, в том числе заинтересованного юридического лица.

Обеспечительные меры арбитражного суда по корпоративным спорам. Обеспечительные меры по корпоративным спорам принимаются арбитражным судом при наличии оснований, предусмотренных ст. 90 АПК РФ. При этом принятие обеспечительных мер не должно приводить к фактической невозможности осуществлять юридическим лицом деятельность или к существенному затруднению осуществления им деятельности, а также к нарушению этим юридическим лицом законодательства Российской Федерации.

Обеспечительные меры по корпоративным спорам принимаются арбитражным судом в порядке, предусмотренном главой 8 АПК РФ, с особенностями, установленными ст. 225.6 АПК РФ.

Обеспечительными мерами по корпоративным спорам могут быть, в частности:

- 1) наложение ареста на акции, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи членов кооперативов;
- 2) запрещение ответчику и другим лицам совершать сделки и другие действия в отношении акций, долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паев членов кооперативов;
- 3) запрещение органам юридического лица принимать решения либо совершать иные действия по вопросам, относящимся к предмету спора или непосредственно с ним связанным;
- 4) запрещение юридическому лицу, его органам или участникам, а также иным лицам исполнять решения, принятые органами этого юридического лица;

5) запрещение держателю реестра владельцев ценных бумаг и (или) депозитарию осуществлять записи по учету или переходу прав на акции и иные ценные бумаги, а также совершать другие действия в связи с размещением и (или) обращением ценных бумаг.

Арбитражным судом могут быть приняты иные обеспечительные меры по корпоративным спорам, в том числе одновременно несколько обеспечительных мер.

Статьями 225.7 и 225.8 АПК РФ определены особенности рассмотрения арбитражными судами дел о понуждении юридического лица созвать общее собрание участников и дел по спорам о возмещении убытков юридическому лицу.

Рассмотрение дел о понуждении юридического лица созвать общее собрание участников. В случаях, предусмотренных федеральным законом, органы юридического лица или его участники вправе обратиться в арбитражный суд с иском о понуждении юридического лица созвать общее собрание участников.

Дела о понуждении юридического лица созвать общее собрание участников рассматриваются в срок, не превышающий одного месяца со дня поступления искового заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу.

Решение арбитражного суда о понуждении юридического лица созвать общее собрание участников подлежит немедленному исполнению, если иные сроки не установлены в решении суда.

Решение арбитражного суда о понуждении юридического лица созвать общее собрание участников может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции в течение десяти дней со дня принятия данного решения.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции по результатам рассмотрения апелляционной жалобы на решение о понуждении юридического лица созвать общее собрание участников может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение десяти дней со дня принятия данного решения.

Рассмотрение дел по спорам о возмещении убытков, причиненных юридическому лицу. В случаях, предусмотренных федеральным законом, участники юридического лица вправе обратиться в арбитражный суд с иском о возмещении убытков, причиненных этому юридическому лицу. Такие участники пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности истца, а также обладают правом требовать принудительное исполнение решения арбитражного суда в пользу этого юридического лица.

Решение об удовлетворении требования по иску о возмещении убытков принимается в пользу юридического лица, в интересах которого был предъявлен иск. По ходатайству лица, обратившегося с

иском о возмещении убытков, исполнительный лист направляется для исполнения непосредственно арбитражным судом.

Судебные расходы, связанные с рассмотрением дела по иску участников юридического лица о возмещении убытков, причиненных юридическому лицу, несут такие участники в равных долях.

Возмещение судебных расходов производится по правилам, установленным статьей 110 АПК РФ.

Особенности обжалования определений арбитражного суда по корпоративным спорам. Определения арбитражного суда, выносимые при рассмотрении дел по корпоративным спорам, обжалуются по правилам, установленным статьей 188 АПК РФ. Жалобы на такие определения, за исключением определений о прекращении производства по делу и об оставлении заявления без рассмотрения, подаются в арбитражный суд апелляционной инстанции в течение десяти дней со дня их вынесения. Подача жалобы на указанные определения не препятствует рассмотрению дела арбитражным судом и совершению отдельных процессуальных действий по делу.

Рассмотрение дел о защите прав и законных интересов группы лиц. Главой 28.2 АПК РФ, действующей с 21 октября 2009 г., определены особенности рассмотрения арбитражными судами дел о защите прав и законных интересов группы лиц, в том числе дел:

- по корпоративным спорам;
- по спорам, связанным с осуществлением деятельности профессиональными участниками рынка ценных бумаг;
- по другим требованиям при наличии условий, предусмотренных ст. 225.10 АПК РФ.

В соответствии со ст. 225.10 АПК РФ юридическое или физическое лицо, являющееся участником правоотношения, из которого возникли спор или требование, вправе обратиться в арбитражный суд в защиту нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов других лиц, являющихся участниками этого же правоотношения (далее — группа лиц). В защиту прав и законных интересов группы лиц также могут обратиться органы, организации и граждане в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Дела о защите нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов группы лиц рассматриваются арбитражным судом по правилам, установленным главой 28.2 АПК РФ, в том случае, если ко дню обращения в арбитражный суд указанного лица к его требованию присоединились не менее чем пять лиц. Присоединение к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц осуществляется путем подачи в письменной форме заявления лица или решения нескольких лиц, являющихся участниками правоотношения, из которого возникло такое требование.

Лицо, обратившееся в арбитражный суд в защиту прав и законных интересов группы лиц, действует без доверенности на документах о присоединении к требованию.

Лицо, обратившееся в защиту прав и законных интересов группы лиц, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца. Такое лицо обязано добросовестно защищать права и законные интересы группы лиц.

Арбитражный суд вправе наложить судебный штраф на лицо, обратившееся в защиту прав и законных интересов группы лиц, в случае злоупотребления им своими процессуальными правами или невыполнения им своих процессуальных обязанностей.

Полномочия лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц, могут быть прекращены арбитражным судом:

- 1) в случае отказа этого лица от иска;
- 2) по требованию большинства лиц, присоединившихся к требованию такой группы, при наличии серьезных оснований для прекращения данных полномочий, в частности грубого нарушения этим лицом своих обязанностей или обнаружившейся неспособности к разумному ведению дела о защите прав и законных интересов группы лиц.

Исковое заявление, заявление, подаваемые в защиту прав и законных интересов группы лиц, должны соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 125 АПК РФ, а также иным требованиям к форме и содержанию соответствующего заявления, установленным АПК РФ для отдельных категорий дел. В исковом заявлении, заявлении должны быть также указаны:

- 1) права и законные интересы группы лиц, в защиту которых предъявлено требование;
- 2) круг лиц, участвующих в правоотношении, из которого возникли спор или требование;
- 3) наименование лиц, присоединившихся к требованию, место их нахождения или, если лицом, присоединившимся к требованию, является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

К исковому заявлению, заявлению прилагаются документы, предусмотренные ст. 126 АПК РФ, и иные документы в соответствии с требованиями АПК РФ, установленными к соответствующим заявлениям по отдельным категориям дел. К исковому заявлению, заявлению также прилагаются документы, подтверждающие присоединение к требованию указанных лиц и их принадлежность к группе лиц.

Подготовка дела о защите прав и законных интересов группы лиц к судебному разбирательству. При подготовке дела о защите прав и законных интересов группы лиц к судебному разбирательству судья:

- определяет характер спорного правоотношения и подлежащее применению законодательство;
- уточняет требования лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц, и основания этих требований;
- решает вопрос о составе группы лиц и о возможности установления иных лиц, являющихся участниками спорного правоотношения;
- предлагает представить доказательства, подтверждающие принадлежность конкретного лица к группе лиц;
- совершает иные предусмотренные ст. 135 АПК РФ действия.

В определении о подготовке дела к судебному разбирательству арбитражный суд указывает на возможность рассмотрения дела в соответствии с правилами главы 28.2 АПК РФ, и устанавливает срок, в течение которого лицо, обратившееся в защиту прав и законных интересов группы лиц, должно предложить другим лицам из этой группы присоединиться к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц. В таком определении арбитражный суд также устанавливает срок, в течение которого лица из этой группы могут присоединиться к требованию о защите их прав и законных интересов, рассматриваемому арбитражным судом, путем направления документа о присоединении к данному требованию лицу, обратившемуся в защиту прав и законных интересов группы лиц.

Предложение о присоединении к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц может быть сделано в публичной форме путем опубликования сообщения в средствах массовой информации или в форме направления сообщения по почте заказным письмом с уведомлением о вручении либо в иной форме. Форма, в которой должно быть сделано предложение о присоединении к данному требованию, определяется арбитражным судом.

Предложение о присоединении к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц должно содержать:

- наименование ответчика и его адрес;
- наименование лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц;
- требование лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц;
- наименование арбитражного суда, в производстве которого находится дело;
- срок, который установлен арбитражным судом и в течение которого иные лица, являющиеся участниками спорного пра-

воотношения, могут присоединиться к требованию о защите их прав и законных интересов, рассматриваемому арбитражным судом, путем направления лицу, обратившемуся в защиту прав и законных интересов группы лиц, документа о присоединении;

- иную определяемую арбитражным судом информацию.

Лицо, обратившееся в защиту прав и законных интересов группы лиц, до окончания подготовки дела к судебному разбирательству сообщает арбитражному суду необходимые сведения об иных лицах, присоединившихся к данному требованию, а также представляет документы, подтверждающие присоединение указанных лиц к данному требованию и их принадлежность к группе лиц.

Замена лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц. Замена лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц, допускается в случае прекращения его полномочий по основаниям, предусмотренным ч. 4 ст. 225.12 АПК РФ.

В случае поступления в арбитражный суд заявления лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц, об отказе от иска арбитражный суд выносит определение об отложении судебного разбирательства и устанавливает срок, который не превышает двух месяцев со дня вынесения определения и в течение которого должна быть произведена замена указанного лица другим лицом из этой группы.

В определении об отложении судебного разбирательства арбитражный суд указывает на обязанность лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц, уведомить об отказе от иска лиц, присоединившихся к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц, и определяет форму их уведомления. Уведомление должно содержать указание на необходимость замены лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц, другим лицом и информацию о последствиях отсутствия такой замены. Доказательства уведомления об отказе от иска направляются лицом, обратившимся в защиту прав и законных интересов группы лиц, в арбитражный суд.

В арбитражный суд в течение срока, установленного в определении суда, должны быть представлены доказательства, подтверждающие произведенную замену лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц.

Арбитражный суд не принимает отказ от иска, если на момент истечения срока, установленного в определении арбитражного суда, не располагает сведениями об уведомлении лиц, присоединившихся к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц, и о замене лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц.

О прекращении производства по делу в отношении лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц, и о замене его другим лицом арбитражный суд выносит определение.

В случае если лицо, обратившееся в защиту прав и законных интересов группы лиц и подавшее заявление об отказе от иска, выполнит все необходимые действия по уведомлению лиц, присоединившихся к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц, но указанные лица в течение установленного арбитражным судом срока не произведут замену такого лица другим лицом, арбитражный суд принимает отказ от иска и прекращает производство по делу о защите прав и законных интересов группы лиц в порядке, установленном ст. 151 АПК РФ. Прекращение производства по делу о защите прав и законных интересов группы лиц не лишает лиц из этой группы права обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном настоящим Кодексом.

В случае обращения большинства лиц, присоединившихся к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц, с ходатайством о замене лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц, другим лицом при наличии серьезных оснований для прекращения данных полномочий, в частности грубого нарушения этим лицом своих обязанностей или обнаружившейся неспособности к разумному ведению дела о защите прав и законных интересов группы лиц, в таком обращении должна быть указана кандидатура другого лица для замены лица, обратившегося в защиту прав и законных интересов группы лиц. В случае удовлетворения данного ходатайства арбитражный суд заменяет лицо, обратившееся в защиту прав и законных интересов группы лиц, и выносит соответствующее определение.

Порядок рассмотрения дел о защите прав и законных интересов группы лиц. Дела о защите прав и законных интересов группы лиц рассматриваются арбитражными судами по правилам, установленным АПК РФ, с особенностями, предусмотренными главой 28.2 АПК РФ.

Дело о защите прав и законных интересов группы лиц рассматривается арбитражным судом в срок, не превышающий пяти месяцев со дня вынесения определения о принятии искового заявления, заявления к производству арбитражного суда, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие решения по делу.

Лица, присоединившиеся к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц, могут знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, снимать с них копии.

Арбитражный суд оставляет исковое заявление или заявление без рассмотрения, если после принятия его к производству устано-

вит, что такое исковое заявление или такое заявление подано лицом, не воспользовавшимся правом на присоединение к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц, находящемуся в производстве арбитражного суда, к тому же ответчику и о том же предмете. Указанному лицу разъясняется право присоединиться к требованию о защите прав и законных интересов группы лиц в порядке, установленном ст. 225.10 АПК РФ.

Арбитражный суд прекращает производство по делу, если установит, что имеется принятое по требованию о защите прав и законных интересов группы лиц и вступившее в законную силу решение арбитражного суда и исковое заявление или заявление подано лицом, не воспользовавшимся правом на присоединение к данному требованию, к тому же ответчику и о том же предмете.

Решение арбитражного суда по делу о защите прав и законных интересов группы лиц принимается по правилам, установленным главой 20 АПК РФ.

Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда по ранее рассмотренному делу о защите прав и законных интересов группы лиц, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела по заявлению участника этой же группы к тому же ответчику.

В решении об удовлетворении требования о защите прав и законных интересов группы лиц арбитражный суд может указать на обязанность ответчика довести информацию о принятом решении до сведения всех лиц, являющихся участниками правоотношения, из которого возникло данное требование, в установленный арбитражным судом срок через средства массовой информации или иным способом.

5. Обжалование действий государственных органов в области внешнеторговой деятельности. Контроль за осуществлением внешнеторговой деятельности осуществляется соответствующими органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов РФ в пределах своей компетенции в целях обеспечения соблюдения положений Закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности», других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о внешнеторговой деятельности, обеспечения и защиты экономических и политических интересов Российской Федерации и субъектов РФ, а также защиты экономических интересов муниципальных образований и российских лиц.

Участник внешнеторговой деятельности вправе обжаловать решение, действие (бездействие) государственного органа или его должностного лица, если таким решением, действием (бездействием), по мнению участника внешнеторговой деятельности, наруше-

ны его права, свободы или законные интересы, ему созданы препятствия к их реализации либо незаконно возложена на него какая-либо обязанность. Решение, действие (бездействие) государственного органа или его должностного лица может быть обжаловано в суд, арбитражный суд и в случаях, установленных законодательством Российской Федерации, в вышестоящий государственный орган.

Лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о внешнеэкономической деятельности, несут гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

6. Обжалование решений, действий (бездействия) таможенных органов и их должностных лиц. Любое лицо вправе обжаловать решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица, если такими решением, действием (бездействием), по мнению этого лица, нарушены его права, свободы или законные интересы, созданы препятствия к их реализации либо незаконно возложена на него какая-либо обязанность. Отказ лица от прав а на обжалование решения, действия (бездействия) таможенного органа или его должностного лица признается недействительным.

Решения, действия (бездействие) таможенных органов или их должностных лиц могут быть обжалованы в таможенные органы и (или) в суд, арбитражный суд. Подача жалобы на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица в таможенные органы не исключает возможности одновременной или последующей подачи жалобы аналогичного содержания в суд, арбитражный суд. *Жалоба на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица, поданная в таможенные органы и в суд, арбитражный суд, рассматривается судом, арбитражным судом.*

Порядок подачи, порядок рассмотрения и порядок разрешения жалоб, направляемых в суды и арбитражные суды, определяются законодательством Российской Федерации о гражданском судопроизводстве и судопроизводстве в арбитражных судах. Порядок подачи, порядок рассмотрения и порядок разрешения направляемых в таможенные органы жалоб на решения, действия (бездействие) таможенных органов или их должностных лиц установлен Таможенного кодекса РФ и применяются в случае обжалования любых решений, действий (бездействия) таможенных органов или их должностных лиц, за исключением постановлений таможенных органов (должностных лиц таможенных органов) по делам об административных правонарушениях, а также иных решений, действий (бездействия) таможенных органов и их должностных лиц, в отношении которых предусмотрен специальный порядок обжалования.

Жалоба на решение, действие (бездействие) таможенного органа подается в вышестоящий таможенный орган. Жалоба на решение,

действие (бездействие) должностного лица таможенного органа подается в таможенный орган, в котором проходит службу (замещает государственную должность) это лицо, а на решение, действие (бездействие) начальника таможенного органа — в вышестоящий таможенный орган. Жалоба на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица может быть подана как непосредственно в вышестоящий таможенный орган, так и через таможенный орган, решение, действие (бездействие) которого или начальника которого обжалуется.

Таможенный орган, на решение, действие (бездействие) которого или начальника которого подана жалоба, направляет ее в вышестоящий таможенный орган вместе с подтверждающими материалами в пятидневный срок со дня ее поступления. Когда таможенный орган, получивший жалобу на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица, не правомочен ее рассматривать, он обязан направить ее в трехдневный срок в таможенный орган, который должен ее рассматривать с уведомлением в письменной форме лица, подавшего жалобу. Жалоба на решение, действие (бездействие) федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области таможенного дела, подается в этот орган.

Жалоба на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица может быть подана в течение трех месяцев: со дня, когда лицу стало известно или должно было стать известно о нарушении его прав, свобод или законных интересов, создании препятствий к их реализации либо незаконном возложении на него какой-либо обязанности; со дня истечения установленного срока для принятия таможенным органом или его должностным лицом решения или совершения действия, принятие или совершение которых предусмотрено в соответствии с Таможенным кодексом РФ.

В случае пропуска по уважительным причинам срока для обжалования этот срок по заявлению лица, обратившегося с жалобой на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица, может быть восстановлен таможенным органом, правомочным рассматривать эту жалобу. Восстановление пропущенного срока для обжалования выражается в фактическом принятии к рассмотрению жалобы на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица.

Жалоба на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица подается в письменной форме и должна быть подписана лицом, обратившимся с жалобой. Жалоба на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица должна содержать: наименование таможенного органа или должность, фамилию, имя и отчество должностного лица таможенного органа (если они известны), решение, действие (бездей-

ствии) которых обжалуются; фамилию, имя, отчество или наименование лица, подающего жалобу, его место жительства или местонахождение; существо обжалуемых решения, действия (бездействия).

Лицо, обратившееся с жалобой на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица, может не представлять документы, которыми подтверждаются обстоятельства, указанные в этой жалобе. Если представление таких документов имеет существенное значение для рассмотрения данной жалобы и эти документы отсутствуют в таможенном органе, решение, действие (бездействие) которого или должностного лица которого обжалуются, таможенный орган, рассматривающий жалобу, вправе запросить их у лица, ее подавшего. В этом случае срок рассмотрения жалобы на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица приостанавливается до представления лицом запрошенных таможенным органом документов, но не более чем на три месяца. В случае непредставления лицом запрошенных таможенным органом документов решение по жалобе принимается без учета доводов, в подтверждение которых не были представлены документы.

Подача жалобы на решение, действие таможенного органа или его должностного лица не приостанавливает исполнения обжалуемых решения, действия. При наличии достаточных оснований полагать, что обжалуемые решение, действие не соответствуют законодательству Российской Федерации, а также в случае, если приостановление исполнения решения, действия может иметь необратимый характер, таможенный орган, рассматривающий жалобу, вправе полностью или частично приостановить исполнение обжалуемых решения, действия до принятия решения по существу жалобы. Лицо, обратившееся с жалобой на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица, может отозвать ее в любой момент до принятия решения по жалобе. Повторная жалоба по тому же поводу может быть подана в пределах сроков, установленных ст. 48 Таможенного кодекса РФ.

Жалоба на решение, действие (бездействие) таможенного органа рассматривается вышестоящим таможенным органом. Жалоба на решение, действие (бездействие) должностного лица таможенного органа рассматривается таможенным органом, в котором проходит службу (замещает государственную должность) это лицо, а жалоба на решение, действие (бездействие) начальника таможенного органа — вышестоящим таможенным органом. От имени таможенного органа решение по жалобе на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица принимает начальник этого таможенного органа или должностное лицо, им уполномоченное. При этом рассмотрение жалобы на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица не

может производиться должностным лицом, принявшим обжалуемое решение, совершившим обжалуемое действие (бездействие), или нижестоящим по отношению к нему должностным лицом.

Жалоба на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица должна быть рассмотрена таможенным органом в течение одного месяца со дня ее поступления в таможенный орган, правомочный рассматривать такую жалобу. Если таможенный орган, рассматривающий жалобу на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица, признает необходимым продлить срок рассмотрения данной жалобы, этот срок может быть продлен начальником этого таможенного органа, но не более чем еще на один месяц, о чем сообщается лицу, подавшему эту жалобу, в письменной форме с указанием причин продления.

Решение таможенного органа по жалобе на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица принимается в письменном виде по форме, определяемой федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в области таможенного дела. В таком решении должны быть указаны: наименование таможенного органа, рассмотревшего жалобу; должность, фамилия и инициалы должностного лица таможенного органа, принявшего решение по жалобе; фамилия и инициалы или наименование лица, обратившегося с жалобой; краткое изложение жалобы по существу; принятое по жалобе решение; доводы и основания принятого решения; сведения о порядке обжалования принятого решения.

По результатам рассмотрения жалобы на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица таможенный орган:

- признает правомерными решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица и отказывает в удовлетворении жалобы;
- признает неправомерными решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица полностью или частично и принимает решение об удовлетворении жалобы полностью или частично.

В случае удовлетворения жалобы на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица полностью или частично таможенный орган: отменяет полностью или частично принятое таможенным органом или его должностным лицом решение; отменяет принятое таможенным органом или его должностным лицом решение и обязывает этот таможенный орган или его должностное лицо принять новое решение в соответствии с законодательством Российской Федерации либо самостоятельно принимает такое решение, если его принятие относится к компетенции таможенного органа, рассмотревшего жалобу; признает

действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица неправомерным и определяет меры, которые должны быть приняты в целях устранения допущенных нарушений, либо самостоятельно совершает необходимые действия, если их совершение относится к компетенции таможенного органа, рассмотревшего жалобу.

Действия по реализации решения таможенного органа об удовлетворении жалобы на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица должны быть совершены таможенным органом, решение, действие (бездействие) которого или должностного лица которого признаны неправомерными, в течение 10 дней со дня поступления решения по жалобе в этот орган, если в решении не установлен иной срок для их совершения. Должностное лицо таможенного органа, рассматривающее жалобу на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица от имени таможенного органа, при обнаружении признаков виновного неисполнения или ненадлежащего исполнения должностным лицом таможенного органа возложенных на него обязанностей принимает меры по привлечению этого должностного лица к дисциплинарной ответственности в установленном порядке. Копия решения, принятого по результатам рассмотрения жалобы на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица, направляется лицу, обратившемуся с жалобой, в пределах сроков, установленных ст. 55 ТК РФ.

Решение таможенного органа по жалобе на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица может быть обжаловано в вышестоящий таможенный орган или в суд, арбитражный суд.

17.4. Порядок рассмотрения споров в третейском суде

Третейский суд — это негосударственный орган, рассматривающий гражданско-правовые споры по соглашению спорящих сторон.

Третейский суд обладает рядом преимуществ:

- более высокая степень доверия сторон к назначаемым арбитрам;
- простота и оперативность процедуры разбирательства;
- относительно низкие судебные издержки.

Все эти качества обеспечивают третейским судам растущую популярность.

Третейские суды играют важную роль среди «альтернативных» форм защиты прав и законных интересов организаций и граждан-предпринимателей.

Третейские суды различаются как постоянно действующие, к услугам которых могут прибегнуть спорящие стороны путем согла-

сованного обращения, и создаваемые сторонами для рассмотрения конкретного спора. Порядок организации, деятельности и разрешения споров для постоянно действующих третейских судов определяется правилами организации или учреждения, создавших постоянный третейский суд.

Передача спора третейскому суду осуществляется на основании соглашения сторон, как составляемого специально, так и включаемого в качестве оговорки в договор. Соглашение должно иметь письменную форму, иначе оно признается незаключенным.

Третейский суд, как и международный коммерческий арбитраж, самостоятельно решает вопрос о действительности соглашения о передаче спора на его рассмотрение. В случае признания отсутствия соглашения или его недействительности спор может быть передан на разрешение в арбитражный суд.

Разрешение спора происходит в третейском суде при установлении сторонами широких прав для определения порядка разрешения спора, места разрешения, языка производства, норм права других государств.

В расходы, связанные с рассмотрением дела третейским судом: гонорар третейским судьям; третейский сбор; суммы, подлежащие выплате переводчику за проведение экспертизы; расходы, связанные с командировкой судей к месту рассмотрения спора.

Поскольку, как отмечалось вначале, третейский суд — институт негосударственный, он не располагает собственными средствами обеспечения принудительного исполнения принятых им решений. Решение суда исполняется сторонами добровольно в порядке и сроки, установленные в решении. В случае его неисполнения ответчиком исполнительный лист на принудительное исполнение выдает арбитражный суд соответствующей республики, края, области, города, автономной области, автономного округа, на территории которых находится третейский суд. В выдаче исполнительного листа может быть отказано, если:

- соглашения сторон о рассмотрении спора в третейском суде не достигнуто;
- состав суда и процедура рассмотрения не соответствовали соглашению сторон;
- отсутствуют надлежащее извещение стороны о дне разбирательства в третейском суде и указание причин, по которым не могли быть представлены возражения;
- спор касался сферы управления.

17.5. Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства

Антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законо-

дательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписание.

Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

- поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- заявление юридического или физического лица;
- обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

1. Порядок и сроки рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства. Такие дела могут рассматриваться антимонопольным органом по месту совершения нарушения либо по месту нахождения или месту жительства лица, в отношении которого подается заявление или материалы.

Правила передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Лицами, участвующими в деле о нарушении антимонопольного законодательства, являются:

- заявитель — лицо, подавшее заявление, государственный орган, орган местного самоуправления, направившие материалы;
- ответчик по делу — лицо, в отношении которого подано заявление, направлены материалы или в действиях (бездействии) которого антимонопольным органом обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства. Данные лица признаются ответчиками по делу о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела;
- заинтересованные лица — лица, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, вправе осуществлять свои права и обязанности самостоятельно или через представителя.

Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства будет установлено, что признаки нарушения антимонопольного законодательства содержатся в действиях (бездействии) иного лица, чем ответчик по делу, то такое лицо привлекается в качестве ответчика по делу.

Если не выявлены факты, свидетельствующие о наличии в действиях одного из ответчиков по делу признаков нарушения антимонопольного законодательства, то выносится определение о прекращении участия такого ответчика в рассмотрении дела. Копия определения о прекращении участия ответчика по делу в рассмотрении дела незамедлительно направляется лицам, участвующим в деле.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства могут привлекаться эксперты, переводчики, а также лица, располагающие сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, но они не являются лицами, участвующими в деле.

О привлечении экспертов, переводчиков, а также лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых обстоятельствах, к рассмотрению дела выносится определение, а копии направляются им в течение трех дней с момента его вынесения. С момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Антимонопольный орган рассматривает заявление или материалы в срок, не превышающий одного месяца со дня их представления.

В случае недостаточности или отсутствия доказательств, позволяющих антимонопольному органу сделать вывод о наличии или об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольный орган для сбора и анализа дополнительных доказательств вправе продлить срок рассмотрения заявления или материалов, но не более чем на два месяца.

О продлении срока рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган уведомляет в письменной форме заявителя.

В ходе рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган вправе запрашивать у физических или юридических лиц, государственных органов, органов местного самоуправления с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне, банковской тайне, коммерческой тайне или об иной охраняемой законом тайне документы, сведения, поясне-

ния в письменной или устной форме, связанные с обстоятельствами, изложенными в заявлении или материалах.

По результатам рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием признаков его нарушения.

2. Создание и действия комиссии по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства. В случае принятия решения о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган издает приказ о возбуждении дела и создании **комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства**. Копия такого приказа в течение трех дней со дня его издания направляется заявителю и ответчику по делу.

Решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган направляет заявителю в установленный срок с указанием мотивов принятия такого решения.

Председатель комиссии в срок, не превышающий 15 дней со дня издания приказа о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства и создании комиссии, выносит определение о назначении дела к рассмотрению и направляет копии определения лицам, участвующим в деле.

Для рассмотрения каждого дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган создает свою комиссию.

Комиссия выступает от имени антимонопольного органа. Состав комиссии и ее председатель утверждаются антимонопольным органом. Комиссия состоит из работников антимонопольного органа.

Председателем комиссии может быть руководитель антимонопольного органа или его заместитель. Количество членов комиссии не должно быть менее трех человек. Замена члена комиссии осуществляется на основании мотивированного решения антимонопольного органа.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства кредитными организациями на рынке банковских услуг в состав комиссии на постоянной основе включаются представители Центрального банка Российской Федерации, которые составляют половину членов комиссии.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства финансовыми организациями (за исключением кредитных организаций), имеющими лицензии, выданные федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг, в

состав комиссии включаются представители данного федерального органа исполнительной власти, которые составляют половину членов комиссии.

Количество членов (включая председателя) комиссий по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства должно быть четным.

Комиссия правомочна рассматривать дело о нарушении антимонопольного законодательства, если на заседании комиссии присутствует не менее 50% общего числа членов комиссии, но не менее чем три члена комиссии.

Вопросы, возникающие в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссией, решаются членами комиссии большинством голосов. При равенстве голосов голос председателя комиссии является решающим. Члены комиссии не вправе воздерживаться от голосования. Председатель комиссии голосует последним. Комиссия принимает определения, решения, предписания. Формы принимаемых комиссией актов утверждаются федеральным антимонопольным органом.

По окончании рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия на своем заседании принимает решение. Решение комиссии оформляется в виде документа, подписывается председателем комиссии и всеми членами комиссии, присутствовавшими на заседании комиссии. Член комиссии, несогласный с решением комиссии, обязан подписать принимаемый комиссией акт и изложить в письменной форме особое мнение, которое приобщается к делу. Решение комиссии должно быть изготовлено в одном экземпляре и приобщено к материалам дела.

В решении по делу о нарушении антимонопольного законодательства должны содержаться:

- выводы о наличии или об отсутствии оснований для прекращения рассмотрения дела;
- выводы о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях (бездействии) ответчика по делу;
- выводы о наличии или об отсутствии оснований для выдачи предписания и перечень действий, включаемых в предписание и подлежащих выполнению;
- выводы о наличии или об отсутствии оснований для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции (в том числе оснований для обращения с иском в суд, для передачи материалов в правоохранительные органы, для направления в государственные органы или органы местного самоуправления рекомендаций об осуществлении действий, направленных на обеспечение конкуренции). На основании решения комиссия выдает предписание.

Предписание оформляется в виде отдельного документа для каждого лица, которому надлежит осуществить определенное решение действия в установленный предписанием срок, подписывается председателем комиссии и членами комиссии, присутствующими на заседании комиссии.

В определенных случаях председатель комиссии или комиссия выносит определение. Определение оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем комиссии и членами комиссии и направляется лицам, участвующим в деле, а также иным лицам.

Дело о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается комиссией в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению.

В случаях, связанных с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительной информации, срок рассмотрения дела может быть продлен комиссией, но не более чем на шесть месяцев. О продлении срока рассмотрения дела комиссия выносит определение и направляет копии этого определения лицам, участвующим в деле.

Рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется на заседании комиссии. Лица, участвующие в деле, должны быть извещены о времени и месте его рассмотрения. В случае неявки на заседание комиссии лиц, участвующих в деле и надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, комиссия вправе рассмотреть дело в их отсутствие. В ходе рассмотрения дела ведется протокол, который подписывается председателем комиссии. Комиссия вправе проводить стенографическую запись или аудиозапись своего заседания, при этом должна быть сделана отметка в протоколе об использовании технических средств записи заседания комиссии.

Председатель комиссии выполняет следующие функции:

- открывает заседание комиссии;
- объявляет состав комиссии;
- объявляет, какое дело подлежит рассмотрению, проверяет явку на заседание комиссии лиц, участвующих в деле, проверяет их полномочия, устанавливает, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся на заседание, и имеются ли сведения о причинах их неявки;
- выясняет вопрос о возможности рассмотрения дела;
- разъясняет лицам, участвующим в деле, их права, определяет последовательность совершения действий при рассмотрении дела;
- руководит заседанием комиссии, обеспечивает условия для всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела, обеспечивает рассмотрение заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле;

- принимает меры по обеспечению на заседании комиссии надлежащего порядка.

На заседании комиссии:

- заслушиваются лица, участвующие в деле;
- заслушиваются и обсуждаются ходатайства, принимаются по ним решения, которые должны быть отражены в протоколе заседания;
- исследуются доказательства;
- заслушиваются мнения и пояснения лиц, участвующих в деле, относительно доказательств, представленных лицами, участвующими в деле;
- заслушиваются и обсуждаются мнения экспертов, привлеченных для дачи заключений;
- заслушиваются лица, располагающие сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела;
- по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по инициативе комиссии обсуждаются вопросы об основаниях и о необходимости объявления перерыва в заседании, об отложении, о приостановлении рассмотрения дела.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия вправе запрашивать у лиц, участвующих в деле, документы, сведения и пояснения в письменной или устной форме по вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела, привлекать к участию в деле иных лиц.

После исследования доказательств по делу о нарушении антимонопольного законодательства, изложения позиций лиц, участвующих в деле, заключений экспертов, проведения опроса лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, председатель комиссии объявляет об окончании рассмотрения дела и просит лиц, участвующих в деле, и других лиц удалиться для принятия комиссией решения.

Комиссия по ходатайству лица, участвующего в деле о нарушении антимонопольного законодательства, а также по собственной инициативе вправе объявить перерыв в заседании комиссии на срок, не превышающий семи дней.

Рассмотрение комиссией дела о нарушении антимонопольного законодательства после перерыва в ее заседании продолжается с того момента, на котором оно было прервано. Повторное рассмотрение доказательств, исследованных до перерыва в заседании комиссии, не производится.

Комиссия вправе отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в следующих случаях:

1) по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с невозможностью явки этого лица или его представителя на заседание

комиссии по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами;

2) в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств;

3) для привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела, других лиц, участие которых в деле, по мнению комиссии, необходимо;

4) если в ходе рассмотрения дела в действиях (бездействии) ответчика по делу обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого было возбуждено дело;

5) в иных предусмотренных законом случаях.

При отложении дела о нарушении антимонопольного законодательства течение срока его рассмотрения не прерывается. Рассмотрение дела на новом заседании комиссии возобновляется с того момента, с которого оно было отложено.

Комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок:

- рассмотрения антимонопольным органом, судом, органами предварительного следствия другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- проведения экспертизы.

Течение срока рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства прерывается при приостановлении рассмотрения дела и продолжается с момента возобновления рассмотрения дела. Рассмотрение дела продолжается с момента, с которого оно было приостановлено.

Об отложении, о приостановлении, о возобновлении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, а также о назначении экспертизы комиссия выносит определение, копия которого в трехдневный срок со дня его вынесения направляется лицам, участвующим в деле. Копия определения о назначении экспертизы направляется также эксперту в трехдневный срок со дня вынесения такого определения.

Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае:

- добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение;
- отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии);
- ликвидации юридического лица — единственного ответчика по делу;
- смерти физического лица — единственного ответчика по делу;

- наличия вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

3. Решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства и его исполнение. Решение о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства принимается комиссией в соответствии с требованиями, установленными ст. 4 Закона «О защите конкуренции».

Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства:

- оценивает доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в деле;
- оценивает заключения и пояснения экспертов, а также лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах;
- определяет нормы антимонопольного и иного законодательства Российской Федерации, нарушенные в результате осуществления рассматриваемых комиссией действий (бездействий);
- устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле;
- разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства, принятое комиссией, подлежит оглашению по окончании рассмотрения дела. При этом может оглашаться только его резолютивная часть. Решение должно быть изготовлено в полном объеме в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня оглашения резолютивной части решения. Копии такого решения немедленно направляются или вручаются лицам, участвующим в деле.

По результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства изготавливается одновременно с решением.

Копия предписания немедленно направляется или вручается лицу, которому предписывается совершить определенные решением действия.

Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок.

Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний.

Неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность.

Лицо, чьи действия (бездействие) в установленном законом порядке признаны монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией и являются недопустимыми в соответствии с антимонопольным законодательством, по предписанию антимонопольного органа обязано перечислить в федеральный бюджет доход, полученный от таких действий (бездействия).

В случае неисполнения предписания доход, полученный от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, подлежит взысканию в федеральный бюджет по иску антимонопольного органа.

Под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения.

Решение или предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. В случае подачи заявления в суд или арбитражный суд исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до вступления решения суда в законную силу.

17.6. Страхование

Основной целью страхования является обеспечение защиты имущественных интересов физических и юридических лиц при наступлении страховых случаев.

Страховые фирмы (общества) — независимые организации, занимающиеся страхованием рисков предприятий и предпринимателей. Как правило, страховые фирмы страхуют сделки предприятий и предпринимателей при наличии аудиторских справок об их имущественном и финансовом состоянии. В случае срыва договора страховая фирма возмещает убытки застрахованному потерпевшему, а сама совместно с аудиторской фирмой предъявляет претензии или исковые требования к нарушителю условий договора. Страхование применяется и для защиты владельца товара от потерь из-за его возможного обесценения (при фьючерсных сделках). Страховые фирмы могут заключать договоры и по обеспечению финансовой стабильности производственной деятельности, сохранению устойчивости социального положения работников предприятий и т.д.

1. Страхование и страховые отношения. В ст. 2 Закона «Об организации страхового дела в Российской Федерации» дано следующее

определение: **страхование** — это отношения по защите интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков.

Законом «Об организации страхового дела в Российской Федерации» установлены принципы страхования и формирования механизмов страхования, обеспечивающих экономическую безопасность граждан и хозяйствующих субъектов на территории Российской Федерации. Страхование предусматривает также защиту интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счет других средств страховщиков.

Страхование осуществляется в форме добровольного страхования и обязательного страхования.

Добровольное страхование осуществляется на основании договора страхования и правил страхования, определяющих общие условия и порядок его осуществления. Правила страхования принимаются и утверждаются страховщиком или объединением страховщиков самостоятельно в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом «Об организации страхового дела в Российской Федерации» и содержат положения о субъектах страхования, об объектах страхования, о страховых случаях, о страховых рисках, о порядке определения страховой суммы, страхового тарифа, страховой премии (страховых взносов), о порядке заключения, исполнения и прекращения договоров страхования, о правах и об обязанностях сторон, об определении размера убытков или ущерба, о порядке определения страховой выплаты, о случаях отказа в страховой выплате и другие положения.

Условия и порядок осуществления **обязательного страхования** определяются федеральными законами о конкретных видах обязательного страхования.

Законодательство о конкретном виде обязательного страхования обычно содержит положения, определяющие: субъекты страхования; объекты, подлежащие страхованию; перечень страховых случаев; минимальный размер страховой суммы или порядок ее определения; размер, структуру или порядок определения страхового тарифа; срок и порядок уплаты страховой премии (страховых взносов); срок действия договора страхования; порядок определения размера страховой выплаты; контроль за осуществлением страхова-

ния; последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субъектами страхования; иные положения.

Страховой рынок — это сфера денежных отношений, где объектом купли-продажи является такой товар, как страховая услуга, и где формируются на него предложение и спрос.

Одной из основных особенностей страхования является вероятностный характер отношений, поскольку невозможно заранее предугадать, когда наступит страховой случай и каков будет размер причиненных убытков. Именно это и определило порядок возмещения материального ущерба путем распределения его на солидной основе между отдельными заинтересованными собственниками.

У страхования есть и другие отличительные черты:

- возвратность средств — страховые платежи после их объединения в страховой фонд подлежат выплате страхователям за вычетом расходов за услуги страховой компании;
- целевое использование создаваемого фонда — расходование страховых средств осуществляется в строго определенных случаях, обусловленных условиями договора страхования.

В удостоверение заключенного договора страхователь получает страховое свидетельство (полис) с приложением правил страхования, в котором содержатся перечень страховых рисков, размер страховой суммы и страховой премии, порядок изменения и прекращения действия договора и другие условия, регулирующие правовые отношения сторон. При заключении договоров страхователи могут назначать физических или юридических лиц для получения страховых премий. Кроме того, страхователи имеют право заключать со страховщиком договоры о страховании третьих лиц в пользу застрахованных.

Страхование как самостоятельное звено финансовой системы выполняет все основные функции категории финансов, но в специфическом их проявлении, в частности:

- *предупредительную функцию* — страховые компании могут использовать временно свободные средства страхователей, например, на профилактические мероприятия, для инвестирования в промышленность, строительство, социально-экономические, экологические и другие программы и т.д.;
- *восстановительную (защитную) функцию* — при наступлении страхового случая и выплате обусловленной договором денежной суммы происходит полное или частичное погашение потерь, понесенных юридическими и физическими лицами;
- *сберегательную функцию* — при использовании страхования как средства защиты не только личных и имущественных потерь, но и самих денежных средств, вложенных в качестве страховых взносов;

- *контрольную функцию* — страховые платежи собираются в страховом фонде на строго определенные цели и используются также в строго обусловленных случаях и строго определенным кругом лиц.

На рынке страхования *государственный сектор* представлен акционерным обществом «Росгосстрах», *коммерческий* — страховщиками различного организационно-правового статуса (прежде всего открытыми и закрытыми акционерными страховыми компаниями и обществами с ограниченной ответственностью).

Государственный надзор за деятельностью субъектов страхового дела в Российской Федерации осуществляется в целях соблюдения ими страхового законодательства, предупреждения и пресечения нарушений участниками отношений, регулируемых настоящим Законом, страхового законодательства, обеспечения защиты прав и законных интересов страхователей, иных заинтересованных лиц и государства, эффективного развития страхового дела.

2. Участники страховых отношений. На территории Российской Федерации страхование (за исключением перестрахования) интересов юридических лиц, а также физических лиц — резидентов Российской Федерации может осуществляться только страховщиками, имеющими лицензии, полученные в установленном законом порядке.

Участниками страховых отношений являются:

- страхователи, застрахованные лица, выгодоприобретатели;
- страховые организации;
- общества взаимного страхования;
- страховые агенты;
- страховые брокеры;
- страховые актуарии;
- федеральный орган исполнительной власти, к компетенции которого относится осуществление функций по контролю и надзору в сфере страховой деятельности (страхового дела), (орган страхового надзора);
- объединения субъектов страхового дела, в том числе саморегулируемые организации.

Страховые организации, общества взаимного страхования, страховые брокеры и страховые актуарии являются субъектами страхового дела. Деятельность субъектов страхового дела подлежит лицензированию, за исключением деятельности страховых актуариев, которые подлежат аттестации. Сведения о субъектах страхового дела подлежат внесению в единый государственный реестр субъектов страхового дела в порядке, установленном органом страхового надзора. Наименование (фирменное наименование) субъекта страхового дела — юридического лица должно содержать слова, указывающие на осуществляемый вид деятельности: «страхование», «перестрахо-

вание», «взаимное страхование», «страховой брокер» или производные от таких слов и словосочетаний. Субъект страхового дела — юридическое лицо не вправе использовать полное или краткое наименование (фирменное наименование), повторяющее частично или в целом наименование (фирменное наименование) другого субъекта страхового дела. Данное положение не распространяется на дочерние и зависимые общества субъекта страхового дела.

3. Объекты и виды страхования. Объектами имущественного страхования могут быть имущественные интересы, связанные, в частности со следующими:

- владением, пользованием и распоряжением имуществом (страхование имущества);
- обязанностью возместить причиненный другим лицам вред (страхование гражданской ответственности);
- осуществлением предпринимательской деятельности (страхование предпринимательских рисков).

Объектами личного страхования могут быть имущественные интересы, связанные:

- с дожитием граждан до определенного возраста или срока, со смертью, с наступлением иных событий в жизни граждан (страхование жизни);
- с причинением вреда жизни, здоровью граждан, оказанием им медицинских услуг (страхование от несчастных случаев и болезней, медицинское страхование).

Страхование противоправных интересов, а также интересов, которые не являются противоправными, но страхование которых запрещено законом, не допускается. Допускается страхование объектов, относящихся к разным видам имущественного страхования и (или) личного страхования (комбинированное страхование).

В лицензии, выдаваемой страховщику, указываются предусмотренные классификацией следующие *виды страхования*: страхование жизни на случай смерти, дожития до определенного возраста или срока либо наступления иного события; пенсионное страхование: страхование жизни с условием периодических страховых выплат (ренты, аннуитетов) и (или) с участием страхователя в инвестиционном доходе страховщика; страхование от несчастных случаев и болезней; медицинское страхование; страхование средств наземного транспорта (за исключением средств железнодорожного транспорта); страхование средств железнодорожного транспорта; страхование средств воздушного транспорта; страхование средств водного транспорта; страхование грузов; сельскохозяйственное страхование (страхование урожая, сельскохозяйственных культур, многолетних насаждений, животных); страхование имущества юридических лиц, за исключением транспортных средств и сельскохозяйственного стра-

хования; страхование имущества граждан, за исключением транспортных средств; страхование гражданской ответственности владельцев автотранспортных средств; страхование гражданской ответственности владельцев средств воздушного транспорта; страхование гражданской ответственности владельцев средств водного транспорта; страхование гражданской ответственности владельцев средств железнодорожного транспорта; страхование гражданской ответственности организаций, эксплуатирующих опасные объекты; страхование гражданской ответственности за причинение вреда вследствие недостатков товаров, работ, услуг; страхование гражданской ответственности за причинение вреда третьим лицам; страхование гражданской ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору; страхование предпринимательских рисков; страхование финансовых рисков.

В целях конкретизации отдельных условий страхования страховщики вправе разрабатывать дополнительные правила страхования. Такие правила страхования направляются в орган страхового надзора в порядке уведомления.

4. Договор страхования. Как мы уже говорили, страховые услуги в страховании могут быть предоставлены на условиях обязательности или добровольности.

В соответствии со ст. 935 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, или в установленном порядке на юридических лиц, имеющих в хозяйственном ведении или оперативном управлении имущество, являющееся государственной или муниципальной собственностью, может быть возложена обязанность страховать это имущество.

Добровольное страхование осуществляется в силу закона и на добровольной основе. Закон определяет наиболее общие условия страхования. Конкретные условия страхования регулируются *правилами, установленными страховщиком в договоре страхования*. Страховщик самостоятельно разрабатывает такие правила, и основой для этого являются страховое законодательство и страховые потребности потенциальных клиентов (страхователей).

Однако необходимо отметить, что правила страхования являются чисто административным актом, являющимся обязательным для выполнения только в локальных масштабах (страховая организация).

Правила страхования являются основой для заключения договора, иными словами, предложением страховщика, содержащим его условия оказания страховой услуги. Страхователь может согласиться с предложенными в правилах условиями страхования либо выдвинуть дополнительные условия. В любом случае необходимо достижение соглашения. При его отсутствии страхователь будет вынужден искать другого страховщика, который согласился бы на его условия, впрочем, как и страховщик, которому придется искать себе другого клиента.

1. Имущественное страхование. С точки зрения защиты прав и интересов предпринимателей для нас представляет интерес имущественное страхование. Оно защищает интересы страхователя, связанные с владением, пользованием, распоряжением имуществом и товарно-материальными ценностями.

По *договору имущественного страхования* страховщик обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить страхователю или лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором страховой суммы (ст. 929 ГК РФ).

В соответствии с Гражданским кодексом РФ по договору имущественного страхования, в частности, могут быть застрахованы следующие имущественные интересы:

- риск утраты, недостачи или повреждения имущества (ст. 930);
- риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам — риск гражданской ответственности (ст. 931 и 932);
- риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов — предпринимательский риск (ст. 933).

2. Страхование ответственности. Оно защищает интересы как самого страхователя, поскольку ущерб за него возмещает страховая организация, так и других (третьих) лиц, которым гарантируется выплата за ущерб, причиненный вследствие действия или бездействия страхователя независимо от его имущественного положения. Страхование ответственности предусматривает возможность при причинении вреда как здоровью, так и имуществу третьих лиц в силу закона или по решению суда производить выплаты, компенсирующие причиненный вред. В этом виде страхования предусматривается и та страховая сумма, которая должна быть выплачена хозяйствующему субъекту (застрахованному). И застрахованный, и размер страховой суммы выявляются только при наступлении страхового случая, т. е. при причинении ущерба третьим лицам.

Страхование ответственности заемщика за непогашение кредита практикуется в банковской деятельности, связанной с повышенным риском проведения активных кредитных операций банков по выдаче ссуд. Договор страхования заключается между стра-

ховой компанией — страховщиком и заемщиками — страхователями. Объект страхования — ответственность заемщика перед банком, выдавшим кредит.

3. Страхование коммерческих рисков. Оно включает те виды страхования, в которых заинтересован прежде всего предприниматель. Объект страхования — коммерческая деятельность страхователя, под которой понимается инвестирование денежных и материальных ресурсов в каком-либо виде производства или бизнеса и получение от этих вложений соответствующей прибыли.

При этом покрытие коммерческих рисков осуществляется при помощи страхования:

- от потери прибыли (дохода) вследствие нарушения процесса производства, простоя, повреждения или кражи имущества и иных потерь, связанных с прерыванием основной деятельности;
- от невыполнения договорных обязательств по поставке и реализации продукции;
- от арендной платы (если помещение не может быть сдано в аренду из-за разрушения в результате страхового случая);
- дохода от ренты (если выгодные арендные соглашения могут быть расторгнуты в результате страхового случая);
- восстановительной стоимости имущества (для возмещения расходов, превышающих действительную стоимость застрахованного имущества).

Кроме того, подлежат страхованию технические риски — строительно-монтажные, эксплуатационные, риски новой техники и технологии, а также финансово-кредитные риски — экспортные кредиты (на случай банкротства импортера либо его продолжительной неплатежеспособности); расходы по вступлению экспорта на новый рынок; банковские кредиты от риска неплатежа заемщика (страхователь — банк); коммерческий кредит (страхование векселей); залоговые операции; валютные риски (возможные потери от колебания валютных курсов); биржевые операции и сделки; от инфляции; от риска неправомерного применения финансовых санкций органами налогового контроля.

Стандартный банковский полис гарантирует банку возмещение убытков, причиненных:

- преступной деятельностью банковских служащих при исполнении ими служебных обязанностей;
- кражей или подделкой денежных документов и ценных бумаг (векселей, чеков, депозитных сертификатов, кассовых ордеров и т.д.);
- принятием банком фальшивых денежных знаков;
- компьютерным мошенничеством.

4. Перестрахование. Помимо страхования наибольших результатов страховых операций можно достичь путем перестрахования, при

котором страховщик часть ответственности по принятым на себя обязательствам перед страхователем передает другому страховщику на согласованных с ним условиях. Целью перестрахования является равномерное распределение рисков, а также обеспечение финансовой устойчивости и рентабельности страховых операций. Иными словами, риск выплаты страхового возмещения и страховой суммы, принятый на себя страховщиком, может быть им застрахован полностью или частично у другого страховщика (или страховщиков) по заключенному с ним (с ними) договору. При этом страховщик по основному договору страхования, заключивший договор перестрахования, в последнем договоре считается страхователем.

Согласно ст. 967 ГК РФ при перестраховании ответственным перед страхователем по основному договору страхования за выплату страхового возмещения или страховой суммы остается страховщик по этому договору. Возможно последовательное заключение двух или нескольких договоров перестрахования.

В *договоре перестрахования* участвуют две стороны: страховщик, передающий риск — цедент, и страховщик, принимающий риск, или перестраховщик — цессионарий. Процесс передачи риска при перестраховании называется цедированием риска. Объектом же в этих отношениях выступает имущественное положение страховщика, в связи с чем он передает часть исполнения обязательств перестраховщику.

Есть еще один метод распределения и выравнивания рисков — сострахование, когда объект страхования страхуется по одному договору страхования несколькими страховщиками. При этом, если в таком договоре не определены права и обязанности каждого из страховщиков, то они несут солидарную ответственность перед страхователем (выгодо-приобретателем) за выплату страхового возмещения по договору имущественного страхования или страховой суммы по договору личного страхования (ст. 953 ГК РФ).

Под понятием «*сострахование*» понимается страхование одного и того же объекта страхования несколькими страховщиками по одному договору страхования.

Перестрахование — это деятельность по защите одним страховщиком (перестраховщиком) имущественных интересов другого страховщика (перестрахователя), связанных с принятым последним по договору страхования (основному договору) обязательств по страховой выплате.

Не подлежит перестрахованию риск страховой выплаты по договору страхования жизни в части дожития застрахованного лица до определенного возраста или срока либо наступления иного события. Страховщики, имеющие лицензии на осуществление страхования жизни, не вправе осуществлять перестрахование рисков по

имущественному страхованию, принятых на себя страховщиками. Перестрахование осуществляется на основании договора перестрахования, заключенного между страховщиком и перестраховщиком в соответствии с требованиями гражданского законодательства. Наряду с договором перестрахования в качестве подтверждения соглашения между перестрахователем и перестраховщиком могут использоваться другие документы, применяемые исходя из обычаев делового оборота.

5. *Страховой риск, страховой случай, страховая сумма, страховая выплата.* В соответствии с российским законодательством страховым риском является предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование. Событие, рассматриваемое в качестве страхового риска, должно обладать признаками вероятности и случайности его наступления.

Страховым случаем является совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам.

Страховая сумма — это денежная сумма, которая установлена законом и (или) определена договором страхования и исходя из которой устанавливаются размер страховой премии (страховых взносов) и размер страховой выплаты при наступлении страхового случая. При осуществлении страхования имущества страховая сумма не может превышать его действительную стоимость (страховую стоимость) на момент заключения договора страхования. Стороны не могут оспаривать страховую стоимость имущества, определенную договором страхования, за исключением случая, если страховщик докажет, что он был намеренно введен в заблуждение страхователем. При осуществлении личного страхования страховая сумма устанавливается страховщиком по соглашению со страхователем.

Страховая выплата — это денежная сумма, установленная законом и (или) договором страхования и выплачиваемая страховщиком страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю при наступлении страхового случая. Страховая выплата по договорам страхования производится в валюте Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации о валютном регулировании и валютном контроле. Условиями страхования имущества и (или) гражданской ответственности в пределах страховой суммы может предусматриваться замена страховой выплаты (страхового возмещения) предоставлением имущества, аналогичного утраченному имуществу.

В случае утраты, гибели застрахованного имущества страхователь, выгодоприобретатель вправе отказаться от своих прав на него

в пользу страховщика в целях получения от него страховой выплаты (страхового возмещения) в размере полной страховой суммы.

При осуществлении личного страхования страховая выплата (страховая сумма) производится страхователю или лицу, имеющим право на получение страховой выплаты (страховой суммы) по договору страхования, независимо от сумм, причитающихся им по другим договорам страхования, а также по обязательному социальному страхованию, социальному обеспечению и в порядке возмещения вреда.

При осуществлении страхования жизни страховщик в дополнение к страховой сумме может выплачивать часть инвестиционного дохода. При расторжении договора страхования жизни, предусматривающего дожитие застрахованного лица до определенного возраста или срока либо наступления иного события, страхователю возвращается сумма в пределах сформированного в установленном порядке страхового резерва на день прекращения договора страхования (выкупная сумма). Организации и индивидуальные предприниматели обязаны предоставлять страховщикам по их запросам документы и заключения, связанные с наступлением страхового случая и необходимые для решения вопроса о страховой выплате, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Страховая премия (страховые взносы) уплачивается страхователем в валюте Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации о валютном регулировании и валютном контроле. Страховой тариф — это ставка страховой премии с единицы страховой суммы с учетом объекта страхования и характера страхового риска. Конкретный размер страхового тарифа определяется договором добровольного страхования по соглашению сторон. Страховые тарифы по видам обязательного страхования устанавливаются в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного страхования.

Иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица на территории Российской Федерации пользуются правом на страховую защиту наравне с гражданами и юридическими лицами Российской Федерации.

Если международными договорами Российской Федерации или бывшего СССР установлены другие правила, чем те, которые содержатся в законодательстве Российской Федерации о страховании, то применяются правила международного договора.

Споры, связанные со страхованием, споры о праве использования субъектом страхового дела наименования (фирменного наименования), а также споры, связанные с действиями органа страхового надзора и его должностных лиц, разрешаются судом, ар-

битражным судом или третейским судом в соответствии с их компетенцией

17.7. Порядок рассмотрения споров в международном коммерческом арбитраже

Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) является самостоятельным постоянно действующим третейским судом, осуществляющим свою деятельность в соответствии с Законом РФ от 7 июля 1993 г. «О международном коммерческом арбитраже».

В Международный коммерческий арбитражный суд по соглашению сторон могут передаваться:

- споры из договорных отношений, возникающих при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон спора находится за границей;
- споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

Международный коммерческий арбитражный суд принимает к рассмотрению и споры, подлежащие его юрисдикции в силу международных договоров России.

Основанием для передачи спора на рассмотрение коммерческого арбитража (третейского суда) является арбитражное соглашение о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением, независимо от того, носило оно договорный характер или нет.

Разбирательство дел в МКАС осуществляется *по правилам его регламента*. Стороны вправе сами согласовать процедуру ведения разбирательства. Регламент Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате Российской Федерации принят Торгово-промышленной палатой РФ 1 мая 1995 г.

Число арбитров (судей) в составе третейского суда определяется сторонами по своему усмотрению, а если стороны не определяют этого числа, то назначаются три арбитра. Процедура назначения может быть согласована сторонами. При арбитраже с тремя арбитрами каждая сторона назначает одного арбитра, а два назначенных таким образом — назначают третьего.

Своеобразной особенностью деятельности третейского суда является предоставленная ему законом возможность самому судить о

своей компетенции, трактуя арбитражную оговорку (т.е. соглашение о передаче спора на рассмотрение третейского суда) по заявлению спорящей стороны.

Процедура ведения разбирательства в арбитраже, при условии соблюдения Закона «О международном коммерческом арбитраже», определяется *по договоренности сторон*. В отсутствие соглашения сторон третейский суд ведет его так, как считает нужным. По договоренности сторон решается и вопрос о языке (языках), который будет использоваться в ходе разбирательства. Стороны по договоренности устанавливают сроки, в течение которых истец должен заявить об обстоятельствах, подтверждающих его исковые требования, о спорных вопросах и требуемом удовлетворении, а ответчик — о своих возражениях. Если стороны не договорились об этом, то любая из них может изменять или дополнять свои исковые требования и возражения по делу в ходе разбирательства, если только третейский суд не сочтет нецелесообразным допускать их ввиду допущенной задержки.

Особенностью разбирательства является возможность прекращения его в случае, когда истец не представит исковое заявление в согласованные сроки. Что касается ответчика, то непредставление им возражений в такие сроки не препятствует разбирательству и не рассматривается как признание утверждений истца. Вынесение решения осуществляется на основе норм, которые стороны избрали в качестве применимых к существу спора. При отсутствии указаний сторон третейский суд использует право, определенное в соответствии с коллизионными нормами международного частного права, которые он считает применимыми. Во всех случаях решение принимается в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, характерных для данной сделки.

Решение коллегии арбитров выносится большинством голосов. Вопросы процедуры могут разрешаться арбитром, являющимся председателем третейского суда, если он будет уполномочен на то сторонами или всеми другими арбитрами.

Обжалование решения третейского суда допускается в форме ходатайства об отмене, которое рассматривается при наличии перечисленных в законе оснований (ст. 34 Закона) Верховным судом республики в составе Российской Федерации и другими названными судами. Ходатайство об отмене должно быть заявлено не позднее трех месяцев со дня получения арбитражного решения, а жалоба на толкование или дополнительное арбитражное решение — в этот же срок, но исчисляемый для вынесения решения по такой просьбе.

Закон устанавливает также институт отказа в признании и приведении в исполнение решений арбитражного суда в перечислен-

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

ных в ст. 36 случаях. Решение об этом выносит компетентный суд, где испрашивается признание или приведение в исполнение решения по просьбе стороны, которая, основываясь на ст. 36, должна представить доказательства порочности вынесенного решения.

Особенностями рассмотрения споров в Международном коммерческом арбитраже являются, таким образом, предоставление сторонам широких возможностей для определения норм, на основании которых решается спор, формирования третейского суда, определения процедуры разрешения споров.

Контрольные вопросы

1. В чем заключается юридический механизм защиты прав корпорации?
2. Почему отказ от права на обращение в суд недействителен?
3. Какова компетенция судов общей юрисдикции по гражданским делам?
4. В чем особенности общения в арбитражный суд?
5. Какие права имеют третьи лица в арбитражном суде?
6. Каков порядок рассмотрения споров в третейском суде?
7. Каков порядок рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства?
8. В чем заключаются особенности страхования корпоративных рисков и корпоративной ответственности?
9. В каком порядке рассматриваются споры в международном коммерческом арбитраже?

Библиографический список

Нормативные акты и другие официальные документы

1. *Конституция РФ* (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) // СЗ РФ. 2009. № 4. Ст. 445.
2. *Конвенция о договорах международной купли-продажи товаров* (Вена. Документ А/СО № F.97/18, А № ex I. от 11 апреля 1980 г.) // Сборник международных договоров СССР и Российской Федерации. 1994.
3. *Договор о создании Союзного государства* (Москва, 8 декабря 1999 г.) // СЗ РФ 2002. № 7. Ст. 786.
4. *Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)* от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
5. *Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)* от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
6. *Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья)* от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ // 2001. № 49. Ст. 4552.
7. *Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)* от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52 (ч. 1). Ст. 5496.
8. *Таможенный кодекс Российской Федерации* от 28 мая 2003 г. № 61-ФЗ // СЗ РФ. 2003. № 22. Ст. 2066.
9. *Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации* от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.
10. *Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации* от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.
11. *Трудовой кодекс Российской Федерации* от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 3.
12. *Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях* от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 1 (ч. 1). Ст. 1.
13. *Уголовный кодекс Российской Федерации* от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.
14. *Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»* от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ // Российская газета. 2009. № 133. 22 июля.
15. *Федеральный закон «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля»* от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ // СЗ РФ. 2008. № 52 (ч. 1). Ст. 6249.
16. *Федеральный Закон «О защите конкуренции»* от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3434.
17. *Федеральный закон «О рекламе»* от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 12. Ст. 1232.
18. *Федеральный закон «О коммерческой тайне»* от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ // СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283.
19. *Федеральный закон «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»* от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746.
20. *Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)»* от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

21. *Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»* от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ// СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. 1). Ст. 3431.
22. *Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности»* от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ// СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. 1). Ст. 3430.
23. *Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью»* от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ// СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.
24. *Федеральный закон «О производственных кооперативах»* от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ// СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2321.
25. *Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации»* от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ//СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4870.
26. *Федеральный закон «Об акционерных обществах»* от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ// СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.
27. *Положение о дополнительных требованиях к порядку подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров (утверждено постановлением ФКЦБ от 31 мая 2002 г. № 17/пс) // Российская газета. 2002. № 130. 18 июля.*
28. *Методические рекомендации О представления сведений о соблюдении Кодекса корпоративного поведения в годовых отчетах акционерных обществ (утверждены распоряжением ФКЦБ от 30 апреля 2003 г. № 03-849/р) // Вестник ФКЦБ России. 2003. № 5. 30 мая.*
29. *Распоряжение Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг «О рекомендации к применению Кодекса корпоративного поведения»* от 4 апреля 2002 г. № 421/р// Вестник ФКЦБ России. 2002. № 4. 30 апреля.
30. *Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства»* от 30 марта 1998 г. № 32// Вестник ВАС РФ. 1998. № 5.
31. *Послание Президента РФ Федеральному Собранию Российской Федерации «России надо быть сильной и конкурентоспособной»* от 18 апреля 2002 г.

Учебная и научная литература

1. *Архитов С.И.* Понятие и юридическая природа локальных норм // Правоведение. 1987. № 1.
2. *Антонова Л.И.* Локальное правовое регулирование. Л., 1985.
3. *Борисова Е.* Организационная культура: лозунг или рабочий инструмент повышения эффективности? // Служба кадров. 2003. № 7.
4. *Бахрах Д.Н.* Административное право: Учебник для вузов. М., 1996.
5. *Бердычевский В.С., Акопов Д.Р., Сулейманова Г.В.* Трудовое право: Учебное пособие / Под ред. В.С. Бердычевского. Ростов н/Д, 2002.
6. *Бобылева М.П.* Корпоративное регулирование документационного обеспечения в банке // Деньги и кредит. 2002. № 3.
7. *Варламова А.Н., Кабатова Е.В.* Российский Кодекс корпоративного поведения: подготовка, структура, применение // Государство и право. 2002. № 5.
8. *Гражданский процесс* / Под ред. Ю.К. Осипова. М., 1996.
9. *Кашанина Т.В.* Корпоративное право: Учебник. М.: НОРМА—ИНФРА-М, 1999.
10. *Карсеева М.* Становление корпораций в России // Маркетинг. 2000. № 2.

Узнайте стоимость написания студенческой работы на заказ
<http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml>

11. *Мелкумов Я.* Основа построения корпораций // Журнал для акционеров. 2000. № 12.
12. *Мандрица В.М.* Финансовое право. Ростов н/Д, 2003.
13. *Матузов Н.И., Малько А.В.* Теория государства и права: Курс лекций. М., 1997.
14. *Нерсесянц В.С.* Философия права: Учебник. М., 1997.
15. *Основы предпринимательства* / Под ред. А.С. Пелиха. Ростов-н/Д, 2001.
16. *Лучинский В.К.* Понятие, предмет, источники советского процессуально-го права. М., 1966.
17. *Сыродоева О.Н.* Акционерное право США и России (сравнительный анализ). М., 1996.
18. *Самигуллин В.К.* Локальные нормы и их виды // Правоведение. 1976. № 2.
19. *Тихомиров Ю.А.* Право: национальное, международное, сравнительное // Государство и право. 1999. № 8.
20. *Теория государства и права: Курс лекций* / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М., 1997.
21. *Теория права и государства: Учебник для вузов* / Под ред. Г.Н. Манова. М., 1996.
22. *Тиунова Л.В.* О системном подходе к праву // Советское государство и право. 1986. № 10.
23. *Уголовное право Российской Федерации. Общая часть* / Под ред. Р.Р. Галиакбарова. Саратов, 1997.
24. *Шушилов В.М.* Особенности правового положения товарищества в США // Внешнеэкономический бюллетень. 2003. № 7.
25. *Хвостов В.М.* Система римского права. М., 1996.

НАПИСАНИЕ на ЗАКАЗ и переработка:

1. Дипломы, курсовые, рефераты, чертежи...
2. Диссертации и научные работы
3. Школьные задания

Онлайн-консультации

Любая тематика, в том числе ТЕХНИКА

Приглашаем авторов

УЧЕБНИКИ, ДИПЛОМЫ, ДИССЕРТАЦИИ -
На сайте электронной библиотеки по экономике
и праву

www.учебники.информ2000.рф.