

МОСКОВСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ МВД РОССИИ  
ФОНД СОДЕЙСТВИЯ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫМ ОРГАНАМ  
«ЗАКОН И ПРАВО»

# КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО

Под редакцией  
канд. юрид. наук, проф. *И.А. Ереминова*,  
канд. юрид. наук *Е.А. Попова*

Второе издание,  
переработанное и дополненное

*Рекомендовано Министерством образования  
Российской Федерации в качестве учебного пособия  
для студентов высших учебных заведений,  
обучающихся по специальности 080501 «Юриспруденция»*

*Допущено Министерством внутренних дел  
Российской Федерации в качестве учебного пособия  
для курсантов и слушателей образовательных  
учреждений МВД России*



Закон и право • Москва • 2017

УДК 351.824(478+571)0075.8)  
ББК 67.404.013.11(2Ры)я73-1  
К68

*Рекомендовано Учебно-методическим центром  
«Профессиональный учебник» в качестве учебного пособия  
для студентов высших учебных заведений, обучающихся  
по специальности ЮРИСПРУДЕНЦИЯ*

**РЕЦЕНЗЕНТЫ:**

д-р юрид. наук, профессор *М.М. Рыжов*,  
д-р юрид. наук, профессор *А.С. Цыбульский*

Главный редактор издательства

КАНДИДАТ ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК, ДОКТОР ЭКОНОМИЧЕСКИХ НАУК *И.Д. Дригомыла*

**К68** **Корпоративное право: учеб. пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция» / под ред. И.А. Еремина, Е.А. Павлова. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2017. — 399 с.  
**И. Еремин, Иван Андреевич,****

ISBN 978-5-238-01197-4

Агентство СІР РГБ

Во втором издании пособия (1-е изд. — 2015 г.) более углубленно рассмотрены проблемы: определены предмет и методы корпоративного права, установлены его взаимосвязи с другими отраслями права (гражданским, административным, арбитражным, трудовым и т.д.), история развития и современное состояние корпоративного права, сферы его действия и правовой законности; правовой статус субъектов корпоративного права в свете последних изменений российского законодательства; сфера корпоративного права.

Кроме того, значительно расширена тематика — даны новые материалы по государственному регулированию, административному законодательству и контролю деятельности и деятельности корпораций, а также формы и механизмы защиты прав корпораций.

Для студентов, аспирантов и преподавателей высших учебных заведений юридического профиля, а также для профессионалов, занимающихся корпоративной деятельностью.

ББК 67.404.013.11(2Ры)я73-1

ISBN 978-5-238-01197-4

© ИЗДАТЕЛЬСТВО ЮНИТИ-ДАНА, 2002, 2005, 2007

Воспроизведение всей книги или любой ее части любыми способами или в какой-либо форме, в том числе в Интернет-сети, запрещается без письменного разрешения издательства.

© Оформление «ЮНИТИ-ДАНА», 2007

---

## Предисловие

---

Россия в настоящее время вступает в совершенно новый этап своего социально-экономического и государственно-правового развития, способного привести к достижению достойного уровня жизни. Несмотря на все имеющиеся трудности, перед нами открылись возможности и перспективы радикального обновления.

Центральная роль в этом процессе принадлежит идее построения полноценного правового государства и гражданского общества, рыночной экономики. Магистральным направлением стали рыночно-государственные экономика, возрождение частной собственности, переход к крупномасштабной приватизации, а всеобъемлющему акционированию производственной, банковской и торговой сфер.

Осуществление этих коренных преобразований на прочном правовом фундаменте, законодательное санкционирование этих процессов, разделение ветвей власти и возвышение регулирующей роли каждой из них — вот что теперь должно, наконец, стать показателем и подтверждением реального демократического поворота.

Процессы, начавшие в конце 80—начале 90-х гг. прошлого века, с большими трудностями пролагалие дорожку к будущему России, заслуживают оценки как самые важные и актуальные во всей нашей жизни. Они достойны тщательных, всесторонних, глубоких правовых исследований, анализа и прогноза.

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 посылным и понятным для граждан России, в свою очередь, ставших правовыми участниками крупных социальных, экономических и правовых инноваций последних лет.

Переход к созданию и функционированию акционерных обществ на базе рыночно-государственной 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 обеспечена выгода нашей страны на общепризнанный и цивилизованный рыночный путь развития.

Создание и деятельность современных акционерных обществ не только открыли фактически новую правовую книгу в отечественной действительности, но и потребовали еще раз внимательно задуматься 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 считать 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 законности, наличием многих недостатков, противоречий и извращенных черт, особенно обусловленных извращающимися видами производства, свертыванием некоторых отраслей производства, наличием коррупции, финансовых махинаций, экономической преступности, что, в свою очередь, не встречает достаточно эффективного правового противодействия. Скапливается и слабая развитость собственно конкурентной среды, неспособность многих видов отечественной продукции противостоять зарубежной торговой экспансии, импортному давлению. К сожалению, проявляется тенденция к фактическому преращению экономики в топливно-сырьевой сектор (а частично и прилаток) 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 преувеличения, возможности перерастания ряда АО в концерны, холдинги, финансово-промышленные группы при содействии государственных органов, при соответствующем правовом и государственном регулировании этих процессов открывает перспективы для широкого охвата основных отраслей отечественной экономики от электроэнергетики до агропромышленного комплекса.

Все еще неизменно 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 базовых и баз данных, их охраны и защиты, прогнозирования рыночных ситуаций, обучения акционеров умениям 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 укрепления 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.

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 принятым 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 лучшим 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.

Данное учебное пособие написано в соавторстве:

*В.Д. Ахалобеза, В.М. Глуцкая, В.А. Ермичев,  
П.В. Алексий, М.В. Микстова, М.М. Трубицкий,  
Е.А. Павлов, И.А. Куров, В.М. Иванов.*

---

# Глава 1

## История развития корпоративного права

- Корпорации в Древнем мире и в Средние века
  - Развитие корпораций в Англии и в Голландии
  - Развитие корпораций во Франции
  - 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 значительном состоянии и решающего влияния на ход экономического развития не оказывали. Общепринято, что возникла *корпораций* является *порочные льды*, которые возникли для организации совместных путешествий в отдаленные страны с торговыми целями. Эти поездки были сопряжены с серьезными опасностями: неблагоприятные пути сообщения, беззащитность перед силами природы, нападками 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, собирались 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 взаимности, 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 деятель-

ности. 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 преобладающей, стали появляться и в Риме. В Греции было очень хорошо развито морское сообщение, и греки в своей колониаторской политике, вероятно, уже обращались к этой форме коллективного сотрудничества. Точных данных история не дает<sup>1</sup>.

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.)<sup>2</sup>, 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 вплоть до Савиния<sup>3</sup> в гражданском праве не было известно понятие учреждения; все образования, даже те, которые наводнили институтным содержанием, трактовались как *universitates*, или корпорации. Лишь вследствие разработки германскими цивилистами понятия «учреждение» понятие «корпорация» приобрело более современное значение — *юридическое лицо, основанное на членстве, уставном*.

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. Данная теория не могла быть принята, поскольку понятие членства со всеми вытекающими из него правами и обязанностями члена корпорации нельзя применить к отношению пользователя с учреждением. Кроме того, создание учреждения не всегда предусматривает существование пользователей.

<sup>1</sup> Кашанина Т.В. Корпоративное право: Учебник для вузов. М.: НОРМА—ИНФРА-М, 1999. С. 44.

<sup>2</sup> Давидо Д.М. Система римского права. М., 1996. С. 114.

<sup>3</sup> Савиний Фридрих Карл (1779–1861) немецкий юрист, глава исторической школы правоведения.

В то же время германские швабенты проводили различие между римскими *universitas* и немецкими союзами. Они отвечали, что римская корпорация — это фиксированное лицо, отличное от индивидов, его составляющих, между тем как германские союзы — объединения, в которых переплетены интересы союзной личности и ее членов 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 laicalia*) и профессиональные союзы ремесленников (*collegium, pinarium*) 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 фиктивные лица, участники союза. На основе сказанного многими исследователями делается вывод о том, что римские союзы не достигли той степени 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, выступавшего в обороте в качестве особого центра принадлежности прав, не являются субъектами прав, группирующимися около союза как центра принадлежности прав. Члены союза могут сами вступать в договоры со всем союзом и предъявлять иски к союзу; они не отвечают своему имуществу 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 одной формой, такое товарищество может быть представлено в обороте любым из товарищей, и все они несут солидарно субси-

двухстороннюю ответственность по долгам товарищества всем своим имуществом.

По мере распространения римского господства на всю Италию и на Восток стали быстро пересматриваться 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 накапливались 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, преобладает отношения по поводу капитала. Капитал заключался в основном в корабль. Целью морского товарищества была перевозка товаров. Патрон, т.е. лицо, задумывавшее построить корабль, объявляет размеры корабля и соответственно размеры пая. Обычно пай были равны между собой. Расходы признавались общими. Могли быть установлены и дополнительные платежи, которые включали в себя платежи на ремонт корабля, покутку снаряжения в дальнее плавание, на увеличение размеров корабля.

Развитие начал корпоративной организации часто связывают и с горными товариществами, у которых управление делами шло только в ведении общины собранной, решавших вопросы большинством голосов. Число паяв 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 пай постоянно колебались.

Свою роль в развитии корпоративного права сыграли и генуэзские мэны (корпоративные объединения государственных кредиторов). Причиной 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 населения было весьма сомнительным. Прямое обложение налогами не отвечало интересам значительной части населения, игравшей решающую роль в вопросах законодательства. Тогда стали осуществляться государственные займы, которые носили частично принудительный характер. К займам привлекались все массы населения. Именно через государственные займы возникли банки в Венеции, Генуе, Флоренции. Условия этих займов были следующими: граж-

данам обещалась выплата процента вплоть до выплаты долга. При заключении такого займа процент обещался очень высоким, 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 любого 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 маоно<sup>1</sup>.

Итак, корпоративное право, начав свое развитие с торговых гильдий и караванов купцов, которые были лишь преобразами 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 Англии и Голландии

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 Голландии начинают накапливаться энергичные люди, желающие заняться предпринимательством, которые стремятся туда со всех концов света. Они хотели завязать торговые отношения с Индией, Африкой, Бразилией.

Серьезные трудности создало испанское правительство, которое запрещало нидерландские торговые корабли и конфисковывало товар. Поэтому стали составлять экспедиции или караваны по четыре—семь и даже по 18 кораблей. Такого рода объединения, занятые торговлей, были совсем лни, затративших капитал на снаряжение экспедиции. Вскоре появилось очень много подобных голландских

---

<sup>1</sup> Бэджент Г.В. Указ. соч. С. 93.

компаний, поэтому они стали конкурировать друг с другом. Покупая туземные товары по очень дорогой цене, они теряли массу прибыли, продавая собственные очень дешево. В колониальной торговле надрыва 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 выступило 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 проводить прием в компанию новых членов и выходить из нее в течение 10 лет. Впоследствии стало возможным отчуждать свое дело третьим лицам.

Таким образом, Ост-Индская компания представляла собой единую организацию. С созданием этой компании в Голландии начинается развитие корпоративного права. Однако корпоративное право обогатилось своим развитием не только в 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. Вывоза оттуда золота и серебро и вода всеконтинентный обмен (торговля), а также морской разбой (пиратство), метрополия обогащалась. Поддерживала торговлю и судостроительство 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 монопольные владения внешней торговли в определенных регионах. В их число входят Московская, Африканская, Гвинейская, Восточная компании.

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

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<sup>1</sup>. На первых порах ему способствовал успех, но затем дело расстроилось вследствие недостатка в средствах.

---

<sup>1</sup> Кабот Себастьян (ок. 1476—1557) итальянский мореплавец. В 1547 г. переселился в Англию, где в 1551 г. основал и возглавил Московскую торговую компанию, которая в 1553—1556 гг. старалась установить на юге Северо-Восточного морского пути.

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 в компанию был очень мал и служил скорее оплатой права торговать за свой счет, пользуясь при этом покровительством компании.

Итак, Московская компания была старейшей компанией. А ее принципы уже с легкостью могли быть применены в английской Ост-Индской компании, которая возникла в последний год XVI столетия 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 предпринимательских 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 выразил 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 и заседания определялся добровольно, и каждый участник получал свидетельство, удостоверяющее 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 повторила деятельность Ост-Индской корпорации.

В конце концов в XVII в. получила широкое распространение практика образования компаний путем выпуска акций. Началась



биржевая спекуляция акциями. Таков опыт всех стран, воспринявших принципы корпоративного строя. Заклута Англия состоит в том, что ее законодательство раньше других отреагировало на спекуляцию, позволив начать с ней борьбу.

Английское правительство в тот период впало в другую крайность: начало жестко регулировать деятельность корпораций, например учреждением неотчуждаемости акций, стесняя тем самым свободу предпринимательства. И только почти спустя столетие это положение было отменено. Кроме того, на помощь пришли суды, смягчающие 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 корпораций<sup>1</sup>.

Для акционерных обществ была установлена обязанность проводить предварительную и окончательную регистрацию, указывать, что корпорация имеет ограниченную ответственность, фиксировать в уставе местопребывания, 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 порегистрации. Ликвидация компаний могла осуществляться в добровольном или судебном порядке. Надо сказать, что акты о компаниях 1856 и 1857 гг. были противоречивы.

*Актая внесла свою лепту в область корпоративного права и введением нововведений привилегированных акций, а также акций на предъявителя.*

Большое значение в развитии корпоративного строя сыграла биржа, которая часто дополняла законодательство.

*Серьезнейшей английской корпоративного права является возможность заблаговременно узнать о злоупотреблениях, совершаемых в компаниях, и принять меры соответствующим образом.*

### 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 капи-

<sup>1</sup> См.: *Башкина Г.В.* Указ. соч. С. 96.

тада. Основными его каналами стали налоговая система, государственные займы (т.е. система государственного долга), продажа судебных и финансовых должностей.

В 1439 г. введен прямой налог (большая, или королевская, талль), взимаемый с земли, имущества или персонально (подушно). В 1549 г. во Франции наряду с большой таллей ввели малую таллю, доходы от которой шли на оплату войска. В XVI в. была введена откупная система: в 1604 г. сюринтендант финансов М. Скулли (1560—1641) установил обшрифцузский 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) вошел в долг у парижских банкиров 250 тыс. ливров из расчета 10%. Началась спекуляция на курсе рентных бумаг, выросли проценты. Порождением системы государственного долга стала тонтинна — наследование права получения процентов по государственным займам. С этого времени стало увеличиваться число ренты — лиц, живущих на проценты с ценных бумаг. Однако бесконтрольный выпуск государственных рент привел к банкротствам, и в 1596 и в 1604 гг. Скулли вынужден был аннулировать государственные займы.

Увеличение королевской талли и других налогов, а также усиление ростовщической эксплуатации во Франции определяли процесс социального расслоения и обезземливания крестьянства. Зажиточные и буржуазные слои пользовались возможностью скупить права дворян на обор ренты, брали на откуп сбор косвенных налогов, занимались ипотечным кредитом.

Таким образом, во Франции преобладали ростовщичество и откупные операции<sup>1</sup>.

Наибольший размах политика меркантилизма получила при Ж. Кольбере (1619—1683). Он занимал пост генерального контролера (министра) финансов. Кольбер полагал, что могущество государства определяется количеством накопившихся 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 получали 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.

---

<sup>1</sup> *Всеобщая история: Учебник для вузов* / Под ред. Г.П. Попова, А.В. Марковой. М.: ЮНИТИ, 1987. С. 198.

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

Правительство считало, что может заменить отсутствию частной инициативы своей поддержкой, но чужое рванулось плохо, а прививалось еще хуже. В 1604 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 служанки 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 ввести принцип децентрализованного управления компаниями, но оправдавший себя в самой Голландии. В итоге многие предприниматели бежали в Голландию.

Каждая компания учреждалась специальным правительственным актом. Помощью 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 повторявшиеся нормы фирменных спекуляций, и поэтому корпоративная форма развивалась как бы на огул. Закон от 2 марта 1791 г. провозгласил свободу промыслов, но вопрос об особенностях акционерных обществ оставал 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 данлось до издания Торгового кодекса. Предполагалось по-прежнему сохранить разрешительный порядок создания компаний. Но Торговый кодекс пошел дальше эти предложения и обогатил систему торгового права новым правовым понятием — институтом акционерных обществ. Акционерные общества были легитимированы и обрели право гражданства. Вместе с тем сохранялся порядок их учреждения на основе разрешений правительства, которое не было обязано мотивировать свой отказ.

Закон о командитных компаниях 1836 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 суммировать положения Закона, в качестве позитивных моментов можно отметить то, что он дал гарантии третьим лицам и обеспечил стабильность самих компаний.

Закон от 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 неплативших акций, о праве ревизоров созывать собрание и др.).

Следующий закон о компаниях был издан в 1884 г. Его целью было заполнить пробелы, усовершенствовать, не разрушая, сам корпоративный строй, предупредить злоупотребления, не осложняя 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 НТР на рубеже XIX—XX вв. ускорило процесс его концентрации и централизации, процесс образования монополистических объединений. Сращивание промышленного и банковского капиталов привело к образованию крупнейших финансовых групп, занимавших ключевые позиции в основных отраслях хозяйственной жизни. Восмогущие корпорации не замедлили вклиниться 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 патоне за прибылью все более активно влияли на сферу ценообразования. Это привело не только к возмужаванию серьезных диспропорций в рамках национального хозяйства отдельных стран, но и усиливало международные экономические противоречия. Таким образом, экономические кризисы XX в. сложились главным образом не с гипотетическими сбоями в сфере товарного, денежного обращения, а с корыстной политикой монополий. Именно это и определяло 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 (Морганы, Рокфеллеры, Дюпоны и др.), большое влияние получили средне-западная группировка с центром в Чикаго, Детройте, Кливленде, юго-западная, основной базой которой являлись Сан-Франциско, Лос-Анджелес, южная группировка с центром в Далласе. Каждая из них выдвигала свои региональные экономические интересы и стремилась оказывать влияние на политику правительства. Намечившийся в 1960-х гг. блок южной и юго-западной групп означал дальнейшее усиление позиций реактивной политической линии США.

В современных условиях термин «корпорация» в национальных правовых отношениях понимается по-разному. Так, в Швейцарии корпорациями называют одни из двух основных типов юридических лиц наряду с учреждениями. В Англии корпорация может быть определена как само юридическое лицо, поскольку юридические лица здесь делится на корпорации, представляющие собой совокупность лиц (*corporation aggregate*), и единичные 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 непредпринимательские<sup>1</sup>. 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 делится 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

<sup>1</sup> Сафонов О.М. Акционерное право США и России (сравнительный анализ). М., 1996. С. 17.

построения такой организации, т.е. выяснить, создана ли она по принципу членства.

*Корпорации представляют собой добровольные объединения физических и (или) юридических лиц, организуемых на началах членства их участников<sup>1</sup>.*

Если в организации есть несколько участников, обладающих правом управлять ею, а тем 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 (ахкорпоративным) образованиям.

*Формирование и развитие крупных интегрированных корпоративных структур — важная задача государственной промышленной политики России. Деятельность подобных структур послужила ощутимым фактором преодоления последствий кризиса августа 1998 г., определенным улучшением финансового состояния промышленности, наращиванием 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.

Самое развитие корпоративного права в России достигло сегодня достаточно высокого уровня — разработано большое число законодательных и подзаконных актов, накоплен достаточно обширный 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.

Десятилетие галы XX в. оказалось 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

---

<sup>1</sup> *Баркова М.* Становление корпораций в России // *Маркетинг*. 2000. № 2.

компаний, о соблюдении прав акционеров, о взаимоотношениях между компанией и ее акционерами, между исполнительными органами и советом директоров, о степени открытости и доверия между различными органами компании и акционерами<sup>1</sup>. Решение о вложении капитала ставилось в непосредственную зависимость от соблюдения корпоративных правил, сформулированных Фондом. Поскольку для многих корпораций Калифорнийский пенсионный фонд являлся весьма привлекательным инвестором, они соглашались 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 приве-

---

<sup>1</sup> Вильямс А.М., Колбина Е.А. Российский Кодекс корпоративного поведения: подготовка, структура, применение // Государство и право. 2002. № 5. С. 35.

дет к санкциям со стороны государства, а потому, что это выгодно самой компании. Такие кодексы представляют собой свод стандартов 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 учла 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 ликвидирует полностью вышеуказанные проблемы.

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 повороченное законодательство с Кодексом дает представление о его необычности и уникальности в российском контексте. Никогда у нас не разрабатывался документ, носивший 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 побудительным 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 вызвала неоднозначную оценку. Нередко высказывалось сожаление, 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. *Какова роль генеральных собраний в развитии корпоративного права?*
3. *Каковы исторические заслуги Голландии и Англии в развитии корпоративного права?*
4. *Каковы 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

- Понятие и признаки корпоративного права
  - Предмет корпоративного права
  - Сущность предпринимательской деятельности и корпоративное право
  - Корпоративные правоотношения
  - Метод корпоративного права РФ
- 

### 2.1. Понятие и признаки корпоративного права

Прежде чем коснуться понятия корпоративного права, уточним понятие корпорации.

Понятие корпорации в России трактуется весьма неоднозначно. Так, И. Храброва<sup>1</sup> приводит ряд точек зрения, согласно одной из которых к корпорациям относят все коммерческие организации, основанные на членстве, другой — лишь хозяйственные общества и товарищества, третьей — только акционерные общества, четвертой — хозяйствующие субъекты, образованные несколькими юридическими лицами (правда, не включая участия физических лиц).

Исторически само понятие корпорации относится к целовому 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.

Такое, например, современное определение корпорации в *Barrow's Dictionary of Banking Terms*: «*Юрическая организация, рассматриваемая как независимое образование, — искусственное лицо, составляется из его владельцев в целях закона. Собственность представляется долгами и капиталом*».

---

<sup>1</sup> См.: Храброва И. Корпоративное управление: вопросы истории. М., 2008.

Корпорация имеет три отличительные характеристики:

- 1) отделение собственности от управления и ограниченную ответственность, т.е. ответственность корпорации перед собственниками ограничена ее ресурсами и отличие от товариществ или индивидуальных предприятий, где сохраняется неограниченная личная ответственность владельцев;
- 2) способность заключать контракты и владеть собственностью;
- 3) передаваемое право собственности, что обеспечивает существование корпорации за пределами срока жизни ее акционеров; акционеры избирают корпоративных директоров, которые, в свою очередь, определяют ее политику<sup>1</sup>.

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 корпоративными. В тех юридических лицах, которые носят название корпораций, корпоративные отношения возникают не всегда.

*Корпорацией* можно назвать коллективное образование, юридическое лицо, основанное на объединении капитала, 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, выражает волю ее коллектива и регулирует различные стороны деятельности данной организации. Корпоративное право можно еще назвать внутроорганизационным, интрафирмальным 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.

<sup>1</sup> См.: Мельнико В. Основы построения корпораций // Журнал для адвокатов. 2000. № 12.

Можно выделить следующие признаки корпоративного права.

1. Прежде всего следует отметить нормативность, т.е. соблюдение правил поведения (норм) общего характера, которые регулируют распространяемые, типичные, часто встречающиеся в организационных отношениях, 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 общего собрания, 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.д.). Эти принципиальные решения задают тон всем остальным, принимаемым на предприятии<sup>1</sup>.

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

<sup>1</sup> См.: *Башинский Г.В.* Указ. соч. С. 63.

ганизация, 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 осуществляются силой корпоративного принуждения.*

## 2.2. Предмет корпоративного права

Предмет любой отрасли права составляет 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 является в основном политические отношения, так как они больше всего нуждаются в государственном регулировании. Корпоративному праву здесь почти нет места. Так как эти отношения особенно важны, то они регулируются законами, в которых находит свое отражение организационно-политическая власть.

Вопросы, подлежащие децентрализованному 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 предприятий;
- 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.д. 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 в 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: сравним торговую деятельность и строительство крупного объекта, осуществляемое с помощью сложной техники.

Корпоративное право напрямую зависит от политического режима, существующего в той или иной стране. Чем больше уровень свободы допускается в том или ином государстве, тем большее значение имеет корпоративное право, и наоборот.

### 2.3. Сущность предпринимательской деятельности и корпоративное право

Все корпорации подразделяются 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 следующим образом: 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. Предпринимательскую деятельность можно охарактеризовать следующим образом.

1. Это самостоятельная деятельность, что 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, настроившего 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,

уверство в достижении цели, умение организовать и повести за собой коллектив.

Современный предприниматель должен хорошо разбираться в сути экономических процессов, ориентироваться в меняющейся 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: распался хозяйственный союз, 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 их потребление, а также 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 этот предприниматель приступает к маркетинговой деятельности. Для выявления потребности в товаре, 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 сложное 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 обладателю свободных денежных средств за получением кредита. Можно выбрать и другой путь — получение



предпринимателем факторов производства (помещения, оборудования, 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 государственной поддержке малого предпринимательства» от 14 июня 1995 г. № 38-ФЗ (в ред. Федерального закона от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ) предусмотрены создание фондов поддержки малого предпринимательства, льготы по налогообложению субъектов малого предпринимательства, льготное их кредитование, ускоренная амортизация основных производственных фондов 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, пеней и т.п. и представляет собой конечный итог деятельности предпринимателя-производственника.

Общую финансовую оценку деятельности такого предпринимателя определяет 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 предпринимателя производится на основании его заявления, которое может быть отправлено и по почте. В заявлении указываются виды деятельности, которыми гражданин намерен заниматься. Регистрация производится в день поступления документов. Основанием отказа могут быть недееспособность предпринимателя, намерение заняться запрещенной законом деятельностью или отсутствие лицензии, если она нужна. Отказ или уклонение от регистрации могут быть обжалованы зая-

водителем в судебном порядке. После уплаты регистрационного сбора заявителю выдается свидетельство, которое является основным документом, удостоверяющим его право на предпринимательскую деятельность. Свидетельство выдается на определенный срок. В нем указываются виды деятельности, которыми вправе заниматься предприниматель.

**Индивидуальное предпринимательство** — самый дешевый способ организации бизнеса. Многие фермерские (крестьянские) хозяйства, небольшие 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. Одно из них заключается в том, что индивидуальный предприниматель получает удовлетворение, работая на самого себя. Он может самостоятельно принимать решения о продолжительности рабочего дня, количестве и составе наемных работников, величине цен на выпускаемые и продаваемые товары или оказываемые услуги. Он сам вправе выбрать, расширить ли масштабы своей деятельности или сократить, а главное — может индивидуально присвоить всю полученную прибыль.

Кроме того, 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 предоставление результатов своей работы.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица соответственно предъявляются требования Гражданского кодекса (ГК) 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, вступающее в брак до достижения 18 лет, признается полностью дееспособным (ст. 21 ГК) и поэтому вправе самостоятельно заниматься предпринимательской деятельностью. Правоспособность индивидуального предпринимателя практически приравнивается 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, оставаться собственником переданного им имущества, так как после введения в действие ГК коммерческие организации могут создаваться исключительно в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены ГК для них.

Например, согласно ст. 66 ГК хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое является его единственным участником. Не преобразованные до указанного срока предприятия подлежат ликвидации в судебном порядке по требованию органа, осуществляющего государственную регистрацию соответствующих юридических лиц, налогового органа или прокурора. До преобразования или ликвидации к ним применяются нормы ГК об унитарных предприятиях, основанных на праве оперативного управления (ст. 115, 123, 296, 297) с учетом того, что собственником их имущества являются их учредители — граждане.

## 2.4. Корпоративные правоотношения

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, налогообложения корпорации, государственной регистрации корпорации и т.д. Основным признаком корпоративного правоотношения является его субъектный состав — в нем обязательно в качестве одной из сторон должна участвовать корпорация.

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

## 2.5. Метод корпоративного права РФ

Как было отмечено выше, корпоративное право РФ 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 правового регулирования корпоративного права РФ является то, что правовое регулирование корпоративных отношений происходит на уровне составных блоков корпоративного права РФ, гражданского, трудового, административного и других отраслей права. Это означает, что корпоративное право РФ при осуществлении правового регулирования корпоративных правоотношений исходит главным образом из того, в каком порядке регулируются данные правоотношения в «родной» отрасли, т.е. гражданские по своей природе правоотношения регулируются методами, свойственными для гражданского права РФ, административные — для административного, финансовые — для финансового права РФ и т.д.

Таким образом, к числу методов корпоративного права РФ следует причислять 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 действительность корпоративных субъектов ограничена только законодательно.

Однако методология гражданского права РФ, принесенная 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.

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

### Контрольные вопросы

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

---

## Глава 3

# Корпоративные нормы

- Понятие и виды корпоративных норм
  - Правовой характер корпоративных норм
  - Корпоративные и централизованные нормы
  - Договорные и корпоративные нормы
- 

### 3.1. Понятие и виды 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, имеющий 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, выставляет на каждой ее коробке 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, поименно не указанных. Им присуща деперсонифицированность, 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 решении общего собра-

нам, утвержденного предложением 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 предприятия<sup>1</sup>.

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

- 1) исходят в конечном счете от государства;
- 2) гарантированы его принудительной силой;
- 3) действуют на территории конкретного предприятия;
- 4) не имеют потому той степени общности, которая свойственна нормам общегосударственным (централизованным)<sup>2</sup>.

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

- 1) они принимаются на предприятии и действуют в его пределах;
- 2) субъектом их принятия является администрация либо трудовой коллектив;
- 3) они имеют дополнительный характер по отношению к нормам общегосударственным;
- 4) своим предметом они имеют трудовые или организационно-управленческие отношения<sup>3</sup>.

С.И. Арапов считает, что территориальная сфера локальных норм не имеет границ, важен признак осуществления функций организации, структурного подразделения или работников<sup>4</sup>.

Рассмотрим специальные признаки корпоративных норм.

Корпоративные нормы отличаются по субъекту от норм, издаваемых государством, тем, что они имеют точную количественную определенность. Они, как и нормы централизованные, не персонализируют

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

<sup>2</sup> См.: Самыгулин В.К. Локальные нормы и их виды // Правоведение. 1976. № 2. С. 39.

<sup>3</sup> См.: Антонова Л.И. Локальное правовое регулирование. Л., 1985. С. 79.

<sup>4</sup> См.: Арапов С.И. Вопросы и юридические приемы локальных норм права // Правоведение. 1987. № 1. С. 43.

ваны, но если круг субъектов, по отношению к которым применяется 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 полным списанием, товарищество — членством в нем, акционерное общество — количеством акционеров и т.д. Качественные же характеристики коллективного образования могут меняться. Движение внутри коллектива осуществляется такими юридическими средствами, как прием на работу — увольнение, прием в товарищеское товарищество — выход из него, заключение-расторжение трудового договора, купля-продажа акций и др. Эта особенность приближает корпоративные нормы к договорным, где состав участников просматривается и по количеству, и по качеству.

Сфера действия корпоративных норм территорией предприятия не определяется, считает С.И. Арханов. 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, установленным 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<sup>1</sup>.

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 оптимизированное решение<sup>2</sup>.

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.

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

<sup>1</sup> См.: Арханов Г.В. Указ. соч. С. 129.

<sup>2</sup> Кобылкин М.И. Корпоративное регулирование документационного обеспечения в банке // Деньги и Кредит. 2002. № 3. С. 28.



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 возможностей государства по урегулированию каких-либо сторон их жизни, касавшихся их вопросов, прямо отоваривалась в специальных нормативных актах государственных органов, например в положении о выплатах вознаграждения по итогам за год (тринадцатой зарплатой). 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 ищется все предельное, чтобы заполнить свои правовые нормы собственным волевым содержанием. Основанием для этого является законодательное закрепление презумпции «разрешено все, что не запрещено».

Способ формирования корпоративных норм делает их весьма отличными от норм, имеющих централизованный характер. Если общегосударственные нормы все же основаны на навязывании воли сверху, 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 обложением 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.

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 иным предприятии. Комплексы собственно корпоративных санкций формулируются на некоторых предприятиях прямо и не-  
посредственно, например: обеспечение фронтом работ в послед-  
нюю очередь, помещенные фотографии на доску нарушителей тру-  
довой 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 воз-  
можность администрации маневрировать рабочей силой. Передача  
коллективам корпораций правомочий по установлению санкций за  
правонарушения не приведет к дезорганизации общественной сис-  
темы, однако может способствовать повышению эффективности  
работы предприятий.

Различают следующие виды корпоративных норм.

1. *Весоциальные корпоративные нормы*, которые регулируют от-  
ношения членом корпорации к какому-либо материальным объек-  
там, используемым в их деятельности. Среди них можно выделить:

- нормы технические (например, правила работы с ЭВМ, пра-  
вила эксплуатации машины и т.п.);
- санитарно-гигиенические (например, правила уборки поме-  
щений после окончания работы);
- физиологические (например, инструкция о порядке ношения  
летной и зимней форменной одежды);
- биологические (например, о порядке использования респиратор-  
а в период массовой эпидемии гриппа) и другие.

*Весоциальные нормы, среди которых наиболее значимыми явля-  
ются нормы технические, — это правила поведения, определяющие  
способы и пределы воздействия человека на материальный мир. Они  
основаны на познании законов природы, особенностей техниче-  
ских объектов и представляют собой специфический «язык» об-  
щения человека с материальными объектами. Их соблюдение  
обеспечивается ответной реакцией сил природы на конкретные  
действия.*

2. *Социальные корпоративные нормы* — это правила поведения,  
выданные на предприятии, в организации и регулирующие отно-  
шения между работниками, сотрудниками корпорации и кредито-  
рами, между сотрудниками корпорации и клиентами и др.

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

*Организационная культура (ОК)* — это свод ключевых ценно-  
стей, норм, убеждений, предпочтений, которые понимаются и раз-  
деляются всеми членами организации. Организационная культура  
(как и всякая культура) существует в любой организации.

Организационная культура складывается годами и десятилетия-  
ми. Она трудно поддается изменению и измерению и отражается в

поведении членов организации, их убеждениях, стиле, ценностях, которых она придерживается.

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 разделял<sup>1</sup>.

Социальная норма представляет собой правило поведения (или стандарт, образец, образец поведения) одного человека по отношению к другому. Социальная корпоративная норма — это чаще всего требование организации к своему члену, в котором более или менее точно определены объем, характер, границы возможного и дозволенного 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 непотрошенным 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 возмещения причиненного ущерба.

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

- корпоративные обычаи (например, обычай уступать какого-то тысячного посетителя (клиента) небольшому подарком);
- корпоративные традиции (например, публичное поздравление юбиляров);
- этикетные нормы (например, встречать каждого клиента фирмы приветствием и минимальной информацией о фирме);

---

<sup>1</sup> Баранов Е. Организационная культура: могут ли рабочие инструменты повысить эффективность? // Слово кадров. 2003. № 7. С. 28.

- эстетические нормы (например, украшение интерьера помещений фирмой цветом, пошение ее работниками редуционной или фирменной одежды и т.п.);
- деловые обыкновения (например, выдача работникам письменных заданий на день или проведение «планерок», «разборок», «пятиминуток» и т.п.);
- 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.

### 3.2. 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.д. 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, потому ЖЭУ, устанавливая для обслуживаемых им жилищных камен-либо нововведения, обязано руководствоваться данной нормой и, определяя плату за санитарно-техническое обслужи-

вание жилого фонда, должно стремиться не только к максимальному получению прибыли, но и к повышению сохранности жилья, а также оборудования, находящегося в нем.

В-третьих, законодатель указывает и пределы корпоративного регулирования. Ограничительное значение имеют и законодательские нормы, 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 испрашивается. Обращение советов трудовых коллективов в суд по подобным вопросам породило 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 членом 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. Положения о том, что норма, имеющая меньшую юридическую силу, не может противоречить нормам, обладающим более высокой юридической силой, зависящей от местоположения правоприменительного органа в иерархии государственных структур, является одной из юридических аксиом. Ее применение при соотношении корпоративных и централизованных норм является обязательным.

Наконец, подтверждением правовой природы корпоративных норм служит то, что они могут обеспечиваться государственными 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 согласен 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.

### 3.3. 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 вводить 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 общими<sup>1</sup>. Сегодня такой взгляд на соотношение законодательных и корпоративных норм является архаичным. Социально-политическая обстановка 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, субординатный 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 признается 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 полезным. Они призваны отражать волю коллектива, но в то же время не сводить на нет волю индивидов.

Корпоративная зарегулированность 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

<sup>1</sup> См.: *Вестник Р.В. Уэлл*, стр. С. 128

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. Другой пример. Жесткий рабочий день, установленный корпоративными нормами в организации, бесспорно, облегчает администрации управление производством, но снижает свободу работников распоряжаться своим трудом и временем. Особо 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.д.). 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 всегда 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.

### 3.4. Договорные и корпоративные нормы

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

Кроме того, участниками финансово-промышленной группы или корпорации являются юридические лица, подписавшие договор о создании финансово-промышленной группы, и учрежденные ими центральная компания финансово-промышленной группы либо основное и дочерние общества, образующие финансово-промышленную группу. В состав финансово-промышленной группы могут входить коммерческие и некоммерческие организации, в том числе и иностранные, за исключением общественных и рели-

тичных организаций (объединений). Участие более чем в одной финансово-промышленной группе не допускается.

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

Отличие корпоративная норма может быть и обязательной, например корпоративная норма об обязанности неразглашения коммерческой или служебной тайны, должностная инструкция и др.

В период действия трудового договора, заключенного между сотрудником и работодателем, сотрудник обязуется в течение срока договора не разглашать третьим лицам, а также не использовать в своих личных интересах коммерческую (служебную) тайну организации, ставшую ему известной в процессе выполнения трудовых обязанностей.

*Коммерческой (служебной) тайной организации является любая сведения о деятельности организации, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам, к которым нет доступа по закону, основаны и в отношении которых организацией применяются меры по охране их конфиденциальности.*

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

- 1) ознакомить под росписку 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;
- 2) ознакомить под росписку работника с установленным работодателем режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение;
- 3) 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:

- 1) выполнять установленный работодателем режим коммерческой тайны;
- 2) не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, и без их согласия не использовать эту информацию в личных целях;
- 3) не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, после прекращения трудового договора в тече-



ние срока, предусмотренного соглашением между работником и работодателем, заключенным в период срока действия трудового договора, или в течение трех лет после прекращения трудового договора, если указанное соглашение не заключалось;

- 4) возместить причиненный работодателю ущерб, если работник виновен в разглашении информации, составляющей коммерческую тайну, ставшей ему известной в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
- 5) передать работодателю при прекращении или расторжении трудового договора имеющиеся в пользовании работника материальные носители информации, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну.

Работодатель вправе потребовать возмещения причиненных убытков лицом, прекратившим с ним трудовые отношения, если это лицо виновно в разглашении информации, составляющей коммерческую тайну, доступ к которой это лицо получило в связи с исполнением им трудовых обязанностей, если разглашение такой информации последовало в течение срока, установленного в соответствии с пунктом 3 части 3 настоящей статьи.

Причиненные ущерб либо убытки не возмещаются работником или прекратившим трудовые отношения лицом, если разглашение информации, составляющей коммерческую тайну, явилось следствием непреодолимой силы, крайней необходимости или неисполнения работодателем обязанности по обеспечению режима коммерческой тайны.

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.

Руководитель организации возмещает организации убытки, причиненные его виновными действиями в связи с нарушением законодательства Российской Федерации о коммерческой тайне. При этом убытки определяются в соответствии с гражданским законодательством.

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, действующего 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

отвечают 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-защиты 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 фирмы, занимающей на рынке конкурирующее положение по отношению к организации, сотрудников этой фирмы;
- 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 раскрытые 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?
2. Каковы виды корпоративных норм?
3. В чем проявляется характер корпоративных норм?
4. В чем различие между корпоративными и центральными нормами?
5. Каковы особенности договорных отношений в корпорациях?

---

## Глава 4

# Корпоративное право в системе права

- Понятие и сущность права
  - Система права
  - Система корпоративного права
  - 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, основанное его зависимости от власти и т.д. В 1930-х гг. формируется понимание права как общественного отношения, как фактического правового порядка, что отражало создание нового, социалистического права. В 1930-х—1940-х гг. выработывается 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. Так, 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 отдает приоритет общественным отношениям. Правоотношения предшествуют нормам, право — это то, что делает судья. Данная теория хорошо согласуется с ослаблением роли государства, ограниченным государственным вмешательством в экономику, с децентрализацией управления.

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

нубанчивой власти. Право концентрирует прогрессивные, демократические идеи — справедливость, равенство, свободу. Большой идейный гуманный 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 компромисса<sup>1</sup>.

Коренные изменения 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 естественного права и проводится различие права и закона<sup>2</sup>. С другой стороны, сохраняется и обогащается прежнее, нормативистское представление о праве. Обогащение правовозмания позволяет предложить определение права, которое учитывает вышеуказанные подходы и новую общественную и международную практику. Современное право — это правовые взгляды, позиции, выражающие общечеловеческие ценности и социальные интересы и закрепленные 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 сообщества<sup>3</sup>.

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

*Принципы — объективные свойства права. Они отражают 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 органически*

<sup>1</sup> См.: Давыд Р.Е. Государство и право в современном обществе: необходимость новых подходов // Советское государство и право. 1999. № 10. С. 17—19.

<sup>2</sup> См.: Вергелин В.С. Философия права: Учебник для юрист. М., 1997. С. 7—28.

<sup>3</sup> См.: Талочев Ю.А. Право: национальное, международное, сравнительное // Государство и право. 1999. № 8. С. 3—12.

архивные кадры 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, сочетания убеждения и принуждения.

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

Справедливость как многогранный, 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, тесную связь 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.д.

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

Устранение несправедливости — одно из средств ее утверждения. Оперевание 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, определить 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.

**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.

Понятие 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.

*Истинное право и обязанности* 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 обеспечивать каждому возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы (ст. 24 ч. 2).

*Гуманизм* в широком смысле означает исторически сложившуюся систему воззрений на общество и человека, проникнутых уважением к личности, ее достоинству и правам<sup>1</sup>. Идея гуманизма пронизывает всю правовую систему демократического общества, законодательство, правоприменительную и правоохранительную деятельность. Принцип гуманизма получил закрепление в 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 проявляется себя), он пронизывает все отрасли права — административное, финансовое, трудовое, гражданское и др.

*Сочетание убеждения и принуждения* в праве — 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-

<sup>1</sup> См.: *Теория государства и права: Курс лекций* / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М., 1997. С. 132.

ным формам убеждения относятся также правозастытельная работа, обсуждение законопроектов. В этом смысле большое значение имеет обоснование в правовых нормативных актах 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 воздействий: 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 проявляется 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, взаимодействуют, а зачастую и проникают друг в друга. В связи с этим можно дать следующее определение.

*Право — это сложный социальный феномен, определяющий правовые идеалы и политику, выражающие общечеловеческие ценности и социальные интересы, которые закреплены в системе обязательности-*



ных принципов и правил поведения, установленных и гарантированных государством, включая общепризнанные принципы и нормы международного права, и регулирующих общественные отношения, обеспечиваемые 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 области<sup>1</sup>.

Одним из расширений 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 высшей 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 взаимосвязаны и имеют общее социальное назначение. Некоторые авторы называют это единое правовое образование суперсистемой, в которую входит система общественных отношений, система права и система законодательства<sup>2</sup>.

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)»<sup>3</sup>.

**Системность** — общее свойство всех типов права, в то время как систематика или систематизация правовых норм не является таковой. Каждому историческому типу права присуща своя система, отражающая особенности этого типа и всей общественной формации.

<sup>1</sup> См.: *Борис права и государство: Учебник для вузов* / Под ред. проф. Г.Н. Малева. М., 1996. С. 178.

<sup>2</sup> См.: *Вино Л.С. Общая теория права*. Л., 1976. С. 117.

<sup>3</sup> *Пурган Л.В. О системном подходе к праву* // *Советское государство и право*. 1986. № 9. С. 49.

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, отделимой на усмотрение законодателя, она — своего рода слепок с действительности. Фактической социальной 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 истинная 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, праволадельческое, 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 элементов 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 взаимосвязанная целостная система, в которой нормы выстраиваются, группированы 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, сложного и единича, 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, формам действия, формам выражения, предмету и методам регулирования, санкциям и т.д. Поэтому они делятся на отдельные части — отрасли, институты. В основе такого обособления лежат усвоенные 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 всего систематизации 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.

*Смысловая и материальная обусловленность* предопределяются тем, что нормы права согласуются друг с другом, низшие законы не должны входить в противоречие с высшими, 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 подразумевает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

Структурными элементами системы права являются:

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

Именно они образуют юридическую суть рассматриваемого явления.

*Правовые нормы* — первичный элемент системы права. Это установленное 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 предпринимает 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 укрупненный вес;
- невозможность урегулировать возникшие отношения с помощью норм других отраслей;
- необходимость применения особого метода регулирования.

Качественная однородность той или иной сферы общественных отношений является в 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 массовые 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 ин-

статуты гражданского, трудового, налогового, административного, финансового права постольку, поскольку эти отрасли затрагивают корпоративные правоотношения, в узком смысле — 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. Аварийное расположение норм права внутри отрасли привело бы к затруднению апеллирования к ним, поиска нужных норм права, а вследствие этого — и к возможным противоречиям в 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 гражданское, финансовое, трудовое. 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 количественно-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 и расчет берутся в первую очередь нормы гражданского права РФ, а уж при правильной квалификации правоотношений, регулируемых ими, в ход пускаются административные, финансовые и иные виды норм как регуляторы корпоративной деятельности. *Нормы гражданского права — основа системы корпоративного права.* В систему корпоративного права РФ входит 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 ГК РФ, где подробно выстраиваются элементы системы гражданского блока корпоративного права РФ:

- 1) общие положения о хозяйственных товариществах и обществах;
- 2) правовое положение полного товарищества;
- 3) правовое положение товарищества на вере;
- 4) правовое положение общества с ограниченной ответственностью;

- 5) правовое положение общества с дополнительной ответственностью;
- 6) правовое положение акционерного общества;
- 7) 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 своим различным основаниям, например отношения по заключению трудового договора, охране труда, определению условий труда, ответственности сторон трудового договора, и регулируются нормами трудового права.

*Административные и фискальные 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 выступают в отношении 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 выступает должностные лица корпораций.

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

ской 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 уравнять их, скорее наоборот. Административное право закрепляет юридическое неравенство, асимметрию субъектов управленческих отношений. Это связано с подчинением одной стороны 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 внутренними делами, 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.

**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 мерой государственного принуждения. Предметом трудового права являются трудовые отношения, т.е. отношения между работником и работодателем.

**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 задач<sup>1</sup>.

**5. Уголовное право** представляет собой систему уголовно-правовых норм, направленных на борьбу с преступностью. Оно является одной из форм реализации уголовной политики. Предметом уголовно-правовой охраны и регулирования выступают общественные отношения, возникающие в связи с совершением преступления. Особенности предмета определяют 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.

**6. Гражданское право** — наиболее крупная отрасль, регулирующая обширную область имущественных и личных неимущественных отношений (жизнь, 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, переписка, транспортировка, важные поставки сырья и продукции производителями и потребителями). Основным нормативный акт — Гражданский кодекс РФ.

---

<sup>1</sup> Дрышова В.Е. Финансовое право. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2003. С. 37



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 вступить в отношения, заключая договоры, определяя взаимные права и обязанности.

В силу своей обширности и сложности гражданское право как отрасль имеет многочисленные подотрасли: наследственное право, интеллектуальное, 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 воспитания, усыновления, опеки и попечительства, имущественного положения членов семьи, их взаимных прав и обязанностей. Основным нормативный акт — Семейный кодекс РФ. Основные методы — равенства сторон и диспозитивный.

8. *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, посещение в сочетании с методом власти и подчинения. Основным нормативный акт — Уголовно-исполнительный кодекс.

9. *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. Основным нормативный акт — Уголовно-процессуальный кодекс.

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

**IV. 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.

В литературе выделяются также комплексные отрасли: конституционное право, природоохранительное (экологическое), военное, торговое, прокурорско-надзорное и другие, создающие 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.

**II. 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 внутрисубъектные, 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, приняты 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 привлечения к ним законодательства того государства, на территории которого они временно или постоянно находятся.

Новая Россия признала приоритет международного права над внутрисубъектным, 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 прави-

ла, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Выше рассмотрены основные отрасли права, однако список остается открытым. Сюда можно внести 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 определенную 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. Формы закрепления корпоративных норм — корпоративные акты. Корпоративные нормы являются органами управления корпорацией и выражают волю членов данной корпорации.

Итак, исходя из вышеназванных 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, Закон РФ «Об акционерных 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 законодателя 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, устанавливаемых органами управления корпорацией. Эти нормы принимаются членами корпорации, но имеют их воле и носят общеобязательный характер.*

### Контрольные вопросы

1. Что понимается под отраслью права?
2. Что понимается под системой права?
3. Что понимается под системой корпоративного права?
4. Какое место корпоративного права в системе российского права?

---

## Глава 5

# Субъекты корпоративного права

- Товарищества: полное товарищество, товарищество на вере
- Общества: ООО, ОДО, АО
- Дочерние и зависимые общества
- Производственный кооператив
- Государственные и муниципальные унитарные предприятия
- Объединения корпораций
- 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; вызывает доверие у коммерческих партнеров, так как имуществом риск, принимаемый на себя его участниками, говорит о серьезности их намерений и солидности предприятия. Немаловажно и то, что в отношении полного товарищества законодательство содержит относительно неширокого императивных предписаний, позволяя участникам урегулировать свои взаимоотношения наиболее приемлемым для них образом. Организационная структура полного товарищества предельно проста и практически не требует управленческих расходов. Нако-

ном, к полным товариществам не предъявляется никаких требований относительно публикации результатов деятельности и отчетных документов.

Так, полным является товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Исходя из этого лицо может быть участником только одного полного товарищества.

*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.*

Полное товарищество создается и действует на основании учредительного договора. Учредительный договор подписывается всеми его участниками. Учредительный договор полного товарищества должен содержать, помимо обязательных сведений, условия о размере и составе складочного капитала товарищества; о размере и порядке внесения долей каждого из участников в складочный капитал; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов; об 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 то-

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 случаев, 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 неисполненной 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, оговоренные 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 передать 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 субординированную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Участник полного товарищества, не являющийся его учре-

дителем, 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 собственным 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 определяется по балансу, составленному на момент предъявления кредитором 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 выезда 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 продолжать свою деятельность, если это предусмотрено учредительным договором товарищества или соглашением оставшихся участников.

Участники полного товарищества вправе требовать в судебном порядке исключения кого-либо из участников товарищества по одностороннему решению оставшихся участников и при наличии к тому серьезных оснований, в частности вследствие грубого нарушения этим участником своих обязательств 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, соответствующая доле этого участника в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором. По соглашению выбывающего участника с оставшимися участниками выплата стоимости имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре.

Причитающиеся выбывающему участнику часть имущества товарищества или ее стоимость определяется по балансу, составленному 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 переходит полностью или в соответствующей части право, принадлежавшее участнику, передавшему долю (часть доли). Передача всей доли иному лицу участником товарищества прекращает его участие в товариществе.

Полное товарищество ликвидируется по следующим основаниям:

- 1) 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;
- 2) по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустрани-



ный характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в иных случаях (ст. 61 ГК);

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

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 ограничено 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 оставшихся участников не предусмотрено, что товарищество продолжает свою деятельность.

**Товарищество на вере** (или **коммандитное товарищество**) создается *взрѣду с полным товариществом и старейшей организационно-правовой формой предпринимательской деятельности и также является корпорацией*. В составе этой корпорации — две группы участников, правовое положение которых различно: полные товарищи и вкладчики (коммандитисты). *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 товариществу 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 имуществом<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> См.: *Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (последней) / Под ред. О.Н. Савинова*. М., 2000.

Согласно ст. 82 ГК РФ товариществом на вере (коммандитным 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 (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, 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 ГК 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 ГК 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. Учредительный договор подписывается всеми полными товарищами. Учредительный договор товарищества на вере должен содержать, помимо необходимых и общих сведений для всех предприятий, условия о размере и составе складочного капитала товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из полных товарищей в складочном капитале; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности за нарушение обязанностей по внесению вкладов; о совокупном размере вкладов, внесенных 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;
- 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; 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 полное 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 остается 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. Общество: 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, внесшие свои вклады не полностью, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости непоплаченной части вклада каждого. Данное положение означает, что кредитор общества вправе предъявить требование к любому участнику, не полностью оплатившему свой вклад, как к солидарному должнику, но лишь на сумму, не превышающую непоплаченную часть его вклада. 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 вклады. По отношению же к обязательству общества из 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, провозглашаемых в первую очередь в вопросах управления им. Кроме того, общество с единственным участником имеет не два учредительных документа, а только один — устав.

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

Согласно ст. 87 ГК РФ обществом с ограниченной ответственностью признается корпорация, учрежденная одним или несколькими лицами, уставный капитал которой разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Участники общества, внесшие вклады не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости непоплаченной части вклада каждого из участников.

Особенности правового положения кредитных организаций, созданных в форме общества 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, если число его участников не уменьшится до установленного законом предела.

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

Учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются учредительный договор, подписанный его учредителями, и утвержденный ими устав. Если общество учреждается одним лицом, его учредительным документом является устав.

Учредительные документы общества с ограниченной ответственностью должны содержать помимо общеобязательных сведений следующие условия: о размере уставного капитала общества; о размере долей каждого из участников; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов; 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, а также иные сведения, предусмотренные законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляет из стоимости вкладов его участников. Согласно Федеральному закону «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (в ред. от 21 марта 2002 г.) уставный капитал общества составляет из номинальных стоимостей долей его участников.

Уставный капитал определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Размер уставного капитала общества не может быть менее суммы, определенной Законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Не допускается освобождение участника общества с ограниченной ответственностью от обязанности внесения вклада в уставный капитал общества, в том числе путем зачета требований к обществу, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью должен быть на момент регистрации общества оплачен его участни-

ками не менее чем наполовину. Оставшаяся непоплаченной часть уставного капитала общества подлежит оплате его участниками в течение первого года деятельности общества. При нарушении этой обязанности общество должно либо объявить об увеличении своего уставного капитала и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке, либо прекратить свою деятельность путем ликвидации.

Если до окончания 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 общества с ограниченной ответственностью, определяются также законами, регулирующими деятельность кредитных организаций.

Увеличение уставного капитала общества допускается после внесения всеми его участниками вкладов в полном объеме.

Высшим органом общества с ограниченной ответственностью является общее собрание его участников. В обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллективный 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 определяется в соответствии с Гражданским кодексом, 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 исключительной компетенции общего собрания участников общества относятся:

- 1) определение основных направлений деятельности общества, а также принятие решения об участии в ассоциациях и других объединенных коммерческих организациях;

- 3) изменение устава общества, в том числе изменение размера уставного капитала общества;
- 3) внесение изменений в учредительный договор;
- 4) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, а также принятие решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (далее — управляющий), утверждение такого управляющего и условий договора с ним;
- 5) избрание и досрочное прекращение полномочий ревизионной комиссии (ревизора) общества;
- 6) утверждение годовых отчетов и годовых бухгалтерских балансов;
- 7) принятие решения о распределении чистой прибыли общества между участниками общества;
- 8) утверждение (принятие) документов, регулирующих внутреннюю деятельность общества (внутренних документов общества);
- 9) принятие решения о размещении обществом облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг;
- 10) назначение аудиторской проверки, утверждение аудитора и определение размера оплаты его услуг;
- 11) принятие решения о реорганизации или ликвидации общества;
- 12) назначение ликвидационной комиссии и утверждение ликвидационных балансов;
- 13) решение иных вопросов, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания участников общества, не могут быть переданы им на решение совета директоров (наблюдательного совета) общества, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, а также на решение исполнительных органов общества.

Законом об обществах с ограниченной ответственностью к исключительной компетенции общего собрания может быть также отнесено решение иных вопросов.

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 (публикация отчетности) 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.

Инде основания реорганизации и ликвидации общества, а также порядок его реорганизации и ликвидации определяются настоящим Кодексом и другими законами.

Общество с ограниченной ответственностью вправе преобразовываться в акционерное общество или в производственный кооператив.

Участник общества с ограниченной ответственностью вправе продать или иным образом уступить свою долю в уставном капитале общества или ее часть одному или нескольким участникам данного общества.

Отчуждение участником общества своей доли (ее части) третьим лицам допускается, если иное не предусмотрено уставом общества.

Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника (ее части) пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением его участников не предусмотрен иной порядок осуществления этого права. В случае, если участники общества не воспользуются своим преимущественным правом в течение месяца со дня извещения либо в иной срок, предусмотренный уставом общества или соглашением его участников, доля участника может быть отчуждена третьему лицу.

Если в соответствии с уставом общества с ограниченной ответственностью отчуждение доли участника (ее части) третьим лицам невозможно, а другие участники общества от ее покупки отказываются, общество обязано выплатить участнику ее действительную стоимость либо выдать ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости.

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

В случае приобретения доли участника (ее части) самим обществом с ограниченной ответственностью оно обязано реализовать ее другим участникам или третьим лицам в сроки и в порядке, которые предусмотрены Законом об обществах с ограниченной ответственностью и учредительными документами общества, либо уменьшить свой уставный капитал в соответствии с п. 4, 5 ст. 109 Гражданского кодекса.

Доля в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью переходит к наследникам граждан и к правопреемникам юридических лиц, являвшихся участниками общества, если учредительными документами общества не предусмотрено, что такой переход допускается только с согласия остальных участников общества. Отказ в согласии на переход доли влечет обязанность общества выплатить наследникам (правопреемникам) участника ее действи-



толькоую стоимость или выдать им в натуре имущество на такую стоимость в порядке и на условиях, предусмотренных Законом об обществах с ограниченной ответственностью и учредительными документами общества.

Участник общества с ограниченной ответственностью вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников. При этом ему должна быть выплачена стоимость части имущества, соответствующей его доле в уставном капитале общества в порядке, способе и в сроки, которые предусмотрены Законом об обществах с ограниченной ответственностью и учредительными документами общества.

*Обществом с дополнительной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами общество (корпорация), уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники такого общества солидарно несут субординированную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами 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 ГК РФ ОДО отличается от ООО лишь тем, что участники первого солидарно отвечают по обязательствам общества в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами. Их ответственность, будучи солидарной, носит ограниченный и субординированный характер, так же, как и ответственность участников ООО, не полностью внесших свои вклады. 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 вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества.

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

Положение об акционерном обществе предусмотрено в ГК РФ и Законе «Об акционерных обществах». 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 в обществе.

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 условия

ми 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 сопутствующим.

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). Исключения 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, становится 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 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 из счет оплаты акций.

Различают открытые и закрытые акционерные общества. *Акционерное общество, участники которого могут приобретать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, является открытым акционерным обществом.* Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законом и иными правовыми актами.

Открытое акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков.

*Акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного, заранее определенного, круга лиц, является 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 имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать числа, установленного Законом об акционерных обществах (согласно ст. 7 этого Закона число акционеров закрытого общества не должно превышать 50). В случае если число акционеров закрытого общества превысит установленный настоящим пунктом предел, 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 или 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, возникающим 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 определяется 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.

Уставный капитал акционерного общества составляет из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Он не может быть менее размера, предусмотренного Законом об акционерных обществах. 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 общест-

ва, 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. 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 на сумму, не превышающую размера уставного капитала либо величины обеспечения, предоставленного обществу в этих целях третьими лицами, после полной оплаты уставного капитала. При отсутствии обеспечения выпуск облигаций допускается не ранее третьего года существования акционерного общества и при условии надлежащего утверждения к этому времени двух годовых балансов общества.

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:

- 1) изменение устава общества, в том числе изменение размера его уставного капитала;
- 2) избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества и досрочное прекращение их полномочий;
- 3) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета);
- 4) утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибылей и убытков общества и распределение его прибылей и убытков;
- 5) 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, генераль-

ный директор). Он осуществляет текущее руководство деятельностью общества и подотчетен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров.

В компетенцию исполнительного органа общества входят решение всех вопросов, не оставленных 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.

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 действительное общество: акционерное, общество с ограниченной или долевой ответственностью. Характерной особенностью дочерних и зависимых обществ является то, что основное («материнское») 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 имеет 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) выступает 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 и данных убытков.

*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 вкладников в товариществе на вере), а хозяйственные общества — объединение капитала, то производственный кооператив является *объединением и труда, и капитала*: все члены кооператива обязаны внести паяевой 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 паяевой взнос, минимальный размер которого определяется уставом. При этом число членов кооператива, внесших паяевой 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 личным трудом членов кооператива должно выполняться не менее 50% всех работ.

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 любой иной хозяйственной деятельностью: сбыт промышленной и иной продукции, торговли, строительство, бытовое и иные виды обслуживания, проведение научно-исследовательских и конструкторских работ, оказание жилищного, 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.

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

Устав кооператива должен содержать, помимо общеобязательных сведений, условия о размере паевых взносов членом кооператива; о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и их ответственности за нарушение обязательств по внесению паевых взносов; о характере и порядке трудового участия его членов в деятельности кооператива и их ответственности за нарушение обязательств по личному трудовому участию; о порядке распределения прибыли и убытков кооператива; о размере и условиях субсидиарной ответственности его членов по долгам кооператива; о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимается единогласно или квалифицированным большинством голосов.

Число членов кооператива не должно быть менее пяти.

В производственных и потребительских кооперативах допускается 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 членом 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 паявого вклада ассоциированных членов кооператива и условия выплаты по ним дивидендов определяются в соответствии с уставом кооператива на основании договора, заключенного кооперативом с ассоциированными членами.

Ассоциированный член кооператива не имеет права голоса в кооперативе, за исключением случаев:

- 1) внесения в устав кооператива изменений, связанных с условиями его членства в кооперативе;
- 2) если он является работником кооператива; при этом общее число голосов ассоциированных членов не может превышать 50% голосов членов кооператива.

В случае 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.

При ликвидации кооператива ассоциированные члены кооператива имеют право на выплату стоимости своих паявых вкладов и на выплату обыкновенных, но не выплченных дивидендов до выплаты стоимости пая членам кооператива.

Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на пай 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% паявого вклада, 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 вклада, а между членами кооператива, не принимающими личного трудового участия в деятельности кооператива, соответственно размеру их паевого вклада. По решению общего собрания членов кооператива часть прибыли кооператива может распределяться 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 вкладов, 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 определяется законом и уставом кооператива.

К исключительной компетенции общего собрания членов кооператива относятся:

- 1) изменение устава кооператива;
- 2) 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;
- 3) прием и исключение членов кооператива;
- 4) утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибыли и убытков;
- 5) решение о реорганизации и ликвидации кооператива.

Вопросы, относящиеся 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 пая, 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.

Член кооператива может быть исключен из кооператива по решению общего собрания в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей, возложенных на него уставом кооператива, а также в других случаях, предусмотренных законом и уставом кооператива.

Согласно Федеральному закону «О производственных кооперативах» № 41-ФЗ исключение из членов кооператива допускается только по решению общего собрания членов кооператива в случае, если член кооператива не внес в установленный уставом кооператива срок пайевой взнос, либо в случае, если член кооператива не выполняет или ненадлежащим образом выполняет обязанности, возложенные на него уставом кооператива, а также в других случаях, предусмотренных уставом кооператива.

Член наблюдательного совета 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 востребовании 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 кооперативное 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 собственным имуществом, 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 наделаются, находится соответственно в государственной или муниципальной собственности и принадлежит предприятиям на праве хозяйственного ведения 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 отда-

вать 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 полностью оплачивается собственником до государственной регистрации. Размер уставного фонда составляет 100-кратный размер минимальной оплаты труда.

Если стоимость чистых активов по окончании финансового года меньше размера уставного фонда, то уполномоченный орган обязан уменьшить уставный фонд, о чем предприятие извещает кредиторов.

Унитарное предприятие может создать дочернее унитарное предприятие путем передачи ему части имущества в хозяйственное ведение.

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 также, которые, будучи образованными на базе федерального имущества, функционируют в режиме оперативного управления этим имуществом. Такие предприятия называются федеральными «казенными» предприятиями.

Российская Федерация несет субординатную 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 излишки или же 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

единственным руководителем (директором), назначаемым собственником — государственным органом или органом местного самоуправления и подчиненным ему. Правительство или уполномоченные им органы исполнительной власти заключают с руководителем предприятия контракт, базирующийся на гражданском законодательстве. Отсутствие Закона «Об унитарных предприятиях» дает возможность федеральным органам и организациям местного самоуправления определять права и обязанности руководителя по управлению предприятием на свое усмотрение.

Типовым уставом казенного завода, созданного на базе ликвидированного федерального государственного предприятия, и другими нормативными актами установлены жесткая ответственность 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 лицам. 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, реструктуризации. 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, являющиеся 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, финансово-промышленные группы, холдинговые компании и др.



Организации и деятельность объединений 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 созданных коммерческими юридическими лицами, которая имеет строго определенные цели координации осуществляемой или предпринимательской деятельности, представляемые 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 исполнялись и возникла необходимость ведения деятельности коммерческого характера, объединение должно быть преобразовано в действительное 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 веление 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 учрежденного хозяйственного общества, не распределяется между ее участниками, а направляется на реализацию уставных целей и задач.

Возможные цели деятельности ассоциации (союза) некоммерческих юридических лиц ГК 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,

направленным на достижение общественных благ. Ассоциация (союз) также может создаваться с целью координации деятельности объединившихся организаций, повышения ее эффективности, реализации совместных программ (социальных, благотворительных) и др.

Гражданский кодекс 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». Правовые вопросы объединений (ассоциаций) профсоюзов регулируются Законом «О профессиональных союзах». Деятельность централизованных и региональных религиозных объединений регулируется Законом «О свободе вероисповеданий».

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 одновременных поступлений от участников, а также иных допустимых законодательством источников (п. 3 ст. 48, п. 3 ст. 213 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.

Холдинги и финансово-промышленные группы (ФПГ) стали создаваться в России в последние годы. Они призваны восстановить утраченный 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, дочер-

ные и дочерние 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 расширяется 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 из зарубежной практики образования холдингов, а также целей, преследуемых при их создании. Существует 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 частный холдинг, создаваемый с целью финансового управления и контроля, и смешанный, занимающийся также предпринимательской деятель-

ностью. В отечественной практике холдинг — управленческая структура, создаваемая с целью сохранить объединенные предприятия, поддерживать технологические и коммерческие 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.

За последние годы в России стали формироваться и развиваться *финансово-промышленные группы*. Предусмотрены три возможности их образования:

- на основе договорного объединения частных предприятий;
- по решению правительства с участием государственных предприятий;
- по межправительственным соглашениям.

Финансово-промышленные группы в РФ создаются с целью привлечения инвестиций, восстановления кооперированных и технологических связей между предприятиями, повышения эффективности производства.

Существует еще такое объединение юридических лиц, как *некоммерческое партнерство* — разновидность договорного ассоциативного объединения конкретных организаций (возможно некоммерческих организаций и граждан), основанное 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.

*Торговый дом* — тип акционерной 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, формирования современной промышленности, финансовой и торговой инфраструктуры, создания благоприятных условий для предпринимательской деятельности, регулирования отношений предпринимателей с их социальными партнерами, всестороннему

*развитию всех видов предпринимательства, торгово-экономических и 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 также вправе:

- 1) осуществлять независимую экспертизу проектов нормативных актов в области экономики, внешнеэкономических связей, а также по другим вопросам, затрагивающим интересы предприятий и предпринимателей;
- 2) представлять и защищать законные интересы своих членов в государственных органах;

- 3) оказывать содействие российским и иностранным предпринимателям и предпринимателям в патентовании изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, регистрации товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров;
- 4) проводить по поручению российских и иностранных предприятий и предпринимателей экспертизы, контроль качества, количества и комплектности товаров;
- 5) удостоверить в соответствии с международной практикой сертификаты происхождения товаров, а также другие документы, связанные с осуществлением внешнеэкономической деятельности;
- 6) 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;
- 7) организовывать международные выставки, а также обеспечивать подготовку и проведение выставок российских товаров за границей;
- 8) 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;
- 9) издавать газеты, журналы и другие печатные материалы для обеспечения предпринимательской деятельности;
- 10) самостоятельно определять методы осуществления своей деятельности, устанавливать структуру, штатное расписание, численность работников, формы и размеры оплаты труда и материального стимулирования их труда;
- 11) открывать свои филиалы и представительства, в том числе за границей;
- 12) для разрешения экономических споров в соответствии с законодательством Российской Федерации образовывать третейские суды, утверждать положения о них и порядок рассмотрения споров третейскими судами;
- 13) 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

Федерация «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 небольшими исключениями) 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.

Так, 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 конкурцию соглашение между предпринимателями, которое юридически и экономически оказывается самостоятельным.

По своему содержанию картельные соглашения могут быть весьма разнообразны. Вершина их расцвета пришлось 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 заниженные цены. Это достигается тем, что во время торгов все члены картеля из числа участвующих в них предлагают продукцию по чрезвычайно заниженной цене. Часто картельным договором предусматриваются компенсационные платежи «победителей» тендера «проигравшим».

**Картель, согласующий только единые условия продаж** (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 количество 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 сближения 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 установленных 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 превышение 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. Незаконная продажа продукции отдельными членами синдиката преследуется 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* — соглашения по условиям сбыта продукции на иностранных рынках.



*Импортерский 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, но обусловленном конъюнктурой сокращении объема. 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 среднеотраслевой 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

Перелом 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 отработаны методы правового воздействия с целью наиболее эффективного их функционирования. Благодаря этому предприятия развитых стран приобрели солидный опыт совершенствования своей право-

вой, организационной и управленческой базы, что в конечном счете наццо 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 является:

- 1) достижение общей цели;
- 2) наличие организационной структуры, обеспечивающей организационное единство юридического лица и четкую регламентацию отношений между его участниками;
- 3) наличие обособленного имущества;
- 4) возможность выступать в гражданском обороте от собственного имени;
- 5) 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.

**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 частного 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.

*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 *разрешительном порядке* возникают преимущественно юридические лица публичного права, то для большинства юридических лиц частного права характерен *нормативно-явочный, явочный или распорядительный 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 регулирующую 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-

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

**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 команду. 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 команду. В основе «объединения лиц» лежит личный доверительный характер взаимоотношений их участников, тогда как «объединения капиталов» представляют организацию, базирующуюся 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 формы 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 *Einzelunternehmen*, во Франции — *Entreprise individuelle*, в Великобритании — *Ownership*, а в США — *Individual proprietorship*. Форму единоличных предприятий имеют за рубежом, как правило, мелкие и средние формы. 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. Также 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 — объединяются двух или более лиц для осуществления предпринимательской деятельности с целью извлечения прибыли — обычно создается кооперативные объединения (кредитные, бытовые). 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 применяется лишь для мелких и средних предприятий. Ответственность по обязательствам товарищества несут все его члены всем принадлежащим им имуществом в солидарной форме, а гарантий защиты полного товарищества 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 высокую власть и получить наибольшие прибыли. В связи с этим в некоторых странах существует вариант командитного товарищества, так называемая акционерная команда. 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 команде 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 команде 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-пан, которые распространяются между учредителями без публичной подписки и являются обычно письменным. Участниками общества, как правило, является небольшая группа людей, знающих друг друга или

состоящих в реальных отношениях. Причем их число может быть ограничено и в законодательном порядке. Обычно устанавливается 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 поремоненных 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 являясь их главными.

В России новой Гражданской кодексе 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 малого предпринимательства и в чем-то схожи с акционерными обществами. Объединяющим моментом здесь служит освобождение участников от материальной ответственности перед кредиторами за пределами вклада, 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 и предпринимательских корпораций.

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 указывалось 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 объединения, 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 России и в некоторых зарубежных странах. В законодательстве Германии юридические лица частного права делится 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 командитные. Положение, регулирующее деятельность торговых товариществ, содержится 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 по-



ложими на немалые учреждения. Товарищество представляет собой объединение двух или более лиц с целью осуществления совместной предпринимательской деятельности. Оно считается торговым, 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 законодательства обеих стран.

В США различают два вида объединений: партнерства (Partnership) и корпорации (Corporation). Партнерства — это объединения лиц, сходные с полными и командитными товариществами европейского континентального законодательства. Корпорация — 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 имеются своя специфика, обусловленная различиями в методах правового воздействия на деятельность зарубежных компаний, а также особенностями национального законодательства. Вместе с тем общим моментом практики 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 удоб-

ному и эффективному управлению предприятием. Если говорить об обществе с ограниченной ответственностью, то служит оно преимущественно малому 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 кооперативные 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 полной кооперативом и кооперативом на вере?
2. Чем отличается общество с ограниченной ответственностью от общества с дополнительной ответственностью?
3. Каковы виды акционерных обществ?
4. Что понимают под производственным кооперативом?
5. Что такое дочерие и зависимые общества?
6. Каковы характеристики государственных и муниципальных унитарных предприятий?
7. Каковы формы корпоративных объединений?
8. Какие виды корпораций в зарубежных странах вам известны?

---

## Глава 6

# Правовой статус юридических лиц — хозяйствующих субъектов

- Регистрация деятельности юридического лица
- Лицензирование отдельных видов деятельности юридического лица
- Прекращение деятельности юридического лица
- Законодательство о несостоятельности (банкротстве)
- 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 которым 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

акционером закрытого акционерного общества не должно превышать 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 регистрации предприятие считается созданным и приобретает статус юридического лица.

Нарушение установленного законом порядка образования юридического лица или несоответствие его учредительных документов закону влечет отказ в государственной регистрации (ст. 51 ГК РФ).

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 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 ГК 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 (законным) могут являться следующие физические лица:

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

- руководитель юридического лица, выступавшего 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 должна 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 представления 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, заявления о государственной регистрации, достоверны, что при создании юридиче-

ского лица соблюдены установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы порядок их учреждения, 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 нотариально удостоверенные 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. По ст. 4 Федерального закона «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. в последней редакции общество должно иметь почтовый адрес, по которому с ним осуществляется связь.

**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 ГК 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.

**Срок и место государственной регистрации** установлены законодательно.

Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в налоговый орган. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего налогового 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 Правительством Российской Федерации.

Регистрирующий орган в срок не более пяти рабочих дней с момента государственной регистрации представляет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, сведения, содержащиеся соответственно в одном государственном реестре

юридических лиц, едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, в государственные внебюджетные фонды для регистрации 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.

Предприятию присваивается очередной номер в журнале регистрации поступающих документов. На первой странице (титульном листе) устава предприятия проставляется специальная надпись (штамп), где указывается: наименование регистрирующего органа, номер и дата регистрации, скрепляемые подписью должностного лица, ответственного за регистрацию.

**Открытый лист** — опубликование основных сведений о возникшем юридическом лице. Сведения о статусе юридического лица вносятся для ознакомления в открытый реестр. Однако для широкого осведомления участников рыночного оборота кратко сведения о статусе юридического лица публикуются в специальных печатных органах. Охватывает также публикации зарегистрированное юридическое лицо.

Отказ в государственной регистрации юридического лица возможен лишь в случае:

- непредоставления определенных Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» необходимых для государственной регистрации документов;
- предоставления документов в неадресованный регистрирующий орган;

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 несоблюдения, т.е. не соответствующий основаниям, указанным в ст. 23 Федерального закона, отказ в государственной



регистрации, несущественные государственной регистрации в установленные сроки или иные нарушения 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 недостоверные 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 *государственный реестр*, содержащий сведения о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц и соответствующие документы. Единство и сопоставимость указанных сведений обеспечиваются за счет соблюдения единства принципов, методов и форм ведения государственного реестра.

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 государственного реестра на электронных носителях осуществляется в соответствии с следующими организационными, методологическими и программно-техническими принципами, обеспечивающими совместимость и взаимодействие государственного реестра с иными федеральными информационными системами и сетями.

Ведение государственного реестра осуществляется регистрирующим органом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В государственном реестре содержатся следующие сведения и документы о юридическом лице:

- полное и (в случае, если имеется) сокращенное 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;
- способ образования юридического лица (создание или реорганизация);
- сведения об учредителях юридического лица;
- копии учредительных документов юридического лица;
- сведения о привопреемстве — для юридических лиц, созданных в результате реорганизации новых 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 деятельности юридического лица (путем реорганизации или ликвидации);
- размер указанного в учредительных документах коммерческой организации уставного капитала (складочного капитала, уставного фонда, паевых взносов и др.);
- 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.

В случае изменения содержащихся в государственном реестре сведений ранее внесенные сведения сохраняются. Порядок и сроки исключения из него устаревшей информации и уничтожения устаревших документов определяются Правительством Российской Федерации.

Записи вносятся в 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.

Юридическое лицо в течение трех дней с момента изменения сведений, за исключением указанных в подп. «м», 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 изменений в государственный реестр осуществляется в порядке, предусмотренном гл. 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 государственном реестре, являются открытыми и общедоступными, за исключением паспортных данных физического лица и их идентификационного номера налогоплательщика.*

Паспортные данные физических лиц и их идентификационные номера налогоплательщиков могут быть предоставлены исключительно по запросам органов государственной власти в соответствии с их компетенцией.

Содержащиеся в государственном реестре сведения о конкретном юридическом лице предоставляются в виде:

- выписки из государственного реестра;

- копии документа (документов), содержащегося в регистрационном деле;
- справки об отсутствии запрашиваемой информации.

Форма и порядок предоставления содержащихся в государственном реестре сведений устанавливаются Правительством Российской Федерации. Он не может составлять более пяти дней со дня получения регистрирующим органом соответствующего запроса.

Отказ в предоставлении содержащихся в государственном реестре сведений 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.

## 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 и возобновлением действия лицензий, аннулированием лицензий и контролем лицензирующих органов за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий;
- **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, имеющее лицензию на осуществление конкретного вида деятельности;
- **соискатель лицензии** — юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, обратившийся 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 также, 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 положениями о лицензировании конкретных видов деятельности;
- ясность 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:

- предоставление лицензий;
- переоформление документов, подтверждающих наличие лицензий;
- приостановление действия лицензий;
- возобновление действия лицензий;
- аннулирование лицензий (в случае, предусмотренном законом);
- ведение реестра лицензий;
- контроль за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий.

Порядок осуществления полномочий лицензирующих органов устанавливается положениями о лицензировании конкретных видов деятельности.

Федеральные органы исполнительной власти по соглашению с органами исполнительной власти субъектов РФ могут передавать им осуществление своих полномочий.

На каждый вид деятельности, указанный в ч. 1 ст. 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа 2004 г. № 128-ФЗ (с изм. от 13, 21 марта, 9 декабря 2002 г., 10 января, 27 февраля, 11 и 26 марта, 23 декабря 2003 г., 2 ноября 2004 г., 21 марта и 2 июля 2005 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 Правительством РФ.

*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 представляет в соответствующий лицензирующий орган следующие документы:

- заявление о предоставлении лицензии с указанием наименования и организационно-правовой формы юридического лица, места его нахождения — для юридического лица; фамилия, имени, отчества, места жительства, данных документа, удостоверяющего личность, — для индивидуального предпринимателя; лицензируемого вида деятельности, который юридическое лицо или индивидуальный предприниматель намерены осуществлять;
- копии учредительных документов и копии свидетельства о государственной регистрации соискателя лицензии в качестве юридического лица (с предъявленным оригиналом в случае, если копии не заверены нотариусом) — для юридического лица;
- копии свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя (с предъявленным оригиналом в случае, если копии не заверены нотариусом) — для индивидуального предпринимателя;
- копии свидетельства о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе (с предъявленным оригиналом в случае, если копии не заверены нотариусом);
- документ, подтверждающий уплату лицензионного сбора за рассмотрение лицензирующим органом заявления о предоставлении лицензии;
- сведения о квалификации работников соискателя лицензии.

Кроме того, могут быть представлены иные документы, наличие которых при осуществлении конкретного вида деятельности установлено соответствующими федеральными законами, а также иными нормативными правовыми актами, принятие которых предусмотрено соответствующими федеральными законами.

Не допускается требовать от соискателя лицензии представления документов, не предусмотренных федеральными законами.

За предоставление недостоверных или искаженных сведений соискатель лицензии несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Лицензирующий орган принимает решение об предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии в срок, не превышающий

60 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии со всеми необходимыми документами. Соответствующее решение оформляется приказом 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 принятом решении о предоставлении или об отказе. Уведомление направляется (вручается) соискателю лицензии в письменной форме с указанием реквизитов банковского счета и срока уплаты лицензионного сбора за предоставление лицензии.

Уведомление об отказе в предоставлении лицензии направляется (вручается) соискателю лицензии в письменной форме с указанием причин отказа.

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.

Лицензиат имеет право на получение дубликатов указанного документа, которые предоставляются ему за плату, равную плате, установленной за предоставление информации, содержащейся в реестре лицензий.

*Основанием отказа в предоставлении лицензии является:*

- 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 производства (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 преобразования юридического лица, изменения его наименования или места его нахождения, либо изменения имени или места жительства индивидуального предпринимателя, либо утраты документа, подтверждающего наличие лицензии, лицензиат — юридическое лицо (его правопреемник) или индивидуальный предприниматель — обязан не позднее чем через 15 дней подать заявление о переоформлении документа, подтверждающего наличие лицензии, с приложением документов, подтверждающих указанные изменения или утрату документа, подтверждающего наличие лицензии.



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, взимается плата в размере 100 руб., которая зачисляется в соответствующий бюджет.

Контроль за соблюдением лицензиатом лицензионных требований и условий, определенных положением о лицензировании конкретного вида деятельности, осуществляется лицензирующими органами в пределах их компетенции.

Лицензирующие органы имеют право:

- проводить проверки деятельности лицензиата по предмету ее соответствия лицензионным требованиям и условиям;
- запрашивать у лицензиата необходимые объяснения и документы при проведении проверок;
- составлять на основании результатов проверок акты (протоколы) с указанием конкретных нарушений;
- выносить решения, обязывающие лицензиата устранить выявленные нарушения, устанавливать сроки устранения таких нарушений;
- выносить предупреждение лицензиату.

Лицензирующие органы вправе приостановить действие лицензии в случае выявления лицензирующими органами неоднократных нарушений или грубого нарушения лицензиатом лицензионных требований и условий.

Лицензирующий орган обязан установить срок устранения лицензиатом нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии, которым не может превышать шесть месяцев. Если лицензиат не устранил указанные нарушения в установленный срок, лицензирующий орган обязан обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии.

Лицензиат обязан уведомить в письменной форме лицензирующий орган об устранении им нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии. Лицензирующий орган, приостановивший действие лицензии, принимает решение о возобновлении ее действия и сообщает об этом в письменной форме лицензиату в течение трех дней после получения соответствующего уведомления и проверки устранения лицензиатом нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии.

Плата за возобновление действия лицензии не взимается. Срок действия лицензии на время приостановления ее действия не прерывается.

Лицензия тервет юридическую силу в случае ликвидации юридического лица или прекращения его деятельности в результате, реорганизации, за исключением его преобразования, либо прекращения действия свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

Лицензирующие органы могут аннулировать лицензию без обращения в суд в случае нарушения лицензиатом в течение трех месяцев лицензионного срока за предоставленные лицензии.

Лицензия может быть аннулирована решением суда на основании заявления лицензирующего органа в случае, если нарушение лицензиатом лицензионных требований и условий повлекло за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов Российской Федерации и в иных случаях, предусмотренных законодательством. Одновременно с подачей заявления в суд лицензирующий орган вправе приостановить действие указанной лицензии на период до вступления в силу решения суда.

Решение о приостановлении действия лицензий, об аннулировании или о направлении заявления о ее аннулировании в суд доводится лицензирующим органом до лицензиата в письменной форме с мотивированным обоснованием такого решения не позднее чем через три дня после его принятия.

Решение о приостановлении действия лицензии и об аннулировании лицензии может быть обжаловано в установленном порядке.

Лицензирующий орган не вправе проводить проверки по предмету ведения иных органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Лицензирующие органы ведут реестры лицензий на виды деятельности, лицензирование которых они осуществляют.

В реестре лицензий должны быть указаны:

- наименование лицензирующего органа;
- наименование и организационно-правовая форма юридического лица, место его нахождения — для юридического лица;
- фамилия, имя, отчество, место жительства, данные документа, удостоверяющего личность — для индивидуального предпринимателя;
- лицензируемый вид деятельности;
- срок действия лицензии;
- идентификационный номер налогоплательщика;
- номер лицензии;
- дата принятия решения о предоставлении лицензии;
- сведения о регистрации лицензии в реестре лицензий;
- основания и даты приостановления и возобновления действия лицензии;

- основание и дата аннулирования 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 заявления о предоставлении лицензии взимается лицензионный сбор в размере 300 руб. За предоставление лицензии взимается лицензионный сбор в размере 1000 руб. Суммы указанных сборов зачисляются в соответствующие бюджеты.

Порядок лицензирования отдельных видов деятельности установленный Федеральным законом *не распространяется на следующие конкретные виды деятельности:*

- деятельность крестьянских 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;
- осуществление международных автомобильных перевозок грузов и пассажиров;
- приобретение оружия и патронов к нему;
- использование результатов интеллектуальной деятельности;
- 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, лесного фонда, объектов растительного и животного мира;
- деятельность работы и услуги в области использования атомной энергии;
- образовательная деятельность.

*При государственной регистрации юридического лица, созданного 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 Правительством РФ. 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 заявлениях 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 письменно в 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 нотариально удостоверенные копии).

3. Решение о реорганизации юридического лица.

4. Договор о слиянии или присоединении в случаях, предусмотренных федеральными законами.

5. Передаточный акт или разделительный баланс.

6. Документ об уплате государственной пошлины.

В случае 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.

Представление документов юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется в порядке предусмотренном законом.

Государственная регистрация юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется в сроки, предусмотренные законом.

*Реорганизация юридического лица в форме преобразования* считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а преобразованное юридическое лицо — прекратившим свою деятельность.

*Реорганизация юридического лица в форме слияния* считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а юридические лица, реорганизованные в форме слияния, считаются прекратившими свою деятельность.

*Реорганизация юридического лица 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.

*Реорганизация юридического лица в форме выделении* с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц считается завершенной.

*Реорганизация юридического лица в форме присоединения* с момента внесения в государственный реестр 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 государственный реестр 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 по форме, утвержденной Правительством Российской Федерации, в котором Подтверждается, что соблюден уставленный 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.

При ликвидации юридического лица в случае применения процедуры банкротства в регистрирующий орган представляются:

- определение арбитражного суда о завершении конкурсного производства;
- документ об уплате государственной пошлины.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) уведомляет регистрирующий орган о завершении процесса ликвидации юридического лица не ранее чем через два месяца с момента размещения 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 завершённой, а юридическое лицо — прекратившим свою деятельность после внесения об этом записи в государственный реестр. Регистрирующий орган публикует информацию о ликвидации юридического лица.

Поскольку коммерческие организации (за исключением унитарных предприятий и иных организаций, предусмотренных законом) наделяются общей правоспособностью, то им не может быть отказано в выдаче лицензии на занятие соответствующим видом дея-

тельности 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 правосудства. 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 установленном 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-



новые 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 (последним балансом считается бухгалтерский баланс по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате представления уведомления), превышает три миллиарда рублей или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году слияния, превышает шесть миллиардов рублей либо если одна из таких организаций включена в реестр действующих субъектов, выпускающих денежную массу на рынке определенного товара более чем тридцать пять процентов;
- 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 три миллиарда рублей или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году присоединения, превышает шесть миллиардов рублей 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 включает 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 документами, 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 эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с другими неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (общественным), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных ГК 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 по его учредителям (участникам) либо орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительными документами, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица. Юридическое лицо, являвшееся коммерческой организацией либо действующее в форме потребительской кооператива, благотворительного или иного фонда, ликвидируется также в соответствии со ст. 65 ГК РФ вследствие признания его несостоятельным (банкротом). Если стоимость имущества такого юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только в порядке, предусмотренном ст. 65 ГК РФ. Положения о ликвидации юридических лиц вследствие несостоятельности (банкротства) не распространяются на казенные предприятия.

Юридическое лицо при ликвидации, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Казенное предприятие и финансируемое собственником 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 иму-

щества 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. Оставшее 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 вкладов, определяемом учредительными документами общества.

При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, 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 банкротства 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 уплате 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 фактическое банкротство как преднамеренное, заведомо ложное объявление о несостоятельности (банкротстве) арбитражам.* 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 соответ-

являются 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 требование к должнику — юридическому лицу в совокупности составляет не менее ста тысяч рублей, а к должнику-гражданину — не менее десяти тысяч рублей.

Дело о банкротстве не может быть передано на рассмотрение третейского суда. При рассмотрении дела о банкротстве *должника — юридического лица* применяются следующие процедуры банкротства:

- наблюдение (вводится с момента принятия арбитражным судом 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 банкротства:

- конкурсное производство;
- мировое соглашение;
- иные предусмотренные настоящим Федеральным законом процедуры банкротства.

Производство по делу о банкротстве возбуждается арбитражным судом на основании заявления, поданного должником-предприятием, кредитором, прокурором, налоговым органом и иным уполномоченным органом. Заявление должника передается на основании решения собственника предприятия-должника либо органа управления, уполномоченного принимать такое решение согласно учредительным документам. Заявление должника по инициативе третьих лиц Арбитражным процессуальным кодексом РФ, должно включать сведения о форме собственности, сумме неудовлетворенных требований с приложением списка кредиторов и должников с расшифровкой их задолженности, бухгалтерский баланс, а также причины, по которым предприятие-банкрот не может выполнить обязательства. Кроме того, заявление должно содержать решение собственника имущества должника — унитарного предприятия или учредителей (участников) должника — юридического лица об об-

ращении должника в арбитражный суд с заявлением, протокол собрания работников должника, на котором избран представитель для участия в арбитражном процессе по делу о банкротстве, если указанное собрание проведено до подачи заявления должника.

Предприятие-должник должно направить копии заявления с приложениями необходимым документам кредиторам и иным лицам, участвующим в деле о банкротстве. Информация, полученная арбитражным судом, не подлежит разглашению до признания предприятия банкротом.

К заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие:

- уплату государственной пошлины в установленном порядке и размере;
- документы, подтверждающие наличие задолженности, а также неспособность должника удовлетворить требования кредиторов в полном объеме;
- список кредиторов и должников заявителя с расшифровкой кредиторской и дебиторской задолженности с указанием почтовых адресов кредиторов и должников заявителя;
- бухгалтерский баланс на последнюю отчетную дату или заменяющие его документы;
- решение собственника имущества должника об обращении должника в арбитражный суд с заявлением;
- протокол собрания работников должника, на котором из них избран представитель для участия в арбитражном процессе по делу о 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 трех месяцев со дня поступления в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом.

По результатам рассмотрения дела о банкротстве арбитражный суд принимает один из следующих актов:

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

С момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом вводится наблюдение в целях обеспечения сохранности имущества должника и проведения анализа финансового состояния его хозяйства.

Выделение 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 неисполнение 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 такие решения, как:

- реорганизация и ликвидация должника;
- создание юридических лиц или участие в иных юридических лицах;
- создание филиалов и представительств;
- выплата дивидендов;
- размещение должником облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг;
- выход из состава участников должника, являющегося юридическим лицом;
- приобретение у акционеров ранее вынужденных акций.

По окончании наблюдения временный управляющий представляет в арбитражный суд отчет о своей деятельности, сведения о финансовом состоянии должника и предложения о возможности (или невозможности) восстановления платежеспособности должника.

Первое собрание кредиторов предприятия-должника должно быть созвано временным управляющим не позднее чем за десять дней до даты проведения заседания арбитражного суда, установленной в определении арбитражного суда о принятии заявления о признании должника банкротом. Арбитражный суд на основании решения такого собрания принимает решение о признании предприятия-должника банкротом и об открытии конкурсного производства или выносит определение о введении внешнего управления либо утверждает мировое соглашение.

По окончании управления (судебной стадии) начинается процедура банкротства, направленная к должнику в целях восстановления

*его ликвидностности, с передачей полномочий по управлению имуществом предпринимателю-должнику внешнему управляющему.*

Внешнее управление вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов на срок не более 12 месяцев, который может быть продлен не более чем на полгода.

С момента введения внешнего управления руководитель должника отстраняется от должности, а управление всеми делами возлагается на внешнего управляющего, который назначается арбитражным судом одновременно с введением внешнего управления. Прекращаются также полномочия органов управления должника, которые в течение трех дней с момента назначения внешнего управляющего передают ему бухгалтерскую и иную документацию предприятия, печати, штампы, материальные и иные ценности. При этом отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов; аресты имущества предприятия-должника и иные ограничения по распоряжению принадлежащим ему имуществом могут налагаться исключительно в рамках процесса о банкротстве; вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и обязательным платежам предприятия-должника, сроки исполнения которых наступили до введения внешнего управления.

Внешний управляющий вправе самостоятельно распоряжаться имуществом должника.

**В течение срока действия моратория:**

- не допускается установленное розыскание в беспорядочном порядке по исполнительным и иным документам;
- приостанавливается исполнение документов по имущественным взысканиям, кроме решений о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, алиментов;
- прекращается исполнение решений о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, и морального вреда, вступивших в законную силу до момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом;
- не накладываются взыскания (штрафы, пени) и иные санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей.

Вышеречисленные правила не применяются к денежным обязательствам и обязательным платежам, срок исполнения которых наступил после введения внешнего управления.

Внешний управляющий обязан: принять в ведение имущество должника и провести его инвентаризацию; открыть специальный счет для проведения внешнего управления и расчетов с кредиторами; разработать и представить на утверждение собранию кредито-



ров план внешнего управления, вести бухгалтерский, финансовый учет и отчетность; заявлять в установленном порядке возражения по предъявленным к предприятию-должнику требованиям кредиторов; принимать меры по выяснению 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:

- 1) реструктурирование производства;
- 2) закрытие нерентабельных производств;
- 3) ликвидация дебиторской задолженности;
- 4) продажа имущества должника;
- 5) уступка прав требования должника;
- 6) иные способы восстановления платежеспособности.

Внешний управляющий не позднее чем за 15 дней до истечения срока внешнего управления должен представлять 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 передаче 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 *правильной* ликвидации и открытии конкурсного производства на срок не более года для соразмерного удовлетворения требований кредиторов, охраны сторон от несправедливых действий одного кредитора в ущерб другим. Об открытии конкурса уведомляются: трудовой коллектив предприятия-должника, органы местного самоуправления, финансовые органы и кредитные учреждения, обслуживающие должника.

Деятельность внешнего управляющего завершается с момента прекращения внешнего управления. Однако если арбитражным судом принято решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства и конкурсным управляющим назначено другое лицо, то внешний управляющий должен исполнять свои обязанности до момента передачи дел конкурсному управ-

лицозному. Решение о банкротстве публикуется в «Вестнике Высшего Арбитражного Суда».

С открытием конкурсного производства арбитражный суд назначает конкурсного управляющего. Он приобретает право распоряжения имуществом, представляет необходимую информацию о финансовом положении предприятия, выполняет функции управления предприятием, а также совместно с собранием кредиторов осуществляет деятельность по удовлетворению требований к предпринимателю-должнику. Действия конкурсного управляющего, нарушающие права и законные интересы должников-кредиторов, обжалуются в арбитражном суде.

С момента принятия арбитражным судом решения о признании предприятия банкротом и об открытии конкурсного производства совершаются следующие действия:

- прекращается начисление процентов (штрафов, пеней) и иных санкций по всем видам задолженности должника;
- считается наступившим срок исполнения всех денежных обязательств должника, а также его отороченных обязательных платежей;
- сведения о финансовом состоянии должника больше не считаются сведениями, possessing конфиденциальный характер либо составляющими коммерческую тайну;
- снимаются наложенные ранее аресты, на имущество должника и иные ограничения по распоряжению имуществом последнего.

Не допускается введение (наложение) новых видов арестов на имущество и иных ограничений по распоряжению имуществом должника. Все требования к должнику могут предъявляться только в рамках конкурсного производства.

В ходе конкурсного производства конкурсный управляющий осуществляет инвентаризацию и оценку имущества должника, которое составляет конкурсную массу, при этом исключаются имущество, изъятое из оборота, имущественные права, связанные с личностью должника, в том числе права, основанные на разрешении (лицензии) на осуществление отдельных видов деятельности.

Конкурсный управляющий в ходе конкурсного производства должен использовать только один счет предприятия-должника, на который перечисляются денежные средства должника, с которого осуществляется выплата кредиторам и оплачиваются другие расходы. Все другие счета должника в банках должны быть закрыты, а остатки средств перечислены на основной счет.

После проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к продаже его на открытых торгах, если кредиторам не установлено иное. Продажа

имуществу на торгах должна производиться в форме аукциона, а продажа предприятия — в форме конкурса, условия которого должны быть одобрены комитетом кредиторов или их собранием.

Денежные средства, полученные от продажи имущества предприятия-должника, уступки прав требований должника, перечисляются на основной счет должника и используются для расчетов с кредиторами.

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 наблюдения или внешнего управления является основанием для

прекращения производства по делу о банкротстве и моратория на удовлетворение требований кредиторов. Если мировое соглашение утверждено арбитражным судом в ходе конкурсного производства, то решение арбитражного суда о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства не исполняется.

С момента утверждения мирового соглашения руководитель предприятия-должника, вставший управляющий начинает 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, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо благотворительного или иного фонда, по решению суда может быть признано несостоятельным (банкротом), если оно не в состоянии удовлетворять требования кредиторов.

Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо благотворительного или иного фонда, может совместно с кредиторами принять решение об объявлении о своем банкротстве и о добровольной ликвидации. Основания признания судом юридического лица банкротом либо объявления им о своем банкротстве, а также порядок ликвидации такого юридического лица устанавливаются 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 уплате 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; обязательства по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих по трудовому договору; обязательства по выплате вознаграждения по авторским договорам, а также обязательства перед учредителями (участниками) должника, вытекающие 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 на дату подачи в арбитражный суд заявления о признании должника банкротом. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, 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, определяются на дату введения каждой процедуры банкротства, следующей после наступления срока исполнения соответствующего обязательства. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, 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, определяются на дату открытия конкурсного производства. Состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, выраженных в иностранной валюте, определяются 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 реестрдержатель. Реестр требований кредиторов в качестве реестрдержателя ведется профессиональными участниками рынка ценных бумаг, осуществляющими деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг. Реестрдержатель обязан осуществлять свою деятельность в соответствии с общими правилами деятельности арбитражного управляющего, касающимися содержания и порядка ведения реестра требований кредиторов и утвержденными Правительством Российской Федерации. Решение о привлечении реестрдержателя к ведению реестра требований кредиторов и выборе реестрдержателя принимается собранием кредиторов. До даты проведения первого собрания кредиторов решение о привлечении реестрдержателя к ведению реестра требований кредиторов и выборе реестрдержателя принимается временным управляющим. Решение собрания кредиторов о выборе реестрдержателя должно содержать согласованный с реестрдержателем размер оплаты услуг реестрдержателя.

Не позднее чем через пять дней с даты выбора собранием кредиторов реестрдержателя арбитражный управляющий обязан заключить с реестрдержателем соответствующий договор. Договор с реестрдержателем может быть заключен только при наличии у него договора страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве. Информация о реестрдержателе должна быть представлена арбитражным управляющим в арбитражный суд не позднее чем че-

рез пять дней с даты заключения договора. Оплата услуг регистродержателя осуществляется за счет средств должника, если собранием кредиторов не установлен другой источник оплаты услуг регистродержателя.

Регистродержатель обязан возместить убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязанностей, предусмотренных законом. В случае если ведение реестра требований кредиторов передано регистродержателю, арбитражный управляющий не несет ответственность за правильность ведения реестра требований кредиторов и не отвечает за совершение регистродержателем иных действий (бездействия), 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 регистродержателем исключительно 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 регистродержателем 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 регистродержателем исключительно на основании вступивших в силу судебных актов. В случае если ведение реестра требований кредиторов осуществляется регистродержателем, судебные акты, устанавливающие размер требований кредиторов, направляются арбитражным судом регистродержателю 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 заведении 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 регистродержателя 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 требования, а в случае, если сумма задолженности кредитором составляет не менее чем один процент общей кредиторской задолженности, 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 иступившим 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 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;
- во вторую очередь производится расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по тру-



ловому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

- в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;
- в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- в пятую очередь производится расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

При ликвидации банков или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, в первую очередь удовлетворяются требования граждан, являющихся кредиторами банков или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, а также требования организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с законом о страховании вкладов граждан в банках и Банка России в связи с осуществлением выплат по вкладам физических лиц в банках в соответствии с законом.

*Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди.* При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально сумме требований, подлежащих удовлетворению, если другое 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 ликвидированного 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 кредитором 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 выдании исполнительного, 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 отменять 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 выдании исполнительного. 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 должнику, временному управляющему, 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 выносятся 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 омертвимость 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 креди-

торов. 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** производится 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 производится в порядке, предусмотренном ст. 134–138 Закона «О несостоятельности (банкротстве)». После удовлетворения требования кредитора, включенного в реестр требований кредиторов, внешним управляющим или реестродержателем исключает такое требование из реестра требований кредиторов. Если введение 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 направляет 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 отсутствия 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 определении арбитражного суда о начале расчетов с кредиторами определенной очереди 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 установленном 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 в 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.

*Все очереди за счет конкурсной массы должника следующие подлежащие обязательства:*

- судебные расходы должника, в том числе расходы на опубликование сообщений, предусмотренных ст.ст. 28 и 54 Закона «О несостоятельности (банкротстве)»;
- расходы, связанные с выплатой вознаграждения арбитражному управлению, реструкрателю;
- 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 случае если прекращение деятельности организации должника или ее структурных подразделений может повлечь за собой техно-

генные и (или) экологические катастрофы либо гибель людей, вне очереди также покрываются расходы на проведение мероприятий по предотвращению 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 Гражданского кодекса Российской Федерации. Требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности: в первую очередь производится расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также компенсации морального вреда; во вторую очередь производится 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 производится 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 законодательством (авансы, 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 погребенных платежей прекращается соответствующее обязательство должника.

С согласия гражданина его право требования к должнику в сумме капитализированных погребенных 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 погребенных 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 по авторским договорам принимается во внимание исполненная задолженность, образовавшаяся на дату принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом.

В случае если должником в период после вынесения определения о принятии арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и до признания должника банкротом и открытии конкурсного производства не в полном объеме исполнены обязательства по оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, по выплате вознаграждений по авторским договорам, 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 пога-

нения 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, вышедшие 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. Установленные размеры 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. В случае 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 невозможности перечисления 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 оставшихся 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 уста-

новленный 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 обязательства. В качестве отступного может быть предоставлено только имущество должника, не обремененное залогом. Зачет требований, а также погашение требований предоставленным отступным 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 обратился в арбитражный суд или такие требования признаны арбитражным судом обоснованными. 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 беспорядном 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 по авторскому договору, 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 вычислению 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.

Внешнеобязательные правила не применяются к денежным обязательствам и обязательным платежам, которые возникли после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и срок исполнения которых наступил после введения внешнего управления.

Мораторий на удовлетворение требований кредиторов не распространяется на требования о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, о возмещении морального вреда.

## Контрольные вопросы

1. Какой порядок регистрации юридических лиц?
2. Какие виды деятельности юридических лиц подлежат лицензированию?
3. Каковы основные признаки деятельности юридического лица?
4. Какие юридические лица относятся к несостоятельным (банкротам)?
5. Какой порядок расчетов с кредиторами определенной очереди?

---

## Глава 7

# Органы корпораций

- *Повышение корпоративных органов. Общие собрания: полномочия, порядок созыва и статус*
- *Совет директоров общества*
- *Исполнительные органы общества*
- *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 часть внутренней структуры корпорации. И органы, и должностные лица корпорации наделяются определенными обязанностями и правами, выполняем соответствующие им функции, действуют при этом от имени корпорации. Таким образом, они наделяются 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 получить от совета директоров и исполнительных органов общества подробный и достоверный отчет о политике, проводимой обществом. Проведение *общего собрания ак-*

акционер предоставляет обществу возможность не реже одного раза в год информировать акционеров о своей деятельности, достигнутых и планах, привлечь 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 принадлежавшее ему право на участие в управлении обществом.

*Необходимость обеспечения 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 акционером 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 донести 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 ока-

заться 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 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 получать 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 реорганиза-

ции общества, акционером желательно предоставлять обоснование реорганизации, годовые отчеты и годовые бухгалтерские балансы всех организаций, участвующих в реорганизации, за три последних финансовых года.

Законодательство не препятствует совету директоров принимать решение о предоставлении акционером на этапе подготовки к общему собранию таких материалов, помимо предусмотренных непосредственно законодательством и уставом общества, включая непосредственное отношение к повестке дня собрания.

*Принятие акционерами решений по вопросам повестки дня общего собрания требует всесторонней оценки или 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 личных для общества решений, учесть и оценить аргументы членов совета директоров.

Материалы, предоставляемые к общему собранию акционеров, должны быть подготовлены таким образом, чтобы их легко было сопоставить 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 принять решения 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 пре-

доставлены 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 обозначать вопросы 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 предложения. 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 реально и комфортно 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 общества, 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 общества 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 избежание такой возможности обществу необходимо вместе с бланком бюллетеня для голосования направлять акционерам бланк доверенности с описанным порядком 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 прямого и открытого диалога с руководством 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 предоставлять 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, касающиеся 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, получать ответы 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 действующие лица общества могут присутствовать на собрании. В таких случаях в начале собрания председателем можно 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 немедленно, 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 «неудобных» 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 считать 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 регистрацию 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 20% голосов размещенных голосующих акций общества. Для общества 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 большинством 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 обеспечивать соблюдение прав акционеров при проведении общего собрания.*

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 продолжать 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 позволяет 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 надлежащее 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

ориентары деятельности общества на долгосрочную перспективу. В то же время эффективное следование утвержденным приоритетным 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 представленно исполнителем 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 деятельности финансово-хозяйственного плана должна позволить 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 подлежащего контроля за исполнением плана рекомендуется, чтобы совет директоров утверждал *единый документ*, содержащий планируемые финансово-экономические показатели за год, вносит 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 и компетенции совета директоров важно отвести утверждение *процедур внутреннего контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества*.

Риски, с которыми сталкивается общество при осуществлении своей деятельности, в конечном итоге вынуждены принимать на себе 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 осу-

направление 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.

При этом общества, занимающиеся банковской, инвестиционной или страховой деятельностью, должны следовать требованиям по управлению рисками, установленным органами, регулирующими данную сферу 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 сделок, 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 акционеров. 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 усмотрение 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.

*Система совета директоров должна 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 включить независимых директоров. В практике российских обществ в состав совета директоров, как правило, входит 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 осуществляемой функцией совета директоров требует включения в состав совета директоров **независимых директоров**, т.е. лиц, которые не только не являются членами правления, но и не зависят 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 являются целесообразно признавать членов совета директоров:**

- 1) не являющихся в течение последних трех лет и не являющихся должностными лицами (управляющим) или работниками общества, а также должностными лицами или работниками управляющей организации общества;
- 2) не являющихся должностным лицом другого общества, в котором любое из должностных лиц общества является членом комитета совета директоров по кадрам и вознаграждениям;
- 3) не являющихся аффилированными лицами должностного лица (управляющего) общества (должностного лица управляющей организации общества);
- 4) не являющихся аффилированными лицами общества, а также аффилированными лицами таких аффилированных лиц;
- 5) 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;



6) не являющийся крупным контрагентом общества (таким контрагентом, совокупный объем сделок общества с которым в течение года составляет 10% и более балансовой стоимости активов общества);

7) не являющийся представителем 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 членом 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, которым должны предоставляться акционерам. При этом лицам, выдвинувшим кандидатов, важно раскрывать акционерам информацию об отказе кандидата предоставлять 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 избегать от коронного руководителя в аналогичной ситуации при аналогичных обстоятельствах.

Эффективность работы членов совета директоров (прежде всего исполнительных 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 немедленно 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 находится 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 новые 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 предоставляемых ему прав имеет принципиальное значение для обеспечения эффективности осуществляемых 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, председателю, 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 *председителем*, который призван обеспечивать успешное решение советом директоров его задач. Способность председателя совета директоров надлежащим образом исполнить 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 качества. Председателем совета директоров наиболее целесообразно назначать лицо, *имеющее безупречную репутацию профессионала в сфере деятельности общества и значительный опыт работы на руководящих должностях, в честности, порядочности, приверженности интересам общества которого отсутствует какие-либо сомнения, и пользуется 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 заседаний 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 своевременных 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 необходимым 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.

Практически также рекомендуется предусмотреть, что информация предоставляется исполнительными органами в соответствии с установленными в обществе процедурами, в частности, если в обществе возложена 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 в 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:

- 1) определение критериев подбора кандидатов в члены совета директоров;
- 2) выработка политики общества в области вознаграждения, которая определяет принципы и критерии определения размера вознаграждения членов совета директоров, генерального директора, членов правления, управляющей организации (управ-

люющего), руководителями основных структурных подразделений общества и иных выплат в пользу указанных лиц за счет общества (в том числе страхование жизни, здоровья, нетрудоспособное пенсионное обеспечение), а также критерии оценки их деятельности;

- 3) определение критериев подбора кандидатур генерального директора (управляющей организации, управляющего), членов правления, руководителей основных структурных подразделений общества;
- 4) разработку условий договоров с генеральным директором (управляющей организацией, управляющим) и членами правления;
- 5) предварительную оценку кандидатур генерального директора (управляющей организации, управляющего), членов правления;
- 6) регулярную оценку деятельности генерального директора (управляющей организации, управляющего), членов правления общества и подготовку для совета директоров предложений по возможности их повторного назначения;
- 7) 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, утвержденный 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 вмешательству акционеров со стороны других органов общества и акционеров.*

Процедура определения кворума заседаний совета директоров должна обеспечивать участие независимых и незаинтересованных 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 общества 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, вынесенных на общее собрание акционеров вопросов о реорганизации или ликвидации общества, увеличения (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 членом совета директоров и привлечению их к ответственности за нарушение своих обязательств перед обществом. Обществу также важно за счет собственных средств осуществлять страхование ответственности членом совета директоров, с тем чтобы в случае причинения убытков обществу или третьим лицам действиями членом совета директоров эти убытки могли быть возмещены за счет средств страховой компании.

Страхование ответственности членом 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, к которым относятся коллегиальный исполнительный орган (правление) и единоличный исполнительный орган (генеральный директор, управляющий организация, управляющий), являются ключевым звеном структуры корпоративного управления.*

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 качеством 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 относятся 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 обществу необходимо создать *выделенный 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, относящимся к компетенции исполнительных органов.

Желательно, чтобы коллегиальный исполнительный орган одобрил 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 также относятся ряд вопросов по взаимодействию общества с дочерними и зависимыми обществами, филиалами и представительствами, а также с иными организациями, на которые общество может оказывать влияние, в том числе:

- 1) принятие решений о назначении руководителей филиалов и представительств общества;
- 2) 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;
- 3) 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 выдачи им инструкций по голосованию;
- 4) 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 определять процедуру согласования операций, которые выполнят 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 директор 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. Ожидано, что этому могут препятствовать занятость генерального директора на других должностях, а также осуществление им иной деятельности, которая будет отвлекать 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, заключенном с генеральным директором. Исключе-

ншем из данного пункта является членство генерального директора в советах директоров иных юридических лиц, если это необходимо для обеспечения интересов общества, например в советах директоров дочерних обществ. В любом случае генеральный директор должен иметь достаточно времени для надлежащего выполнения 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 предоставлять 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 определять 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 управляющей 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 выходящая в каких-либо иных вещественных отношениях с обществом, помимо оказания услуг управляющей организации (управляющего).

Критерии отбора управляющей организации (управляющего) должны быть оговорены 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:

- 1) перечень иных обществ, управление которыми осуществляет управляющая организация (управляющий);
- 2) 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;
- 3) финансовую отчетность управляющей организации (управляющего) в объеме, достаточном для оценки имеющейся у управляющей организации (управляющего) возможности удовлетворить за счет своих активов или заключенных договоров страхования любые претензии, предъявляемые ей в связи с неисполнением исполнением возложенных на нее обязанностей;
- 4) устав управляющей организации (управляющего);
- 5) проект договора об оказании услуг между обществом и управляющей организацией (управляющим).

Договором между обществом и управляющей организацией (управляющим) должны быть предусмотрены:

- 1) цели, достижение которых надлежит обеспечить управляющей организацией (управляющему);
- 2) размер вознаграждения управляющей организации (управляющего);
- 3) ответственность, возникающая у управляющей организации (управляющего) в связи с исполнением ей возложенных на нее функций;
- 4) порядок прекращения полномочий управляющей организации (управляющего);

- 5) объем и содержание информации и отчетов, которые управляющая организация (управляющий) обязана предоставлять совету директоров и акционерам в отношении своей работы и показателей деятельности общества, периодичность, с которой должны предоставляться такие отчеты;
- 6) 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 максимальный 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,

исключая возможности оказания какого-либо постороннего влияния на генерального директора или члена правления с целью спровоцировать его на совершение или действия 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 подарки или получать иные 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, выхвата или методов работы, и немедленно докладывать о таких фактах в письменном виде совету директоров общества. Исполнительные органы самостоятельно отчетываются перед советом директоров о своей деятельности.

Кроме того, исполнительные органы должны так выладить 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 вступят 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 (паками) 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 исключительную 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 те влияния, которые 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 вывесить 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 органом 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 дирек-

торов меры по ее совершенствованию, если для принятия данных мер необходимо решение совета директоров.

*Организация проведения заседания правления должна обеспечивать 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 своевременно получали уведомления 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 notifying членов правления о повестке дня предстоящего заседания. Однако предварительное ознакомление с вопросами повестки дня делает 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 созвать 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 предоставлять таким 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 исполнительного органа должно соответствовать их квалификации и учитывать их реальный вклад в результаты деятельности общества.*

Размер вознаграждения должен быть таким, чтобы у высоко-профессионального генерального директора (управляющей организации, управляющего) или члена правления не возникало желания сменить место работы и силу недостаточного, по его мнению, размера выплачиваемого вознаграждения.

Размер вознаграждения генерального директора (управляющей организации, управляющего), членов правления должен зависеть от конкретных результатов деятельности общества, включая 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 рекомендуется предусмотреть ответственность генерального директора (члена правления) за разглашение конфиденциальной и инсайдерской информации.

*Генеральный директор (управляющая организация, управляющий) и члены правления общества несут ответственность за невыполнение 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 распорядиться 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 имеют 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 функцию 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 составлении 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, применимой 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 законченные 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 stenogramмами 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;
- 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, представляет новую информацию, имеющую значение для надлежащего исполнения членами совета директоров их обязанностей;
- предоставляет членам совета директоров разъяснения требований законодательства, устава и иных внутренних документов общества, касающиеся 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 надзорное 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, поступающими 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 рекомендуется 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 лица, имеющие 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 немедленно сообщать об этом совету директоров.

### Контрольные вопросы

- 1. Что понимается под корпоративными органами?*
- 2. Каковы функции общего собрания корпораций?*
- 3. Каковы права и обязанности совета директоров?*
- 4. Каковы функции исполнительных органов общества?*
- 5. Каковы права и обязанности секретаря корпоративного общества?*



---

## Глава 8

# Корпоративное поведение

- Понятие корпоративного поведения. Кодекс корпоративного поведения
  - Принципы корпоративного поведения
  - Понятие о существенных корпоративных действиях
  - Корпоративные конфликты и их урегулирование
- 

### 8.1. Понятие корпоративного поведения. Кодекс корпоративного поведения

В главе, посвященной корпоративным правоотношениям, речь шла о том, что к ряду 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 корпоративных действий*, одобренного на заседании Правительства РФ от 28 ноября 2001 г. (протокол № 49). Кодекс корпоративного поведения, как и его нормы, носит 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 органи-

затора торговли на рынке ценных бумаг в качестве одного из условий включения ценных бумаг эмитентов в копируемые 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 обще-

ства, что окажет положительное влияние на российскую экономику в целом.

*Корпоративное поведение должно обеспечиваться высокой долей доброй воли и соглашения 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 обществом.

Во-первых, законодательство устанавливает и должно устанавливать только общие обязательные правила. Оно не может и не должно стремиться урегулировать в деталях все вопросы деятельности общества. Детализация корпоративных норм препятствует работе общества, 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 обычное деловое оборота, не основанная на законодательстве и формирующая положительные ожидания в отношении поведения участников корпоративных отношений. Этические нормы корпоративного поведения формируют устойчивые стереотипы поведения, общие для всех участников корпоративных отношений. Согласно этическим нормам не только является моральным императивом, но и помогает обществу избежать рисков, поддерживает долгосрочный экономический рост и способствует осуществлению желаний 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, которая, однако, не является 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 общества и российских рынков капитала на текущем этапе их развития.

*Положения Кодекса базируются на принципах и 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 корпоративного 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 обеспечить, чтобы:

- 1) порядок сообщения о проведении общего собрания акционеров давал акционерам возможность надлежащим образом подготовиться к участию в нем;

- 2) акционерам была предоставлена возможность ознакомиться со списком лиц, имеющих право участвовать в общем собрании акционеров;
- 3) место, дата и время проведения общего собрания были определены таким образом, чтобы у акционеров была реальная и необременительная возможность принять в нем участие;
- 4) 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;
- 5) каждый акционер имел возможность реализовать право голоса самым простым и удобным для него способом.

Акционерам должна быть предоставлена возможность участвовать в прибыли общества. Для осуществления этого права 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 выведения 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. Это право реализуется путем:

- предоставления акционерам вестника/таблицы 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:

- 1) установлением порядка ведения общего собрания, обеспечивающего разумную равную возможность всем лицам, присутствующим на собрании, высказать свое мнение и задать интересующие их вопросы;
- 2) установлением порядка совершения существенных корпоративных действий, позволяющего акционерам получать полную информацию о таких действиях и гарантирующего соблюдение их прав;
- 3) запретом осуществлять операции с использованием инсайдерской и конфиденциальной информации;
- 4) избранием членом совета директоров, членом правления и генерального директора в соответствии с прозрачной процедурой, предусматривающей предоставление акционерам полной информации об этих лицах;
- 5) предоставлением членами правления, генеральным директором и иными лицами, которые могут быть признаны заинтересованными в совершении сделки, информации о такой заинтересованности;
- 6) 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 сравнительного управления деятельностью общества и эффективный контроль с его стороны за деятельностью исполнительных органов общества, а также подотчетность членам совета директоров его акционерам.*

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:

- 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 и соответствию 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:

- 1) генеральный директор и члены правления должны избираться в соответствии с прозрачной процедурой, предусматривающей предоставление акционерам полной информации об этих лицах;
- 2) при принятии решения о передаче полномочий единоличного исполнительного органа управляющей организацией (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);
- 3) 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 обществе, в том числе о его финансовом положении, экономических показателях, структуре собственности и управлении 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 наделить в обществе эффективным взаимодействием внутреннего и внешнего аудита. С этой целью комитет по аудиту оценивает кандидатов в аудиторы общества, заключение аудиторской организации (аудитора) общества до представления его на утверждение общим собранием акционеров представляется для оценки в комитет по аудиту.

### 8.3. Понятие о существенных корпоративных действиях

*Существенными корпоративными действиями* принято считать совершаемые обществом ряд действий, которые могут являться и фундаментальными корпоративными изменениями, в том числе и совместно при акционерах. Существенные корпоративные действия должны совершаться 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 АФБ 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 *совершаемые крупные сделки и сделки, в совершении которых имеется заинтересованность, значительные или увеличенные уставного капитала, эмиссия обыкновенных и 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.

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, совершаемых 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 неполитических органов со стороны совета директоров и общего собрания акционеров.

В акционерных обществах с большим активом 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 одобрены 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 одобряться соответствующим органом. Для совершения крупной сделки необходимо привлекать независимого оценщика.

В соответствии с законодательством лицо, намеренное самостоятельно или совместно со своими аффилированными лицами приобрести 30% и более размещенных обыкновенных акций общества с числом акционеров — владельцем 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

получении такого уведомления совету директоров рекомендуется информировать акционеров о тех последствиях, которые может иметь приобретение акций общества.

Мнение совета директоров по поводу предложения 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 независимого оценщика для оценки текущей рыночной стоимости акций общества и возможных изменений их рыночной стоимости в результате поглощения.

Не рекомендуется предпринимать преимущественные по отношению 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 эквивалентные 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 общества за счет общества и в порядке, установленном для сообщения о проведении общего собрания.

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 условиях реорганизации, о которых договорились исполнительные органы юридических лиц — участников предлагаемой реорганизации, являются приемлемыми. До принятия решения о реорганизации отдельные члены совета директоров должны участвовать в переговорах исполнительных органов о реорганизации и организовывать 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 приложенным позицией 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 предполагаемой 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 котором 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 привлечь 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 общества 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 воз-

мость определять такой порядок в договоре о слиянии (присоединении). Определяя порядок голосования на совместном общем собрании, лучше придерживаться порядка голосования, установленного 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, а именно 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

*Существенные общества предпринимательской деятельности, уставные задачи задач и достижения целей, поставленные перед обществом при его учреждении, являются лишь при наличии в нем условий для предпринимания 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 раннего рода столкновении интересов корпоративных субъектов. Противоречия между субъектами корпоративной деятельности может быть не только относительно целей, но и по поводу средств достижения этих целей.*

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 урегулированию корпоративных конфликтов способствуют *точное и безусловное соблюдение обществом законодательства, а также его добросовестное и разумное поведение по взаимоотношениям 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, обратиться 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.

Роль корпоративных конфликтов лучше всего выполнять на секретаря общества. Он осуществляет регистрацию поступающих от акционеров обращений, писем и требований, дает им предварительную оценку и передает в тот орган общества, к компетенции которого относится 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 определить свою позицию по существу конфликта, принимать соответствующее решение и доводить его до сведения акционера.

*Позиция общества в корпоративном конфликте должна основываться на положенной законодательством.*

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 обязательства, но возникли разногласия с порядком, способом, срокам и иным условиям их выполнения, обществу рекомендуется предложить акционеру урегулировать возникшие разногласия и указать условия, на которых общество готово удовлетворить требование акционера.

Компетенцию органов общества по рассмотрению и урегулированию корпоративных конфликтов важно четко ограничивать. Единственный исполнительный орган от имени общества должен осуществлять урегулирование корпоративных конфликтов по всем вопросам, приняты решений по которым не относятся 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 из 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 является законным и обоснованным, отвечает 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 соглашения, 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, выполняющего 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 кон-

факт 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.

В случае возникновения корпоративного конфликта между акционером общества лично, исполняющим функцию единоличного исполнительного органа общества, вправе предложить акционерам услуги общества в качестве посредника при урегулировании конфликта.

С согласия акционеров, являющихся сторонами в корпоративном конфликте, в качестве посредника при его урегулировании, помимо единоличного исполнительного органа общества, может также выступать совет директоров общества или комитет совета директоров по урегулированию конфликтов. С согласия акционеров, являющихся сторонами в корпоративном конфликте, органы общества (их члены) могут участвовать в переговорах между акционерами, предоставлять акционерам выходящие в их распоряжение и относящиеся к конфликту информацию и документы, разъяснить 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 осуществительными корпоративными действиями?*
- 4. Какие меры устраняют корпоративные конфликты или избегают?*

---

## Глава 9

# Корпоративная информация

- Понятие корпоративной информации и ее статус.  
Информационная политика общества
- Формы раскрытия корпоративной информации
- Информация, составляющая коммерческую или служебную тайну.  
Исключительная 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 имеет информация 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 ее 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 осуществлении 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 должны быть обеспечены 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 раскрыть (помимо предусмотренной законодательством), а также правила ее раскрытия (средство 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 незамедлительный 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 сети Internet, если общество имеет такую возможность.

В частности, на своем веб-сайте в сети Internet обществу рекомендуется размещать текст устава и положений 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 определять в Положении об информационной 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 вопро-

сы 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 формы 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 информация 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, придерживающегося 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 контрагентом общества по заключенным сделкам.

В связи с этим наиболее целесообразно раскрывать информацию о сделках общества и лицах, связанных с обществом с учетом условий общества и применимых для каждого случая общества, а также о сделках общества и организациях, в которых высшими должностными лицами общества прямо или косвенно принадлежит 20% и более уставного капитала общества или на которые также 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, являющиеся 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 общества, и (или) которые могут оказать влияние на рыночную стоимость акций общества.

Что касается сведений о размещаемых ценных бумагах общества, то, как для старых акционеров, так и для потенциальных инвесторов, представляет интерес получение информации о мотивах размещения акций, о лицах, которые собираются приобрести размещаемые акции, и том числе крупный пакет акций. Такие сведения важно раскрывать. Рекомендуется 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 предоставляемые 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 тенденции, которые могут оказать влияние на финансовое состояние общества в дальнейшем.

В ежеквартальном отчете общества за четвертый квартал можно отобразить 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 завершенный финансовый год.



Полквартальный отчет за четвертый квартал должен содержать отчет о следовании обществом рекомендациям Коллегии с указанием того, следует ли обществу 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 протоколах заседаний совета директоров и правления, относящихся 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 предоставить, не только в месте нахождения исполнительного органа общества, но и в ином месте, указанном в уставе общества. Документы должны предоставляться для ознакомления по предъявлению 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:

- 1) годовой отчет общества;
- 2) бухгалтерский баланс, отчет о прибылях и убытках;
- 3) рекомендация совета директоров по распределению прибыли общества, в том числе по выплате дивидендов, и обоснование каждой такой рекомендации;
- 4) заключения ревизионной комиссии общества;
- 5) заключение аудиторской организации (аудитора) общества по результатам годовой проверки финансово-хозяйственной деятельности общества;
- 6) сведения о кандидатах в совет директоров общества и ревизионную комиссию общества, сведения о кандидатах в члены коллективного 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;
- 7) 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:

- 1) обоснования реорганизации общества;
- 2) заключение профессионального участника рынка ценных бумаг;
- 3) годовые отчеты и годовые бухгалтерские балансы всех организаций, участвующих в реорганизации, за три последних финансовых года;
- 4) ежеквартальные отчеты, составленные не позднее чем за шесть месяцев до даты проведения собрания, на которое выносятся вопросы 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 денежными средствами, акционерам должен быть предоставлен перечень имущества, которым могут оплачиваться ценные бумаги, и отчет об оценке этого имущества.

*Важно, чтобы любой отчет акционерам общества содержал необходимую информацию, позволяющую акционерам оценить истинную деятельность общества за год.*

Годовой отчет должен освещать прежде всего общие вопросы деятельности общества. К таким вопросам рекомендуется отнести:

- 1) положение общества в отрасли;
- 2) решение стратегических задач общества;
- 3) достигнутые за год результаты в сравнении с запланированными;
- 4) перспективы развития общества (объем продаж, производительность, контролируемая доля рынка, рост доходов, рентабельность, соотношение собственных и заемных средств);
- 5) основные факторы риска;
- 6) отношения с конкурентами;
- 7) 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, владениях не менее чем 5% акций общества); о приобретении обществом собственных акций, если это не связано с увеличением 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 краткое биографическое данные, размер вознаграждения и критерии определения данного вознаграждения, владение акциями общества, а также информацию о сделках между данными лицами и обществом, изменения 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 вышешний срок его назначения. Целесообразно также раскрывать информацию о предъявлении исков к членам совета директоров, членам правления, генеральному директору общества.

Наиболее важна 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 обществу, акциям 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 отражается, следует ли обществу 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 раскрыть информацию о корпоративных конфликтах, связанных с неисполнением исполнением обществом рекомендаций Кодекса корпоративного поведения, которые общество в той или иной форме объявило обязательными для себя.

Рекомендуется, чтобы годовым отчетом 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, указав 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 акционером 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 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 возможность ее использования определяются обществом с учетом необходимости соблюдения разумного баланса между общественными интересами и стремлением не нанести ущерба его интересам.

Регулирование отношений, связанных с отношением информации к коммерческой тайне, осуществляется Федеральным законом № 98-ФЗ от 29 июля 2004 г. «О коммерческой тайне» (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 предотвращения недобросовестной конкуренции, а также определяет сведения, которые не могут составлять коммерческую тайну.

В Законе используются следующие основные понятия:

1) *коммерческая тайна* — конфиденциальность 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*, — научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны;

3) *режим коммерческой тайны* — правовые, организационные, технические и иные принимаемые обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, меры по охране ее конфиденциальности;

4) *обладатель информации, составляющей коммерческую тайну*, — лицо, которое владеет информацией, составляющей коммерческую тайну, на законном основании, ограничив доступ к этой информации и установило в отношении ее режим коммерческой тайны;

5) *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;

6) *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;

7) *контроль* — сторона гражданско-правового договора, которой принадлежит информация, составляющая коммерческую тайну, передал эту информацию;

8) *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;

9) *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, самостоятельно полученная лицом при осуществлении исследований, систематических наблюдений или иной деятельности, считается полученной *законным способом*, если ее содержание может совпадать с содержанием информации, составляющей коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо.

Информация, составляющая коммерческую тайну, полученная от ее обладателя на основании договора или другом законном основании, считается полученной *законным способом*.

Информация, составляющая коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо, считается полученной *незаконным*, если ее получение осуществлялось с умышленным преодолением принятых обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, мер по охране конфиденциальности этой информации, а также если получившее эту информацию лицо знало или имело достаточные основания полагать, что эта информация составляет коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо, и что осуществляемое 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:

- 1) содержащихся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт вхождения лиц в о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;
- 2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;
- 3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании или средств соответствующих бюджетов;
- 4) 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;
- 5) 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;
- 6) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;
- 7) о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;
- 8) об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;
- 9) о размерах и структуре доводов 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;
- 10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;
- 11) обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым устанавливается иными федеральными законами.

*Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, по законодательному требованию органа государственной власти, иного государственного органа, органа местного самоуправления предоставляет или на безвозмездной основе информацию, составляющую коммер-*

ческую 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 информацию, обязаны предоставить эту информацию по запросу судов, органов прокуратуры, 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).

Права обладателя информации, составляющей коммерческую тайну, возникают с момента установления им в отношении такой информации режима коммерческой тайны. Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, имеет право:

- 1) устанавливать, изменять и отменять в письменной форме режим коммерческой тайны в соответствии с Законом и гражданско-правовым договором;
- 2) использовать информацию, составляющую коммерческую тайну, для собственных нужд в порядке, не противоречащем законодательству Российской Федерации;
- 3) разрешать или запрещать доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, определять порядок и условия доступа к этой информации;
- 4) вводить в гражданский оборот информацию, составляющую коммерческую тайну, на основании договоров, предусматривающих включение в них условий об охране конфиденциальности этой информации;
- 5) требовать от юридических и физических лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, орга-



нов государственной власти, иных государственных органов, органов местного самоуправления, которым предоставлена информация, составляющая коммерческую тайну, соблюдения обязанностей по охране ее конфиденциальности;

- б) требовать от лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, в результате действий, осуществленных случайно или по ошибке, охраны конфиденциальности этой информации;
- г) возмещать в установленном законом порядке свои права в случае разглашения, незаконного получения или незаконного использования третьими лицами информации, составляющей коммерческую тайну, в том числе требовать возмещения убытков, причиненных в связи с нарушением его прав.

Обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, полученной в рамках трудовых отношений, является работодатель. В случае получения работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя результата, способного к правовой охране в качестве изобретения, полезной модели, промышленного образца, топологии интегральной микросхемы, программы для электронных вычислительных машин или базы данных, отношения между работником и работодателем регулируются в соответствии с законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности.

Государственным контрактом на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских, технологических или иных работ для федеральных государственных нужд или нужд субъекта Российской Федерации должен быть определен объем сведений, признаваемых конфиденциальными, а также должны быть урегулированы вопросы, касающиеся установления в отношении полученной информации режима коммерческой тайны.

*Меры по охране конфиденциальности информации, признаваемой 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;

- нанесению 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 интересов 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, составляю-

шей коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты, в случае умышленного или неосторожного разглашения этой информации при отсутствии в действительности 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 достаточных 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 привлечено 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 бы были определены 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 должны осуществляться контроль за использованиемсайдерской 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 интересов и ограничения злоупотреблений при использовании инсайдерской информации между сотрудниками и подразделениями общества.

Совет директоров должен утверждать документ об использовании инсайдерской информации, который может стать составной частью *Политики об информационной политике общества*.

В договор с должностными лицами и работниками общества рекомендуется включать условия о неразглашении инсайдерской информации.

### Контрольные вопросы

1. Что понимается под корпоративной информацией?
2. Что понимается под информационной политикой общества?
3. Каковы способы раскрытия корпоративной информации?
4. Что понимается под коммерческой тайной?
5. Что такое инсайдерская информация?

---

## Глава 10

# Корпоративный контроль за совершением хозяйственных операций

- Значение и цели корпоративного контроля
  - Организация деятельности ревизионной комиссии
  - Проведение аудиторской проверки
  - Определение размера и порядка выплаты дивидендов
- 

### 10.1. Значение и цели корпоративного контроля

Корпорация представляет собой коллективные субъекты деятельности, на штат обычно велика, 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 *аудиторско-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 необходимых 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.

*В отношении к нестандартным операциям, фактически нарушающим финансово-хозяйственный план, во внутренних документах общества можно установить особый 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 являющимися 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 такой 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 заседании комитета по аудиту рекомендуется приглашать представителей аудиторской организации (аудитора) и иных должностных лиц общества, присутствие которых необходимо для выполнения комитетом своих обязанностей.

Чтобы совет директоров общества имел полную информацию обо всех хозяйственных операциях, *аппетиту по аудиту* необходимо регулярно предоставлять для рассмотрения на заседаниях совета директоров докладная о выявленных за соответствующий период деятельности общества нарушениях. Также докладная рекомендуется также предоставлять ревизионной комиссии общества. В них следует указывать историко-аналитическую 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 обязанностью основного механизма контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества. В ходе внеочередной проверки могут проверяться как отдельные хозяйственные операции 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 коллигативного решения необходимо, чтобы кворум при проведении заседания ревизионной комиссии составлял не менее половины числа избранных ее членом. Решения следует принимать большинством голосов членом ревизионной комиссии, принимавших участие в заседании. Передача права голоса члена ревизионной комиссии другому 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 составленных заключениях.

### 10.3. Проведение аудиторской проверки

*Аудиторская проверка должна проводиться таким образом, чтобы ее результаты стали основой для получения 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 объективность при выполнении 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 отношении 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-

личную репутацию и ведущая 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 (аудитора) общества и предоставлять 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 *определение 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.

Инвестору 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 утверждать дивидендную политику, которой будет руководствоваться совет директоров общества при принятии решений о выплате дивидендов. Эту политику целесообразно сформулировать в *положении о дивидендной политике* — *аутсорсинг документа общества, разработанный комитетом по стратегическому планированию и утвержденного 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 внесенных 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 формы 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 помнить о том, 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 движимой либо заимствованной 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 формируется 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 улучшению 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 случае 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 акционером-физическим лицом.

Общество может предусмотреть санкции, применяемые к генеральному директору (управляющей организации, управляющему) и членам правления в случае неполной или несвоевременной выплаты объявленных дивидендов.

*Несвоевременная или неполная выплата 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 заключается 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

- Роль государства в экономике
  - Полномочия государства в отношении корпоративных субъектов (лицензирование и ограничение монополистической деятельности)
  - 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 правом не только по определению в соответствии с государственными планами объема выпуска продукции, но и полномочие устанавливать цены на всю или часть производимой продукции, государство может обладать монополией на осуществление международных торговых контактов. Таким образом, экономика предприятия в целом определяется государственными органами, а его роль зависит от роли, которую он выполняет в масштабах всего государства.

В рыночной экономике конкурирующие субъекты ведут себя иначе, как и государство. Последнее непосредственно не осуществляет руководства конкурирующими субъектами, если только они не являются его собственностью. Оно вправе лишь устанавливать определенные критерии законности деятельности конкурирующих субъектов, которым те обязаны придерживаться. Относительно целесообразности вмешательства государства в деятельность конкурирующих 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 конкурирующих субъектов ни в каком

случае, поскольку деятельность хозяйственных субъектов относится к сфере гражданского общества. Эта сфера способна к саморегуляции и не нуждается в получении указаний свыше. К тому же осуществление контроля за этой сферой обходится государству дорого, а результат его оказывается зачастую неэффективным. Вынашивание 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 проявлено вмешательство со стороны государства. Обычно государство циклично использует то одну, то другую из этих доктрин.

*Роль государства в экономике и пределы его вмешательства в деятельность хозяйствующих негосударственных образований определяются законодательством Российской Федерации, в основе которого 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, имущества и т.д.*

Согласно ст. 8 Конституции РФ 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. 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 реальной экономической свободы, задать стратегические ориентиры, предоставляя массово 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 затевать 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 корпораций в тех случаях, когда это предусмотрено на уровне закона 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, сертификация, 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 свиной;
- 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;
- осуществление международных автомобильных перевозок (грузов и пассажиров);
- приобретение оружия и патронов к нему;
- использование результатов интеллектуальной деятельности;
- 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, лесного фонда, объектов растительного и животного мира;
- деятельность, работы и услуги в области использования атомной энергии;
- образовательную деятельность.

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;
- возобновление действия лицензий;
- аннулирование лицензий;
- ведение реестра лицензий;
- контроль за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий.

Порядок осуществления полномочий лицензирующих органов устанавливается положениями о лицензировании конкретных видов деятельности.

Федеральные органы исполнительной власти по согласованию с органами исполнительной власти субъектов РФ могут передавать им осуществление своих полномочий.

Контроль за соблюдением лицензиатом лицензионных требований и условий, определенных положением о лицензировании конкретного вида деятельности, осуществляется лицензирующими органами в пределах их компетенции.

Лицензирующие органы имеют право:

- проводить проверки деятельности лицензиата на предмет ее соответствия лицензионным требованиям и условиям;
- запрашивать у лицензиата необходимые объяснения и документы при проведении проверок;
- составлять на основании результатов проверок акты (протоколы) с указанием конкретных нарушений;
- выносить решения, обязывающие лицензиата устранить выявленные нарушения, устанавливать сроки устранения таких нарушений;
- выносить предупреждение лицензиату.

С целью ограничения взаимозаменимой деятельности запрещается заключение договора, иной сделки, соглашения или осуществление согласованных действий хозяйствующими субъектами, действующими на рынке одного товара (взаимозаменимых товаров), которые вызывают или могут вызвать:

- установление (поддержание) цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок;
- повышение, снижение или поддержание цен на аукционах и торгах;
- разделение рынка по территориальному принципу, по объему продаж или закупок, по ассортименту реализуемых товаров либо по кругу продавцов или покупателей (заказчиков);
- ограничение доступа на рынок или устранение с него других хозяйствующих субъектов в качестве продавцов определенных товаров или их покупателей (заказчиков);
- отказ от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

Также запрещается заключение хозяйствующими субъектами, действующими на рынке одного товара (взаимозаменимых товаров), иных соглашений или осуществление согласованных действий, в результате которых имеются или могут иметь место недобросовестное, ограничение, устранение конкуренции и ущемление интересов других хозяйствующих субъектов.

Запрещается заключение соглашения или осуществление согласованных действий не конкурирующими между собой на соответствующем товарном рынке хозяйствующими субъектами, получающими (потенциальными приобретателями) и предоставляющими (потенциальными продавцами) товар (взаимозаменимые товары), если в результате таких соглашений или согласованных действий

исключаются или могут иметь место недопущение, ограничение, устранение конкуренции.

Эти положения не применяются к взаимодействующим субъектам, совокупная доля которых на рынке определенного товара не превышает 35%.

В исключительных случаях соглашения или согласованные действия взаимодействующих субъектов могут быть признаны антиконкурентными органом правомерными, если взаимодействующие субъекты докажут, что положительный эффект от их действий, в том числе в социально-экономической сфере, превышает неблагоприятные последствия для рассматриваемого товарного рынка, либо если возможность заключения такого соглашения или осуществления согласованных действий взаимодействующими субъектами предусмотрена федеральными законами.

Запрещается координация предпринимательской деятельности коммерческих организаций, которая имеет либо может иметь своим результатом ограничение конкуренции.

Нарушение указанных требований является основанием для ликвидации в судебном порядке организации, осуществляющей координацию предпринимательской деятельности, по иску антимонопольного органа.

По вопросам осуществления монополистической деятельности сложилась судебная практика, которая признает, что несвоевременный отказ взаимодействующего субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке, от заключения договора с потребителем является злоупотреблением доминирующим положением<sup>1</sup>.

### 11.3. Государственные органы, осуществляющие контроль за деятельностью корпораций

*Самостоятельная хозяйственная деятельность корпорации в рамках закона, собственное управление* — 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 случая, установленного законом.

Определенными полномочиями в отношении корпоративных субъектов обладают различные государственные органы, в том чис-

<sup>1</sup> Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 марта 1998 г. № 32 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства» // Экономика в жизни. 1998. № 18.

ле 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. № 331М является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов, контролю и надзору за соблюдением законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа).

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:

- порядок определения доминирующего положения финансовых организаций на рынке банковских услуг;
- порядок определения доминирующего положения финансовой организации по управлению ценными бумагами;
- порядок определения доминирующего положения лизинговых организаций на рынке лизинговых услуг;
- порядок определения доминирующего положения участников рынка страховых услуг;
- порядок определения доминирующего положения негосударственных пенсионных фондов;
- формы уведомления о согласенных или согласованных действиях финансовых организаций;
- порядок принятия антимонопольным органом решений о проведении дополнительной проверки уведомлений о согласенных или согласованных действиях финансовых организаций, ограничивающих конкуренцию на рынке финансовых услуг;
- порядок выдачи согласия на совершение сделок, связанных с приобретением активов или акций (долей в уставном капитале) финансовых организаций, а также прав, позволяющих определять условия предпринимательской деятельности либо осуществлять функции исполнительного органа финансовой организации;
- правила рассмотрения антимонопольным органом дел о нарушении антимонопольного законодательства и иных нормативных правовых актов о защите конкуренции на рынке финансовых услуг;
- порядок представления антимонопольному органу ходатайств и уведомлений в соответствии с требованиями ст. 17 и 18 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках»;
- правила рассмотрения антимонопольным органом дел о нарушении антимонопольного законодательства;
- акт о реестре хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%;
- формы реестра хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%;

- нормативные правовые акты по другим вопросам в установленной сфере деятельности, за исключением вопросов, правовое регулирование которых в соответствии с Конституцией РФ 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 и надзору в установленной сфере деятельности:

- осуществляет контроль и надзор:
  - 1) за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, 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 сохранение экономически оправданного передела 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 соблюдением установленных антимонопольным законодательством требований о заключении договоров хозяйствующими субъектами и финансовыми организациями, занимающими доминирующее положение на соответствующих рынках;
  - 6) за действиями субъектов оптового и розничного рынков электроэнергии, занимающих исключительное положение на указанных рынках, перераспределением долей (акций) в уставном капитале субъектов оптового рынка и их имущества, суммарной величиной установленной генерирующей мощно-



сти электростанций, включаемых в состав генерирующих компаний;

- 7) за деятельностью администратора торговой системы оптового рынка электроэнергии, а также за соблюдением стандартов раскрытия информации субъектами оптового и розничного рынков электроэнергии;
- 8) за соответствием антимонопольному законодательству ограничивающих конкурентно соглашений или согласованных действий хозяйствующих субъектов и финансовых организаций;
- 9) за соответствием антимонопольному законодательству ограничивающих конкурентно соглашений или согласованных действий федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и иных наделенных функциями или правами указанных органов власти органов или организаций как между собой, так и между ними и хозяйствующими субъектами;

• **выдает:**

- 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 ограничения конкуренции на товарном рынке при введении, изменении и прекращении действия таможенных тарифов, а также при введении истаффных мер;
- 3) предписания, обязательные для исполнения коммерческими и некоммерческими организациями (их руководителями), федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными наделенными функциями или правами указанных органов власти органами или организациями (их должностными лицами), физическими лицами, в том числе индивидуальными предпринимателями, в случаях, предусмотренных антимонопольным законодательством и законодательством о рекламе;

• **осуществляет согласование:**

- 1) создания, реорганизации и ликвидации коммерческих и некоммерческих организаций в случаях, установленных законодательством о конкуренции на товарных рынках;
- 2) приобретения акций (долей) в уставном капитале коммерческих организаций, получения в собственность или пользование основных производственных средств или нематериальных ак-

тивов, приобретения прав, позволяющих определять условия ведения хозяйствующим субъектом его предпринимательской деятельности, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

3) проектов решений федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных надельных функциями или правами указанных органов власти органов или организаций по вопросам предоставления льгот и преимуществ отдельному хозяйствующему субъекту или нескольким хозяйствующим субъектам;

- ведет реестр действующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%;
- определяет наличие доминирующего положения действующих субъектов на товарных рынках и финансовых организаций на финансовых рынках;
- проводит в установленном порядке проверку соблюдения антимонопольного законодательства на товарных рынках действующими субъектами, федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными надельными функциями или правами указанных органов власти органами или организациями, получает от них необходимые документы, информацию, объяснения в письменной и устной форме;
- проводит в установленном порядке конкурсы и заключает государственные контракты на выполнение заказов на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг для нужд Службы, а также на проведение научно-исследовательских работ для государственных нужд в установленной сфере деятельности.

4. Обобщает практику применения законодательства Российской Федерации в установленной сфере деятельности, проводит анализ состояния товарных рынков.

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. 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:

- 1) запрашивать и получать в установленном порядке сведения, необходимые для принятия решений по вопросам, отнесенным к компетенции Службы;
- 2) заказывать проведение необходимых исследований, испытаний, анализов и оценок, а также научных исследований по вопросам осуществления надзора в установленной сфере деятельности;
- 3) давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к компетенции Службы;
- 4) осуществлять контроль за деятельностью территориальных органов Службы;
- 5) привлекать в установленном порядке для проработки вопросов в установленной сфере деятельности научных и иные организации, ученых и специалистов;
- 6) 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;
- 7) создавать координационные, совещательные и экспертные органы (советы, комиссии, группы, коллегии), в том числе межведомственные, в установленной сфере деятельности;
- 8) издавать индивидуальные правовые акты по отнесенным к компетенции Службы вопросам, в том числе приказы, определения, постановления, в случаях, предусмотренных законодательством о конкуренции на товарных рынках, о защите конкуренции на рынке финансовых услуг, о естественных монополиях и о рекламе;
- 9) 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 после вступления в силу соответствующего федерального закона Министерство РФ по налогам и сборам преобразуется в Федеральную налоговую службу с передачей его функций по принятию нормативных правовых актов в установленной сфере деятельности, по ведению разъяснительной работы по законодательству РФ 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 «О налоговых органах РФ»).

*Главными задачами налоговых органов являются контроль за соблюдением налогового законодательства, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в соответствующий бюджет государственных налогов и других платежей, установленных законодательством РФ, а также валютный контроль, осуществляемый в соответствии с законодательством РФ о валютном регулировании и валютном контроле.*

Налоговым органам предоставляется право производить в органах государственной власти и органах местного самоуправления, организациях, у граждан РФ, иностранных граждан и лиц без гражданства проверку денежных документов, бухгалтерских книг, отчетов, планов, смет, деклараций и иных документов, связанных с ис-

численным и уплатой налогов и других обязательных платежей в бюджет; 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 РФ 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 выданных кассовых чеков, налагать штрафы на организации, а также на индивидуальных предпринимателей за нарушение требований законодательства РФ о применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт.

Налоговые органы вправе получать от предприятий, учреждений, организаций (включая банки и иные финансово-кредитные учреждения), а также от граждан с их согласия справки, документы и копии с них, касающиеся хозяйственной деятельности налогоплательщика и необходимые для правильного налогообложения.

### Контрольные вопросы

- 1. Какова роль государства в экономике?*
- 2. Каковы полномочия государства в отношении корпоративных облигаций?*
- 3. Чем ограничивается роль государства в корпоративной деятельности?*
- 4. Какие государственные органы осуществляют контроль за деятельностью корпораций?*

---

# Глава 12

## Конкуренция

- Содержание и виды конкуренции
  - Монополистские законы
  - Правовое регулирование конкуренции и ограничение монополистической деятельности
  - Антимонопольное регулирование предпринимательской деятельности
  - Ответственность за нарушение антимонопольного законодательства
  - 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 совокупность действующих 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 вынуждает хозяйствующих субъектов вступить 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.д. 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 продажи товаров и услуг влияют на потребителей 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 конкуренции.

*Ценовая 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 уникальнее предложение продукции или услуг с точки зрения потребителей, тем больше возможность назначения более высокой 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, являющегося символом моды, престижа;
- совершенствование услуг, сопутствующих товару (демонстрация, установка, гарантийный ремонт и др.).

Конкуренция в рыночной экономике печаталась с преобладанием ценовых методов соперничества над неценовыми. Это положение было характерно для периода свободной конкуренции, когда отраслевое соперничество преобладало над межотраслевым, а потребители длительное время оставались неизменными.

В современной эффективной конкуренции неценовые методы конкуренции превалируют 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 потребительским качественным параметрам соответствует запросам потребителей. Разрабатывая экономическую политику, фирма ориентируется в первую очередь на учет динамики потребительских ожиданий. В большинстве от обстоятельств она может применять любые методы конкуренции и использовать любую модель конкурентного поведения.

*Недобросовестная конкуренция представляет собой любые направления на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия взаимодействующих субъектов, которые противоречат положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и могут причинить (или причинить) убытки другим взаимодействующим субъектам либо нанести 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:

- 1) распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки взаимодействующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;
- 2) введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;
- 3) некорректное сравнение взаимодействующим субъектом производных или родственных им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими взаимодействующими субъектами;
- 4) 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;
- 5) 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 средства 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 правовой охраны товарному знаку.

Федеральным органом исполнительной власти, органом государственной власти субъектов РФ, органом местного самоуправления, иным осуществляющим функции таких органов органом или организацией, а также государственным внебюджетным фондом, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействия), которые приводят или могут привести к недолучению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействий). Так, запрещается:

- 1) введение ограничений в отношении создания конкурирующих субъектов в какой-либо сфере деятельности, а также установление запретов или введение ограничений в отношении осуществления отдельных видов деятельности или производства определенных видов товаров;
- 2) необоснованное препятствование осуществлению деятельности конкурирующими субъектами;
- 3) установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в Российской Федерации, иных ограничений прав конкурирующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров;
- 4) denial конкурирующим субъектам указанной о первоочередных поставках товаров для определенной категории покупателей (дисконтников) или о заключении в приоритетном порядке договоров;
- 5) установление для приобретателей товаров ограниченной выборки конкурирующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

Запрещается наделение органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, осуществляющих которых приводит или может привести к недолучению, ограничению, устранению конкурен-

ции, 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 выделение хозяйствующих субъектов функциями и правами таких органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора.

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 приводит или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к следующему:

- 1) 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;
- 2) экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар;
- 3) разделу товарного рынка по территориальному признаку, объему продаж или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- 4) 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 *живоизменяем*, которая представляет собой концентрацию капитала, производства, торговли в руках одного или нескольких доминирующих субъектов и является дополнительным фактором развития рынка, усложняющим его нормальную деятельность.

Монополией называют также крупное объединение, возникающее на основе концентрации производства и сбыта определенной продукции с целью получения максимальной прибыли. Монополины сосредоточивают в своих руках значительную часть производства и сбыта товаров и услуг, что позволяет им господствовать на рынке и диктовать потребителю условия, вплоть до установления монополической цены, являющейся основой получения монополической 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 предлагаемого 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.

Иногда известны 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, занимающих 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 замещены 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 предоставляемые государству или муниципальным образованным предприятием 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 *исходящую* и *случайную* формы. Всеобщая форма реализуется 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.

**Деловые 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, всегда устраняют конкурентов, разрушая тем самым нормальный рынок, снижают качество продукции, игнорируя достижения НТП, задушают цены, обесценивая собственные сверхприбыли, вызывают снижение общей эффективности производства.

Монополизация экономики — серьезное препятствие для развития рынка, для которого более характерной является монополистическая конкуренция, предполагающая сочетание монополии и конкуренции.

**Монополистическая конкуренция** представляет такую рыночную ситуацию, когда значительное число небольших производителей предлагают аналогичную, 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 ощущаемой 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 упакует ваши покупки и отвезут их к машине. Конкурент в лице большого розничного магазина может не предоставлять покупателям подобной услуги, но продать товары по более низким ценам. Общительность 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. Небольшое мини-бакалеи или продовольственные магазины самообслуживания успешно конкурируют с крупными супермаркетами, несмотря на то, что последние выдают намного более широкий ассортимент продуктов и назначают более низкие цены. Владелец маленького магазина стремится 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 бензостанция, расположенная на расстоянии 2–3 км от магистрали.

Дифференциация продукта может также стать результатом минимых различий, созданных посредством рекламы, утилитарки, 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 нематериальных факторах (качество, реклама, условия реализации).

Таким образом, под *монополистической конкуренцией* подразумеваются отрасли, состоящие из относительно большого числа фирм, действующих в производстве дифференцируемых продуктов и товаров на началах самостоятельности.

## 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 коммерциальной благосостояния граждан и результате предельно возможной конкуренции субъектов экономики свободной объективной конкуренции товаров (услуг) 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, жерождение монополизма и недопоровенности 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.

Основными 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, ограничивающие конкуренцию;

- 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.

Антимониторное регулирование деятельности предпринимателей осуществляется во многих странах с рыночной экономикой.

Федеральное правительство США, например, имеет право привлекать к суду фирмы и деловые предприятия. Спектр возможных 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, а прокормившую стонимостью нанесенного им ущерба, и т.д.

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 противодействием 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 включающего 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, существующая модификация подержалась 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 анти-монопольным 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 уведомить 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 предоставление 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 коллегияльным (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) устранить с этого товарного рынка других действующих субъектов, и (или) затруднить доступ на этот товарный рынок другим действующим субъектам. Доминирующим признается положение действующего субъекта (за исключением финансовой организации):

- 1) 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 действующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;
- 2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем 50%, если доминирующее положение такого действующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подтвержденной малозначительным изменением доля действующего 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 действующих субъектов. Действующие 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 действующие 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 действующими субъектом и имеющих значение для принятия решения;

3) непредоставление документов и сведений, предусмотренных ч. 2 ст. 18 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:

- 1) после принятия решения установлено, что при рассмотрении заявления коопитствующего субъекта, имеющего намерение достичь соглашения, были представлены недостоверные сведения;
- 2) коопитствующими субъектами, имеющими намерение достичь соглашения, не выполняются предписания 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:

- 1) соглашений между финансовыми организациями, имеющими в совокупности долю на товарном рынке менее норматива, установленного Правительством РФ;
- 2) соглашений, являющихся договорами о предоставлении финансовых услуг;
- 3) соглашений, являющихся договорами, заключаемыми финансовой организацией в процессе обычной хозяйственной деятельности.

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;

3) финансово-экономическая отчетность, представляемая в Центральный банк Российской Федерации и в осуществляющие регулирование на рынке финансовых услуг федеральные органы исполнительной власти.

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, противопоставит монополии в экономике, поскольку ограничивает возможности каждого участника рыночных отношений монополично воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Ничем не ограничиваемая монополистическая деятельность снижает конкурентно и приводит к подавлению свободы предпринимательской деятельности.

*Рынок сдерживания монополистической деятельности и поддержка конкуренции служат антимонопольное законодательство, направленное против злоупотреблений на рынке как путем прямого запрещения отдельных видов предпринимательской деятельности, так и сокращения 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 законом

РФ, применяются правила международного договора Российской Федерации.

Основным законодательным актом является Закон «О защите конкуренции» 2006 г., с которым 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.

**Минимально 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, сопоставленном 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 сопоставленном товарном рынке;
- она превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

Не признается монополием высокая цена товара, установленная субъектом естественной монополии в пределах тарифа на такой товар, определенного органом регулирования естественной монополии.

**Минимально низкая цена товара** (за исключением финансовой услуги) — цена товара, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если:

- она ниже цены, которую в условиях конкуренции на сопоставленном товарном рынке устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на таком сопоставленном товарном рынке;
- она ниже суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов.

Не признается монополием низкой цена товара, если ее установление продавцом не повлекло за собой ограничение конкуренции в связи с сокращением числа не входящих с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке. Не признается монополием 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 сравнены 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* — сферы 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 географически) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;
- 5) *действующий субъект* — индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход;
- 6) *финансовая организация* — действующий 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 действующих 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) *дискриминирующие условия* — условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых взаимодействующий субъект или несколько взаимодействующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим взаимодействующим субъектом или другими взаимодействующими субъектами;
- 9) *недобросовестная конкуренция* — любые действия взаимодействующих 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 взаимодействующим субъектам — конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации;
- 10) *монопольная деятельность* — злоупотребление взаимодействующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействия), признанные в соответствии с федеральными законами монопольной деятельностью;
- 11) *систематические осуществление антимонопольной деятельности* — осуществление взаимодействующим субъектом монопольной деятельности, выделенное 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 доминирующим положением 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 взаимодействующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких взаимодействующих 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) хозяйственного общества* — покупка, а также получение иной возможности осуществления предоставленного акциями (долями) хозяйственного общества 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 соглашения 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) *«критическое» 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 компенсация* — 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 создания 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 нарушение 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 административную, административную либо уголовную ответственность.

В соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях непредоставление ходатайств и уведомлений (заявлений) в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган или органы регулирования естественных монополий, представление ходатайств и уведомлений (заявлений), содержащих заведомо недостоверные сведения, а равно нарушение установленных антимонопольным законодательством Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о естественных монополиях порядка и сроков подачи ходатайств и уведомлений (заявлений) влекут наложение административного штрафа в размере:

- на граждан — от 15 до 25 МРОТ (1,5–2,5 тыс. руб.);
- на должностных лиц — от 30 до 50 МРОТ (3–5 тыс. руб.);
- на юридических лиц — от 100 до 500 МРОТ (100–500 тыс. руб.).

Непредоставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган или органы регулирования естественных монополий сведений (информации) либо представление заведомо недостоверных сведений, за исключением случаев, указанных выше, влекут наложение административного штрафа:

- на граждан — от 10 до 15 МРОТ (1–1,5 тыс. руб.);
- на должностных лиц — от 20 до 30 МРОТ (2–3 тыс. руб.);
- на юридических лиц — от 50 до 100 МРОТ (50–100 тыс. руб.).

Привлечение к ответственности не освобождает от обязанности исполнить решение или предписание антимонопольного органа, представить ходатайство (уведомление) для рассмотрения или совершить предусмотренные антимонопольным законодательством действия.

Руководители коммерческих и некоммерческих организаций, а также должностные лица федеральных органов исполнительной

власти, органов исполнительной власти субъектов Федерации и органов местного самоуправления, виновные в повторном в течение года совершении указанных выше действий, несут уголовную ответственность в соответствии с законодательством.

Доход, полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства хозяйствующим субъектом, чьи действия в установленном порядке признаны монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией, в случае неисполнения соответствующего предписания подлежат взысканию в федеральный бюджет в судебном порядке по иску антимонопольного органа.

Убытки, причиненные физическому или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления, иных наделенных функциями или правами указанных органов власти органов или организаций, в том числе убытки, причиненные в результате издания ими правовых актов в нарушение антимонопольного законодательства либо неисполнения или ненадлежащего исполнения указанными органами своих обязанностей, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием.

Уголовная ответственность за нарушение антимонопольного законодательства предусмотрена ст. 178 УК РФ («Монополистические действия и ограничение конкуренции»). В соответствии с данной статьей (п. 1) установление монопольно высоких или монопольно низких цен, а равно ограничение конкуренции путем раздела рынка, ограничения доступа на рынок, устранение с него других субъектов экономической деятельности, установление или поддержание единых цен — наказываются штрафом в размере от 200 до 500 МРОТ или в размере заработной платы либо иного дохода осужденного за период от двух до пяти месяцев, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Привлечение к ответственности данных лиц, не освобождает их от обязанности исполнить 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 коммерческой 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:

- 1) существует возможность обособления структурных подразделений коммерческой организации;
- 2) отсутствует технологически обусловленная взаимосвязь структурных подразделений коммерческой организации (в частности, тридцать и менее процентов общего объема производимой структурным подразделением продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг потребуются другими структурными подразделениями этой коммерческой организации);
- 3) 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 арбитражный орган по его мотивированному требованию документы, объяснения в письменной или устной форме, информацию (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), необходимые арбитражному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями для рассмотрения заявлений

и материалов о нарушении антимонопольного законодательства, дел о нарушении антимонопольного законодательства, осуществлении контроля за экономической концентрацией или определении состояния конкуренции.

Центральный банк Российской Федерации обязан представить по запросу в письменной форме федерального антимонопольного органа принятые Центральным банком РФ 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 РФ от 18 июля 1995 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 — распространяемая в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом или юридическом лице, товарах, идеях и начинаниях, которая предназначена для неопределенного круга лиц.*

Основными субъектами экономической рекламной деятельности в Российской Федерации являются:

- **рекламодатель** — юридическое или физическое лицо, являющееся источником рекламной информации для производства, размещения, последующего распространения рекламы;
- **рекламопроизводитель** — юридическое или физическое лицо, осуществляющее полное или частичное приведение рекламной информации к готовой для распространения форме;
- **рекламораспространитель** — юридическое или физическое лицо, осуществляющее размещение и (или) распространение рекламной информации путем предоставления и (или) использования имущества, в том числе технических средств теле- и радиовещания, а также каналов связи, эфирного времени и иными способами;

- *нарушителями рекламы* — юридические или физические лица, до сведения которых доводится (или может быть доведена) реклама, следствием чего является (или может являться) соответствующее воздействие на них реклама.

В соответствии со ст. 36 Федерального закона «О рекламе» ответственность рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя перед потребителем рекламой ограничена по критерию вины за совершенное. Законодатель урегулирует вопросы ответственности основных субъектов рекламной деятельности, возникающей при так называемой «ненадлежащей рекламе», способной ввести потребителей рекламы в заблуждение или нанести вред здоровью граждан, имуществу граждан или юридических лиц, окружающей среде либо вред чести, достоинству или деловой репутации.

*Неадекватная реклама* — недобросовестная, недостоверная, недобросовестная, заведомо ложная и иная, в которой допущены нарушения требований к ее содержанию, времени, месту и способу распространения, установленным законодательством Российской Федерации.

Как указано в ст. 6 Закона о рекламе, недобросовестная реклама:

- проводит некорректное сравнение рекламируемого товара с товаром (товарами) других юридических или физических лиц, а также содержит высказывания, образы, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию конкурента (конкуренентов);
- вводит потребителей в заблуждение относительно рекламируемого товара посредством имитации (копирования или подражания) общего проекта, текста, рекламных формул, изображений, музыкальных или звуковых эффектов, используемых в рекламе других товаров, либо посредством злоупотребления доверием физических лиц или недостатком у них опыта, знаний, в том числе в связи с отсутствием в рекламе части существенной информации.

В соответствии со ст. 7 Закона недостоверная реклама содержит не соответствующую действительности сведения в отношении:

- таких характеристик товара, как природа, состав, способ и дата изготовления, назначение, потребительские свойства, условия применения, наличие сертификата соответствия, сертификационных знаков и знаков соответствия государственным стандартам, количество, место происхождения;
- наличия товара на рынке, возможности его приобретения в указанном объеме, периоде времени и месте;
- стоимости (цены) товара на момент распространения рекламы; дополнительных условий оплаты;
- права использовать термины в превосходной степени, в том числе путем употребления слов «самый», «столько», «лучший», «абсолютный», «единственный» и т.п., если их невозможно подтвердить документально.

В ст. 8 Закона говорится, что *независимая реклама*:

- содержит текстовую, зрительную, звуковую информацию, нарушающую общепринятые нормы гуманности и морали путем злоупотребления оскорбительными словами, сравнениями, образами в отношении расы, национальности, профессии, социальной категории, возрастной группы, пола, языка, религиозных и иных убеждений физических лиц;
- порочит объекты искусства, составляющие национальное или мировое культурное достояние;
- порочит государственные символы (флаги, гербы);
- порочит какое-либо физическое или юридическое лицо, какую-либо деятельность, профессию, товар.

Заведомо ложная реклама умышленно вводит в заблуждение потребителя.

К *незаведомой* относится и скрытая реклама (ст. 10 Закона). Она оказывает неосознаваемое потребителем воздействие на его восприятие, в том числе путем использования в теле и радиовещании, а также в кинопродукции специальных наложений (двойной звукоопции) и иных способов скрытого воздействия на восприятие потребителя рекламы.

В Законе установлены требования к рекламе в радиотелетрансляциях, периодических печатных изданиях, на транспортных средствах, в почтовых отправлениях, к наружной рекламе, рекламе отдельных видов товаров (алкогольных напитков, табака, табачных изделий, медикаментов, оружия, вооружения и боевой техники), рекламе финансовых, страховых, инвестиционных услуг и ценных бумаг, а также к социальной рекламе (направленной на достижение благотворительных целей). Установлены особенности рекламы финансовых, страховых, инвестиционных услуг и ценных бумаг. Определены специфические требования к рекламе и в целях защиты несовершеннолетних от злоупотреблений их легковерностью и отсутствием опыта.

Государственный контроль в области рекламы возложен на федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы, в обязанности которых входят: предупреждение и пресечение фактов незаконной рекламы, допущенных юридическими и физическими лицами; направление рекламодателям, рекламопроизводителям и рекламораспространителям предписаний о прекращении нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе, решений об осуществлении контррекламы (т.е. опровержений незаконной рекламы, распространяемых в целях ликвидации вышеназванных ею последствий). Основная задача контроля — *предупреждение и пресечение фактов незаконной рекламы*.

Кроме того, к разработке требований к рекламе, проведению независимой экспертизы, контролю в области рекламы привлека-

ются органы саморегулирования в области рекламы — общественные организации (объединения), ассоциации и союзы юридических лиц. Эти органы вправе предъявлять иски в суд (арбитражный суд) в интересах потребителей рекламы (в том числе неопределенного круга потребителей рекламы) в случае нарушения их прав, предусмотренных законодательством о рекламе.

*За нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе юридические лица или граждане (рекламодатели, рекламопроизводители и рекламораспространители) несут гражданско-правовую ответственность, а в случаях, предусмотренных законом, — административную и уголовную ответственность.*

Федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы имеют право предъявлять иски в суды, арбитражные суды, в том числе в интересах неопределенного круга потребителей рекламы, в связи с нарушением основными участниками рекламной деятельности законодательства РФ о рекламе, а также для признания недействительными сделок, связанных с ненадлежащей рекламой. Лица, права и интересы которых нарушены в результате ненадлежащей рекламы, вправе самостоятельно обратиться в установленном порядке в суд, арбитражный суд с исками, в том числе с иском о возмещении убытков, включая упущенную выгоду, возмещении вреда, причиненного здоровью и имуществу, о компенсации морального вреда, публичном опровержении ненадлежащей рекламы.

Ненадлежащая реклама или отказ от контррекламы, непредставление в установленный срок сведений по требованию федерального антимонопольного органа (его территориального органа) влекут административную ответственность в виде предупреждения или штрафа. Ненадлежащая реклама, совершенная повторно в течение года после наложения административного взыскания за те же действия, влечет уголовную ответственность. Такая ответственность предусмотрена за заведомо ложную рекламу, т.е. за использование в рекламе заведомо ложная реклама» за использование в рекламе заведомо ложной информации о товарах, работах, услугах, а также об их производителях (исполнителях, продавцах), вследствие чего потребитель перечисленной продукции или услуг вводится в заблуждение.

В ст. 182 Уголовного кодекса РФ «Заведомо ложная информация относительно товаров, работ или услуг, а также их изготовителей (исполнителей, продавцов), совершенное из корыстной заинтересованности и причинившее значительный ущерб, наказывается штрафом в размере от 200 до 500 МРОТ или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до пяти месяцев, либо обязательными работами на срок от 180 до 240 часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Органы саморегулирования (ст. 28 Федерального закона «О рекламе») — общественные организации (объединения), ассоциации и союзы юридических лиц, наделенные широкими возможностями влиять на состояние дел в области рекламы. Они привлекаются к участию в разработке требований к рекламе, в том числе проектов законов и иных нормативных правовых актов, производят независимую экспертизу рекламы на предмет установления ее соответствия требованиям законодательства РФ о рекламе и направляют свои рекомендации заинтересованным участникам рекламной деятельности, передают в органы прокуратуры материалы и обращаются в федеральные органы исполнительной власти в связи с нарушением законодательства РФ о рекламе, участвуют в международном сотрудничестве по вопросам рекламной деятельности.

В 1995 г. участники рекламной деятельности одобрили Международный кодекс рекламной деятельности, известный как Кодекс Международной торговой палаты, который является инструментом саморегулирования рекламы в странах Европы.

### Контрольные вопросы

- 1. Что понимается 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

- Понятие договора в корпоративном праве
  - 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 частногоправового 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 публичной субъект (государство, государственные органы, представляющие государство и др.), а 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 гражданского 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 сделок (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 правоотношение<sup>1</sup>.

Согласно вышесказанному, 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 общероссийских 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 оспариваемой 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 скорее носят характер исключений, содержание договора может быть установлено законом или иными нормативно-правовыми актами. В случае если какое-либо из условий не определено договором или диспозитивной нормой, оно определяется обычаями делового оборота, если применение обычая не противоречит существу отношений между сторонами. Обычаи делового оборота широко распространены в корпоративных отношениях и широко применимы.

<sup>1</sup> *Лексико-обиходный юридический словарь*. М., 1998. С. 76

Свобода договора означает не только свободное волеизъявление сторон, но и то, что стороны вправе заключить между собой любой договор из числа предусмотренных ГК РФ, а также содержащий элементы нескольких договоров, предусмотренных ГК РФ (смешанный договор). Стороны вправе также заключить договор, не предусмотренный нормами гражданского права РФ при единственном условии: если его заключение не будет носить возмездный 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 монополистами 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 другой стороны.

Корпоративный договор должен соответствовать требованиям законодательства РФ. Это значит, что он должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующими в момент его заключения. Если после заключения договора придет 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 *уредительные (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 государственной власти, так и от обычных гражданско-правовых договоров:

- заключается не более длительное время, т.е. рассчитан на отношения равного характера;
- предназначен для демократического правления;
- 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, являясь для корпорации правовыми последствиями. Содержание договоров определяется установленные права и обязанности корпорации по отношению к другой стороне. Он явля, 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 товаров<sup>1</sup>, 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:

- 1) когда эти государства являются договаривающимися государствами;
- 2) 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 имеющих

<sup>1</sup> Докреп. А/СО № F.97/18, А №№ ex I от 11 апреля 1980 г. (Вена).

место до или в момент его заключения деловых отношений или 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 в относительно региональном сотрудничестве, в том числе и в рамках СНГ. В настоящее время действует Договор о создании Союзного Государства<sup>1</sup>, 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 кооптирования 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 впрямь 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 государством и корпорациями, что позволяет развивать международное сотрудничество в данной сфере.

### Контрольные вопросы

1. Каково содержание договора как правового документа?
2. Что понимается под корпоративным договором?
3. Каковы особенности корпоративных договоров?
4. Какова роль договорной работы в корпорации?

---

<sup>1</sup> Сферами законодательства Российской Федерации 2000. № 2. Ст. 788.

---

## Глава 14

# Правовые способы обеспечения исполнения обязательства

- Способы обеспечения исполнения обязательств
  - 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 дано 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 предъявленным требованиям.

Стороны, нарушившие условия обязательства, должны возместить другой стороне причиненный ущерб (который надо еще доказать). Вместе с тем законодательством установлены специальные дополнительные меры, способствующие исполнению обязательств.

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 предупреждающие 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 (пени, 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 уплату 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 разделение их по соотношению с убытками. Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства 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 неус-



тойка) 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 обязательства 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 заложеного имущества преимущественно перед другими кредиторами: залогодержатель имеет право получить на тех же началах удовлетворение из страхового возмещения за утрату или повреждение заложеного имущества (ст. 334 ГК РФ).

*Залог возникает в силу договора, а также на основании закона при обстоятельствах указанных в нем обстоятельстве.*

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 заложеной вещи и расходов по взысканию.

Заложное 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 заложанные 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.

Высказание 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 заложной вещи или прекращения залогового права, если залогодатель не воспользовался правом восстановления или замены предмета залога;
- в случае продажи с публичных торгов заложного имущества, а также когда его реализация оказалась невозможной.

При прекращении залога залогодержатель, у которого находилось заложное имущество, обязан немедленно возвратить его залогодателю.

Согласно ст. 359–360 ГК РФ *удержание* — право кредитора удерживать и обременение прочтением обязательства находящегося у него по каким бы то ни было основаниям вещи должника до исполнения определенного обязательства.

Право удержания возникает 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 обремененного (осрн-тутного) типа. Оно следует за вещью всюду, у кого бы она не находилась. Нормы 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 предъявлять любому новому собственнику предмета удержания все требования, которые он мог бы адресовать должнику.

Требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяется 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 распространиться на ценности, полученные кредитором от должника в связи с представителем интересов последнего по доверенности или на основании договора получения (ст. 182, 183, 970—978 ГК РФ).

**Задаток** — способ обеспечения обязательства, 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. 340 ГК РФ).

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме. Если возникает сомнение, 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 обязательства 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 обязательства, 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 другую дату 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 предъя-

внит иск к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

*В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) вносит по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредиторам принципала (бенефициару) в соответствии с условиями данной гарантии обязательство денежную сумму по представлению 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 или предпринимательской деятельности регулируется главой 23 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 кредиторю убыток, причиненный 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 (реальной ущерб), а также недополученные доходы, которые это лицо получило бы

при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено, т.е. умышленный выкуп (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 обязательства.

Неустойкой 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, причисленные 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 освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

Отказ кредитора от принятия исполнения, которое вследствие просрочки утрачено 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).

*Наиболее распространенным способом его прекращения*. Кредитор обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения, которая может быть заменена надписью на возвращаемом долговом документе. Если кредитор отказывается 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;
- 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 обязательство и как оно возникает?
2. Какие способы обеспечения исполнения обязательств вы знаете?
3. Какая ответственность предусмотрена за нарушение исполненной обязательстве?

---

## Глава 15

# Корпоративная ответственность

- Понятие и виды ответственности за нарушение российского законодательства
- Судебная ответственность корпорации
- Судебная ответственность должностных лиц корпорации

### 15.1. Понятие и виды ответственности за нарушение российского законодательства

За нарушение российского законодательства 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. 6 УК РФ).

*Административная ответственность* — это вид юридической ответственности граждан, должностных лиц, юридических лиц за совершение административного правонарушения. 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 наказания:

- 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. Например, в соответствии с Законом «Об охране окружающей природной среды» должностные физические и юридические лица несут административную ответственность за превышение предельно допустимых выбросов и сбросов вредных веществ в окружающую среду, невыполнение обязанностей по про-

владению государственной экологической экспертизой и требований, содержащихся в заключении экологической экспертизы, за предоставление заведомо неправильных и необоснованных заключений, несвоевременное предоставление информации и предоставление искаженной информации, отказ от предоставления своевременной, полной, достоверной информации о состоянии природной среды и радиационной обстановке и т.д.

**Налоговая ответственность** — вид юридической ответственности *физических и юридических лиц за налоговые правонарушения.*

Налоговое правонарушение — это виновно совершаемое 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);
- нарушение срока представления налоговой декларации или иных документов (ст. 119);
- грубое нарушение правил учета доходов и расходов и объектов налогообложения (ст. 120);
- нарушение правил составления налоговой декларации (ст. 121);
- неуплата или неполная уплата сумм налога (ст. 122);
- невыплате налоговому агентом обязанности по удержанию и (или) перечислению налогов (ст. 125);
- незаконное возмездное предоставление доступа должностного лица налогового органа на территорию или в помещение (ст. 124);
- несоблюдение порядка владения, пользования и (или) распоряжения имуществом, на которое наложен арест (ст. 125);
- непредставление налоговому органу сведений о налогоплательщике (ст. 126);
- отказ от представления документов и предметов по запросу налогового органа (ст. 127);
- 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 этой организации (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 формы 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.д.).

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 материального характера, принудительно применяемых к нарушителям гражданских прав и обязанностей с целью восстановления полагаясь, 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 материальный 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 ответвен-

ность 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 защитный характер, т.е. убыток возмещается 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;
- собственник имущества, закрепленного за учреждением, по обязательствам учреждения при недостаточности указанного имущества;
- в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по истребованию 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). 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 и в других случаях, предусмотренных федеральными законами и коллективным договором.

Кроме того, материальная ответственность работодателя возникает также в результате ущерба, причиненного имуществу работни-

ка (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. 243).

В ст. 246 говорится, что размер ущерба, причиненного работодателю при утрате и порче имущества, определяется по фактическим потерям, исчисляемым исходя из рыночных цен, действующих 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 отсутствие 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 медико-санитарного 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 налагает на виновного работника дисциплинарное взыскание за неисполнение им



обязанностей по службе или договору, связанных с охраной окружающей среды.

## 15.2. Юридическая ответственность корпорации

*Корпорации являются полноправными субъектами права и правоспособности. Одним из признаков субъекта права считается дееспособность, 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, завершении ее дееспособности, независимости. В ряде случаев за нарушения юридических норм со стороны филиалов организации ответственность будет нести основная организация, что свидетельствует о самостоятельности участия в гражданских правоотношениях филиалов и иных обособленных подразделений.

*Юридическая ответственность корпорации может наступать в результате нарушения ею норм законодательства или договоров актом. 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.*

*В результате нарушения гражданских норм корпорация будет нести гражданскую ответственность, а норм гражданского, административного или иного права — соответствующий вид ответственности. Однако при этом в ряде случаев к корпорациям невозможно применить меры, например, административной ответственности, которые применимы к гражданам. Это такие меры, как административный арест и другие аналогичные меры. 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 отвечает по обязательствам 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 доведена оспондентами учредителей или иных участников юридического лица также 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, руководители должники — физические лица, 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 третьими лицами в результате нарушения, допущенного корпорацией.

Сущность ответственности корпорации выражается в ее принудительном характере. Ответственность и привлечение к ней общественными 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 несутся специальными субъектами ответственности. Они в случае выявления каких-либо нарушений со стороны организации, связанных с их деятельностью, обязательно привлекаются к ответственности по должности. Носителем ряд проступков и иных правонарушений называются должностными.*

К ответственности могут привлекаться и другие должностные лица организации. Суть должностных проступков в том, что совер-

находятся 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 правонарушения.*

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 основными 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 вышестоящего по технике безопасности или пожарной безопасности, появления на рабочем месте в состоянии алкогольного или наркотического опьянения, невыполнении плана работы, воспринятии имущества вверенного материально ответственному лицу, хищения 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, попадают под признаки одного или нескольких составов УК РФ, по ним должны возбуждаться уголовные дела в общем порядке. Это не будет противоречить принципу ответственности за одно деяние только один раз, поскольку правонарушения в области ответственности в данном случае будут совершенно различными. Российское законодательство допускает задержание руководителя организации в качестве одного из оснований возбуждения уголовного дела.

Следующей особенностью ответственности должностных лиц в корпорации является то, что при совершении должностным лицом корпорации проступка, влекущего материальную ответственность перед третьими лицами, при исполнении должностных обязанностей, *амплификабельность является обязательным*. Корпорация, в свою очередь, имеет право регрессного предъявления требований к нарушителю.

Что касается уголовной ответственности, то УК 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 облекать совершение преступлений. Объекты преступлений в данном случае существенно различаются от общеуголовных до специфических.

Чрезвычайно распространено *дискредитируемость*, т.е. создание коммерческой организации без намерения осуществлять предпринимательскую или банковскую деятельность, имеющее целью получение кредитов, освобождение от налогов, извлечение иной имущественной выгоды или прикрытия запрещенной деятельности, причиняющее крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Дискредитируемость 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.

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.

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. Следным, 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.

Широко известен такой состав, как недобросовестная конкуренция. Недобросовестная конкуренция может выражаться в различных действиях, например, в недобросовестном ограничении или устранении конкуренции путем установления или поддержания монополия высокими или монополия низкими цена, разделе рынка, ограничении доступа на рынок, устранении с него других субъектов экономической деятельности, установлении или поддержании единых цен, если эти деяния повлекли причинение крупного ущерба. Недобросовестная конкуренция может выражаться в незаконном использовании чужого товарного знака, знака обслуживания, нахождение места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, если это деяние совершено неоднократно или причинило крупный ущерб.

Высказание в проспекте 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.

Злоупотребление от предоставления информации, содержащей данные об эмитенте, об его финансово-хозяйственной деятельности и ценных бумагах, сделок и иных операциях с ценными бумагами, лица, обязанного обеспечить указанной информацией инвестора или контролирующей орган, либо предоставление заведомо неточной или ложной информации является преступлением, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Данное преступление особенно характерно для тех корпораций, которые выпуска-

ют ценные бумаги. Практика показывает, что, как правило, именно в этих корпорациях сосредотачиваются большие денежные средства.

Имущество корпорации имеет очень большое значение для ряда правоотношений, в которые корпорация вступает по ряду 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 ущемление имущества, а равно сокрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих 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.

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 фактивное банкротство, т.е. заведомо ложное объявление руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей неспособности в целях введения в заблуждение кредиторов для получения отсрочки или рассрочки причитающихся кредитору платежей или скидки с долгов, а равно для неуплаты долгов. Если это деяние причинило крупный ущерб, то оно также признается уголовно наказуемым деянием.

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 дополнение к сказанному, следует отметить, что организации также являются налоговыми агентами своих работников и имеют, соответственно, 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.

Непосредственное отношение к работникам корпораций имеют преступления против интересов службы в коммерческих организациях. Одним из таких преступлений является злоупотребление полномочиями.

Согласно УК 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 понимается под действительностью корпорации?
3. В чем заключается юридическая ответственность корпорации?
4. В чем заключается юридическая ответственность должностных лиц корпорации?
5. Какими основными правовыми актами, устанавливающими нормы корпоративного права?



---

## Глава 16

### Регулирование труда в корпорации

- Кадровая корпоративная политика и роль трудового договора
  - Заключение и расторжение корпоративного договора
  - Юридическая служба на предприятии: ее роль и функции
- 

#### 16.1. Кадровая корпоративная политика и роль трудового договора

Корпорация является 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, привле-

какие работники на предприятии, являются трудовыми. Ряд правоотношений 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 — это соглашение между работником и работодателем, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставлять работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные ТК РФ, законами и иными нормативно-правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, иными локальными нормативно-правовыми актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие правила внутреннего трудового распорядка.*

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, заключивших трудовой договор. Существенными условиями трудового договора являются место работы с указанием структурного подразделения, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция лица. Если в соответствии с федеральным законом с выполнением работ по определенным должностям, специальностям или профессиям связано предоставление льгот или наличие ограничений, то наименование этих должностей, специальностей или профессий и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, установленном Правительством РФ.

В трудовом договоре в обязательном порядке указываются права и обязанности работника и работодателя, а также характеристика условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных или опасных условиях, режим труда и отдыха (если в

отношении данного работника он отличается от общих правил, установленных в организации), условия оплаты труда.

Условия оплаты труда включают в себя следующие составляющие: размер тарифной ставки или должностного оклада работника, доплаты, надбавки, поощрительные выплаты. В трудовом договоре обязательно должны быть определены виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

Все вышестеречисленные условия являются существенными условиями трудового договора между корпорацией и работником. Однако в трудовом договоре могут предусматриваться и другие условия, если они не ухудшают положения работника по сравнению с ТК РФ, другими законодательно-правовыми актами, коллективными договорами и иными соглашениями. В таком порядке могут предусматриваться условия об испытании при приеме на работу, о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной), об обязанности работника после обучения проработать в корпорации не менее установленного срока, если обучение производилось за счет корпорации и т.д.

Условия договора обговариваются сторонами и могут быть изменены или аннулированы только по их соглашению. Такое соглашение должно заключаться только в письменной форме.

Трудовые договоры могут заключаться:

- 1) на неопределенный срок;
- 2) 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 федеральными законами. Характер работ на некоторых предприятиях, специализирующихся на определенных видах деятельности, носит именно такой характер.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то договор считается заключенным на неопределенный срок. В случае если ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением его срока, а работник продолжает работу после истечения срока трудового договора, трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок. Трудовой договор, заключенный на определенный срок при отсутствии достаточных к тому оснований, установленных органом, осуществляющим государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, или судом, считается заключенным на неопределенный срок.

Запрещается заключение срочных трудовых договоров в целях уклонения от предоставления прав и гарантий, предусмотренных работникам, с которыми заключается трудовой договор на неопределенный срок.

Срочный трудовой договор может заключаться по инициативе работодателя либо работника:

- 1) для замены временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с законом сохраняется место работы;
- 2) на время выполнения временных (до двух месяцев) работ, а также сезонных работ, когда в силу природных условий работа может производиться только в течение определенного периода времени (сезона);
- 3) 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;
- 4) для проведения срочных работ по предотвращению несчастных случаев, аварий, катастроф, эпидемий, эпизоотии, а также для устранения последствий указанных и других чрезвычайных обстоятельств;
- 5) с лицами, поступающими на работу в организации-субъекты малого предпринимательства с численностью до 40 работников (в организациях розничной торговли и бытового обслуживания — до 25 работников), а также к работодателям-физическим лицам;
- 6) с лицами, направляемыми на работу за границу;
- 7) для проведения работ, выходящих за рамки обычной деятельности организации (реконструкция, монтажные, пусконаладочные и другие работы), а также для проведения работ, связанных с заведомо временным (до одного года) расширением производства или объема оказываемых услуг;
- 8) с лицами, поступающими на работу в организации, созданные на заведомо определенный период времени или для выполнения заведомо определенной работы;
- 9) с лицами, принимаемыми для выполнения заведомо определенной работы в случаях, когда ее выполнение (завершение) не может быть определено конкретной датой;
- 10) для работ, непосредственно связанных со стажировкой и профессиональным обучением работника;
- 11) с лицами, обучающимися на дневных формах обучения;
- 12) с лицами, работающими в данной организации по совместительству;
- 13) с пенсионерами по возрасту, а также с лицами, которым по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением разрешена работа исключительно временного характера;

- 14) с творческими работниками средств массовой информации, организацией кинематографии, театров, театральных и концертных организаций, цирков и иными лицами, участвующими в создании и (или) исполнении произведений, профессиональными спортсменами в соответствии с перечнями профессий, утвержденными Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений;
- 15) с научными, педагогическими и другими работниками, заключившими трудовые договоры на определенный срок в результате конкурса, проведенного в порядке, установленном законом или иным нормативным правовым актом органа государственной власти или органа местного самоуправления;
- 16) с руководителями, заместителями руководителей и главными бухгалтерами организаций независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности;
- 17) в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Руководству корпорации, равно как и любым другим лицом, запрещается требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами.

*Особые условия вступает в силу 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 без уважительных причин в течение недели, то трудовой договор аннулируется.

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 получения трудовой книжки на руки, работодатель направляет работнику уведомление о необходимости явиться за трудовой книжкой либо дать согласие на отправление 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 совпадает именно с этими двумя моментами.*

Согласно ТК РФ заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста 16 лет, именно с этого возраста, таким образом, наступит 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 деловыми 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. Формы, 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 ТК РФ или иного федерального закона и со ссылкой на соответствующие 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, преду-



смотренных ТК 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 ТК РФ, законов, иных нормативных правовых актов, локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения.

Испытание при приеме на работу не устанавливается для:

- 1) лиц, поступающих на работу по конкурсу на замещение соответствующей должности, проведенному в порядке, установленном законом;
- 2) беременных женщин;
- 3) лиц, не достигших возраста восемнадцати лет;
- 4) лиц, окончивших образовательные учреждения начального, среднего и высшего профессионального образования и впервые поступающих на работу по полученной специальности;
- 5) лиц, избранных (выбранных) на выборную должность на оплачиваемую работу;
- 6) лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями;
- 7) в иных случаях, предусмотренных ТК 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 пе-

риод испытании 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 отсутствия в организации соответствующей работы трудовой договор прекращается в соответствии с ТК 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 ТК 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 имеющуюся 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 ТК РФ.

В случае если определенные ТК 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 предоставленным работнику соответствующих гарантий и компенсаций. Отъезд 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 высокой 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 заместителем 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 продолжаются.

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 обстоятельства, явившегося 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.

Основания прекращения трудового договора в соответствии с нормами ТК РФ являются:

- 1) соглашение сторон (ст. 78);
- 2) истечение срока трудового договора (п. 2 ст. 58), за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются 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 ТК 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 ТК 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 случае:*

- 1) ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем—физическим лицом;
- 2) сокращения численности или штата работников организации;
- 3) несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением; недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;
- 4) смены собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера);
- 5) неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарные взыскания;
- 6) 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 проведение административных расследований; 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;
- 7) совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если

эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя;

- 8) совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;
- 9) 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;
- 10) однократного грубого нарушения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей;
- 11) представления работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора;
- 12) прекращения допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне;
- 13) предусмотренных трудовым договором с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации;
- 14) в других случаях, установленных ТК 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) избрание на должность;
- 4) осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу;
- 5) признание работника полностью неспособным 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, катастрофы, 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 прав его заключения, если нарушение этих прав 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 можно показать, что законодатель стремится 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 возможности



вения 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 правового обеспечения как актора корпорации, так и все 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 корпоративности и соответствующей практики и навыков. В отдельно взятой корпорации эти обязанности выполняет, как правило, юридический отдел или юрист-консульт. Отдельные функции, касающиеся трудовых правоотношений на предприятии, в крупных организациях выполняет отдел кадров, где делопроизводство ведут инспекторы отдела кадров. Инспектором отдела кадров необязательно 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 постоянно юристом широкого профиля. Юридические 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 современных предприятиях чрезвычайно велика, и она постоянно возрастает по мере усложнения производственных, в которых участвует организация, причем не только государственных, но и административных, и малых.*

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 квалифи-

шированное юридическое обеспечение, этим и оправдывается роль юридических служб. Юридическая служба предприятий, учреждений и организаций — это комплекс правовых подразделений (управлений, отделов, бюро) или должностных лиц (например, юристов-консультантов) созданных в хозяйственных и других организациях с целью ведения правовой работы.

*Основы построения юридических служб закреплены в общем положении о юридическом отделе (бюро), главном (старшим) юристом-консультанте министерства, ведомства, местного уровня власти, предприятий, организаций, учреждений. В соответствии с этим положением для проведения правовой работы в зависимости от ее объема, характера и сложности, создается самостоятельные структурные подразделения в виде юридического отдела (бюро) или вводится должность главного (старшего) юриста-консультанта или просто юриста-консультанта 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 работников в них сотрудничавших.

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, правонарушений, 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 т.р., для передачи их в следственные или судебные органы;
- в работе по возмещению ущерба, причиненного предприятию;
- обеспечении действующих положений о сохранении материальных ценностей.

О случаях правонарушений, нарушений требований законодательства работниками и сотрудниками предприятия, учреждения, организации, начальни (заведующий) юридическим отделом, бюро или юристом, обязаны ставить в известность руководителей. Если сотрудники юридической службы не приняли мер к устранению нарушения законности, они могут нести ответственность наряду с руководителем.

Не имея крупные предприятия, учреждения, организации не в состоянии содержать большую юридическую службу, поэтому они ограничиваются введением должности юриста. На юриста 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 связанным 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 юристы, руководствуются действующим законодательством, указами, приказами и распоряжениями должностных лиц и органов, которые они непосредственно подчинены, а также требованиями вышестоящих юридических служб.*

Исходя из опыта практической деятельности сотрудников правовых служб, юристов 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, выполненной юристами 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 юристы-консультанты, 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 изменения или неправильного применения, а следовательно и неисполнения законов.

Фирмы предлагают комплексное правовое обслуживание организаций, включающее обычно предварительное 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 предпринимателями, 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;

- обеспечивает 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 обязательств, если корпорация, на которую она работает, 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. Таким образом возникновение 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 иустойки, залога, удержания имущества должника, поручительства, банковской гарантии, а также задатка.

Установление взаимных обязательств совершается в простой письменной форме, в виде договоров, контрактов, соглашений. Необходимое 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 производиться 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 примени-

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 тоже время определенных обязанностей, юридические лица и граждане имеют право свободного волеизъявления при заключении договоров. Не допускается принуждение 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 отразить взаимную заинтересованную и экономическую заинтересованность партнеров, наметить условия будущего сотрудничества, или конкретного соглашения, сразу определить индивидуальные подходы сторон или возможности по формам сотрудничества. Предварительный процесс при заключении контракта может начинаться с письма по проекту, в обращении с предложением заключить оферту, 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. Созданию эффективной действующей системы организации заключения договоров и исполнения обязательств является разработка общей методик преддоговорной, договорной и претензионной работы, которую и выполняют юридические службы или, как альтернатива, корпорации.

*Претензионно-исковая работа юридической службы осуществляется обычно совместно с другими структурными подразделениями организации, а 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;

- защиту и восстановление имущественных и немущественных прав и охраняемых законом интересов организации;
- анализ претензий, 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 исковые 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 готовит заключения и предложения о списании безнадежной задолженности, осуществляют контроль за соблюдением порядка приема продукции по количеству и качеству.

Юридические службы готовят иски, отзывы на иски, передают исковые материалы для рассмотрения в арбитражные суды, в суды 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 (арбитражного) по претензиям?*



---

## Глава 17

### Формы защиты прав корпорации

- Юридический механизм защиты прав корпорации
- Гражданский порядок защиты прав корпорации
- Арбитражный порядок защиты прав корпорации
- Порядок рассмотрения споров в третейском суде
- Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства
- Страхование
- 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 осуществляется 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 бездействия) 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 финан-

совых средств. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо 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, формы и способов реализации продукции;
- право самостоятельно определять штат работников и т.д.

Корпорация имеет 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.

Корпорация имеет право на защиту чести, достоинства и деловой репутации. Вмешательство государства в предпринимательскую деятельность предприятий и предпринимателей допускается только в случаях, установленных законодательством. Законодательством принимается 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 полного 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 свободны к юридическому закреплению их договорными или в интересе и целях обеспечения оптимальной хозяйственной, социальной и иной деятельности. В случае неисполнения,*

использования закрепленных в законодательстве прав и интересов корпорацией совершается правонарушение, которое, являясь корпоративным фактом, влечет за собой определенные неблагоприятные последствия для нарушителя. Однако эти последствия могут наступить лишь при наличии четких *юридических механизмов, обеспечивающих реализацию задачи защиты 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 относятся 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 меры 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 практического характера, посредством которых производится восстановление (устранение) 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 предоставляет 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 содержится перечень конкретных способов защиты, включая 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 оспоренной сделке 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;
- возмещения 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 соответствующий 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.

Личо, 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 дохода, 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 институтах гражданского права.

Например, такие способы защиты гражданских прав, как возмещение убытков и взыскание неустойки, включают формы 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 права, принятых для соответствующих видов обязательств. Существуют различные виды их классификации.

**Материально-правовые способы защиты прав корпораций**, т.е. способы действий по защите прав в соответствии с охранительными нормами материального права. Материально-правовые способы различаются в зависимости от условий, характера, отраслевой принадлежности, вида нарушенных прав, субъектного состава и т.д. По цели материально-правовые способы подразделяются на пресекательные, восстановительные и штрафные.

К пресекательным способам относятся, связанные с притупительным 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;
- истребование 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 бывшего места до нарушения права.

Восстановительными считаются действия по:

- признанию права;
- признанию оспаривой сделки недействительной и применению последствий ее недействительности;
- присуждению к исполнению обязанности в натуре;
- возмещению убытков и компенсации морального вреда и пр.

К *карательным* относятся способы, направленные на применение против нарушителя возративно установленных санкций (мер ответственности) за противоправное поведение.

К штрафным способам защиты следует отнести:

- взыскание неустоек, процентов за пользование чужими денежными средствами;
- обращение незаконно полученного по сделке в доход государства;
- конфискацию и т.п.

*Процессуальные способы защиты прав потребителей* 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 цели процессуальные способы защиты прав подразделяются на действия *по признанию прав, присуждению к совершению какого-либо действия* и *по преобразованию правоотношений*.

Кроме универсальных способов защиты существуют специальные способы, предназначенные для отдельных видов гражданских прав (неплатежный и взыскательный 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, причисленные кредитору неправомерным пользованием 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 задачей гражданского судопроизводства является 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.

*Компетенция судов по гражданским делам.* По соглашению сторон подсудный суду спор, возникший 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:*

- 1) 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;
- 2) дела, разрешаемые в порядке приказного производства;
- 3) дела, возникающие из публичных правоотношений;
- 4) дела особого производства;
- 5) дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;
- 6) 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:*

- 1) дела о выдаче судебного приказа;
- 2) дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятую от минимальных размеров оплаты труда, установленных федеральным законом на день подачи заявления;
- 3) дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе и дел о признании коллективных трудовых споров;
- 4) 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, подсудные мировому судье, за исключением дел, относимых к компетенции мировых судей, рассматриваются районным судом в качестве суда первой инстанции. В случаях, предусмотренных федеральным конституционным законом, гражданские дела рассматриваются мировыми 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:*

- 1) связанные с государственной тайной;
- 2) об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;
- 3) 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.

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:*

- 1) об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, ненормативных правовых актов палат Федерального Собрания, ненормативных правовых актов Правительства РФ;

- 2) 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;
- 3) об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки;
- 4) 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;
- 5) об обжаловании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии РФ, за исключением решений, остающихся в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума;
- 6) 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.

Федеральными законами к подсудности Верховного Суда РФ могут быть отнесены и другие дела.

**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, подтверждается документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости учредительными документами. От имени ликвидируемой 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, следовательно, 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, изъятие предмета или оснований иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), 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 (далее АПК РФ) (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.

**Принципы арбитражного судопроизводства.** В соответствии с Конституцией РФ законодательство о судопроизводстве в арбитражных судах находится в ведении РФ.

Порядок судопроизводства в арбитражных судах определяется Конституцией РФ, АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами.

Если международным договором РФ установлены иные правила судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законодательством РФ о судопроизводстве в арбитражных судах, применяются правила международного договора. Судопроизводство в арбитражных 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 АПК РФ. В случаях, предусмотренных АПК, в арбитражный суд вправе обратиться и иные лица. Отказ от права на обращение в суд недействителен.

Обращение в арбитражный суд осуществляется в форме:

- 1) **искового заявления** — по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений;
- 2) **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;

- 3) *жалобы* — при обращении в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанцией, а также в иных случаях, предусмотренных АПК и иными федеральными законами;
- 4) *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 рассмотрение арбитражного суда после соблюдения такого порядка.

По согласию сторон перед собственным 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.

Како-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, осуще-

ствление иных процессуальных прав и обязанностей, предусмотренных АПК.

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 представленным доказательством. 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 фактически существующих 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 дел в закрытом судебном заседании допускается в случаях, если открытие разбирательства дела может повлечь в разглашение государственной тайны, в иных случаях, предусмотренных федеральным законом, а также при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и связанного с необходимостью 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 выносится определение. 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 АПК, присутствует также эксперт, свидетели и переводчик.

Разбирательство дела в закрытом судебном заседании осуществляется с соблюдением правил судопроизводства в арбитражных судах. Лица, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право делать замечки 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 суда, председательствующего в судебном заседании.

Судебные акты арбитражным судом объявляются публично. Судопроизводство в арбитражном суде ведется на русском языке — государственном языке РФ. Лицом, 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 владеть родным языком общения и пользоваться услугами переводчика.

**Компетенция арбитражных судов.** Что касается компетенции, то арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают 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 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 подсудности, 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 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.

- 1) 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;
- 2) 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;
- 3) об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;
- 4) о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей, санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания;
- 5) 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, имеющие юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды рассматривают в соответствии с гл. 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 гл. 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:

- 1) о несостоятельности (банкротстве);
- 2) по спорам о создании, реорганизации и ликвидации организации;
- 3) по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- 4) по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных коллективных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности коллективных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров;
- 5) о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- 6) другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом независимо от того, является ли участником 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:

- 1) 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;

- 2) дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону и затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- 3) экономические споры между Российской Федерацией и субъектами РФ, между субъектами РФ.

**Предъявление иска в арбитражный 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 ответчиком, находящемуся 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 иностранного 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.

Заявление о признании должника банкротом подается в арбитражный суд по месту нахождения должника. 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 выдании 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 случаях, если:

- 1) 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;
- 2) обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств;
- 3) при рассмотрении дела в суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности;

- 4) одной из сторон в споре является тот же арбитражный суд;
- 5) 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 определенным направляется в соответствующий арбитражный суд в пятидневный срок со дня вынесения определения. 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.

**Лица, участвующие в деле.** Таковыми являются:

- 1) стороны;
- 2) законители и заинтересованные лица — по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных АПК случаях;
- 3) третьи лица;
- 4) прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК.

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 деле вопросам; знакомиться с ходатайствами, заявлениями 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 получить копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа; обжаловать судебные акты; пользоваться иными процессуальными правами, предоставленными им АПК и другими федеральными законами.

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 предусмотренные АПК неблагоприятные последствия. Лица, участвующие в деле, несут процессуальные обязанности, предусмотренные АПК и другими федеральными законами или возложенные на них арбитражным судом в соответствии с АПК. Невыполнение процессуальных обязанностей лицами,

участвующими в деле, несет за собой для этих лиц предусмотренные АПК 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 правилам, установленным АПК. 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.

Завистелями являются организации и граждане, обратившиеся в арбитражный суд с заявлениями в предусмотренных АПК и иных федеральных законах случаях и вступающие в арбитражный процесс по тем заявлениям. Завистели пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, если иное не предусмотрено АПК.

Иск может быть предъявлен в арбитражный суд совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие). Каждый из истцов или ответчиков выступает в процессе самостоятельно. Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников.

При невозможности рассмотрения дела без участия другого ответчика арбитражный суд первой инстанции по ходатайству сторон или с согласия истца привлекает к участию в деле другого ответчика.

Если федеральным законом предусмотрено обязательное участие в деле другого ответчика, а также по делам, вытекающим из административных и иных публичных правоотношений, арбитражный суд первой инстанции по своей инициативе привлекает к участию в деле другого ответчика.

После привлечения к участию в деле другого ответчика 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 договоров.

В случае 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, выносится определение.

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 сторонами, за исключением права на изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отход от иска, признание 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. 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 — ро-

дители, 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. 69 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 представляемыми 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.



Доверенность от имени организации должна быть подписана ее руководителем или иным уполномоченным на это ее учредительными документами лицом и скреплена печатью организации.

Представитель вправе совершать от имени представляемого им лица все процессуальные действия, за исключением действий, указанных в АПК, 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, передаче 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 принужденных 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 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.

**Обязательные действия государственных органов в области внешнеэкономической деятельности.** Контроль за осуществлением внешнеэкономической деятельности осуществляется соответствующими органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации в пределах своей компетенции в целях обеспечения соблюдения положений Закона «Об основах государственного регулирования внешнеэкономической деятельности», других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о внешнеэкономической дея-

тельности, обеспечения и защиты экономических и политических интересов Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, а также защиты экономических интересов муниципальных образований и российских лиц.

Участник внешнеэкономической деятельности вправе обжаловать решение, действие (бездействие) государственного органа или его должностного лица, если таким решением, действием (бездействием), по мнению участника внешнеэкономической деятельности, нарушены его права, свободы или законные интересы, ему созданы препятствия к их реализации либо незаконно возложена на него какая-либо обязанность. Решению, действию (бездействию) 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.

*Обжалование решений, действий (бездействия) таможенных органов и их должностных лиц.* Любое лицо вправе обжаловать решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица, если таким 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 применяется 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 (занимает 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 пятнадцатидневный 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) федеральной службы, уполномоченной в области таможенного дела, подается в эту службу.

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 ТК 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 при-

нития 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 (бездействие) которых обжалуются; фамилию, имя, отчество или наименование лица, подающего жалобу, его место жительства или местонахождение; сущность 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 непредоставления 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 известными таможенным органам.* Жалоба на

решение, действие (бездействие) должностного лица таможенного органа рассматривается таможенным органом, в котором проходит службу (занимает 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 рассмотрению жалобы на решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица не может производиться должностным лицом, принявшим обжалуемое решение, совершившим обжалуемое действие (бездействие), или вышестоящим 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 министерством, 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; кратко изложено 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:

1) признает правомерным решение, действие (бездействие) таможенного органа или его должностного лица и отказывает в удовлетворении жалобы;

2) признает неправомочным 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 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 согласованного 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 составленного специально, так и включенного в качестве оговорки в договор. Составление договора имеет письменную форму, иначе оно признается недействительным.*

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, нормы 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 приглашению сторон;
- отсутствуют надлежащее извещение стороны о дне разбирательства в третейском суде и указание причин, по которым не могли быть представлены возражения;
- спор касался оферы управления.

## 17.5. Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства

Антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

- 1) поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- 2) заявление юридического или физического лица;
- 3) обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- 4) сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

*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 подано 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:

- 1) заявитель — лицо, подавшее заявление, государственный орган, орган местного самоуправления, направившие материалы;



- 2) ответчик по делу — лица, в отношении которых 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;
- 3) 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, просить ходатайства, делать пояснения в письменной или устной комиссиях, 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 заявления 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

отсутствия 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, пояснения 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:

- 1) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 2) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием признаков его нарушения.

*Создание и действующая комиссия по рассматриваемому делу 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 рассматриваемому делу 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), иностранным лицами, выданным 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 должно содержаться:

- 1) выводы о наличии или об отсутствии оснований для прекращения рассмотрения дела;
- 2) выводы о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях (бездействии) ответчика по делу;

- 3) выводы о наличии или об отсутствии оснований для выдачи предписания и перечень действий, включаемых в предписание и подлежащих выполнению;
- 4) 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 комиссии выдает предписание.

Предписание оформляется в виде отдельного документа для каждого лица, которому надлежит осуществить определенные решением 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 лицом, 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 отсылка в протоколе об использовании технических средств записи заседания комиссии.

Председатель комиссии выполняет следующие функции:

- 1) открывает заседание комиссии;
- 2) объявляет состав комиссии;

- 3) объявляет, какое дело подлежит рассмотрению, проверяет явку на заседание комиссии лиц, участвующих в деле, проверяет их полномочия, устанавливает, известны ли надлежащим образом лицам, не явившимся на заседание, и имеются ли сведения о причинах их неявки;
- 4) указывает вопрос о возможности рассмотрения дела;
- 5) разъясняет лицам, участвующим в деле, их права, определяет последовательность совершения действий при рассмотрении дела;
- 6) руководит заседанием комиссии, обеспечивает условия для всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела, обеспечивает рассмотрение заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле;
- 7) принимает меры по обеспечению на заседании комиссии надлежащего порядка.

На заседании комиссии:

- 1) заслушиваются лица, участвующие в деле;
- 2) заслушиваются и обсуждаются ходатайства, принимаются по ним решения, которые должны быть отражены в протоколе заседания;
- 3) исследуются доказательства;
- 4) заслушиваются мнения и пояснения лиц, участвующих в деле, относительно доказательств, представленных лицами, участвующими в деле;
- 5) заслушиваются и обсуждаются мнения экспертов, привлеченных для дачи заключений;
- 6) заслушиваются лица, располагающие сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела;
- 7) 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, привлечь 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 действительных (бездействии) ответах 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 направ-

ляется 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 содержится вывод о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

*Решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства и его последствиях.* 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:

- 1) оценивает доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в деле;
- 2) оценивает заключения и пояснения экспертов, а также лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах;
- 3) определяет нормы антимонопольного и иного законодательства Российской Федерации, нарушенные в результате осуществления рассматриваемых комиссией действий (бездействия);
- 4) устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле;
- 5) 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 предписаний и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства, принятое комиссией, подписывается по окончании рассмотрения дела. При этом может отлагаться только его резолютив-

ная часть. Решение должно быть подготовлено в полном объеме в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня оглашения резолютивной части решения. Копия такого решения немедленно направляется или вручается лицам, участвующим в деле.

По результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссии выдает предписание ответнику по делу.

Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства готовится 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.

Лица, 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 обязаны перечислить в федеральный бюджет доход, получаемый от таких действий (бездействия).

В случае неисполнения предписания доход, полученный от монополистической деятельности или недобросовестной конкуренции, подлежит классификации 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 иски о возмещении требований к нарушителю условий договора. Страхование применяется и для защиты владельца товара от потерь из-за его возможного обесценивания (при фальсификационных сделках). Страховые фирмы могут заключать договоры и по обеспечению финансовой стабильности производственной деятельности, сохранению устойчивости социального положения работников предприятий и т.д.

*Страхование в страховых организациях.* В ст. 3 Закона «Об организации страхового дела в Российской Федерации» дано следующее определение: *страхование это возмещение по закону имущественных интересов физических и юридических лиц при наступлении определенных событий (страховых случаев) за счет денежных фондов, формируемых из уплачиваемых ими страховых взносов.*

Законом «Об организации страхового дела в Российской Федерации» установлены принципы страхования и формирования механизмов страхования, обеспечивающих экономическую безопасность граждан и кооперирующихся 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 страхового определения устанавливаются 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 страхования; последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субъектами страхования; иные положения.

Должностные лица органа страхового надзора не вправе раскрывать в какой-либо форме сведения, составляющие коммерческую и иную охраняемую законом тайну субъекта страхового дела, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

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 субъектами.

У страхования есть и другие отличительные черты:

- возвратность средств — страховые платежи после их объединения в страховой фонд подлежат выплате страхователем 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 содержится перечень страховых рисков, размер страховой суммы и страховой премии, порядок именения 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 (индустрию) функцию* — при наступлении страхового случая и выплате обусловленной договором денежной суммы происходит полное или частичное возмещение потерь, понесенных юридическими и физическими лицами;
- *сберегательную функцию* — при использовании страхователя как средства защиты не только личных и имущественных потерь, но и самих денежных средств, вложенных в качестве страховых взносов;
- *контрактную* — страховые платежи собираются в страховой фонд на строго определенные цели и используются также в строго обусловленных случаях и строго определенным кругом лиц.

На рынке страхования *государственный сектор* представлен акционерным обществом «Ростгосстрах», *коммерческий* — страховщиками различного организационно-правового статуса (прежде всего открытыми и закрытыми акционерными страховыми компаниями и обществами с ограниченной ответственностью).

Государственный надзор за страховой деятельностью в Российской Федерации осуществляется в целях соблюдения законодательства в сфере страхования, а также для эффективного развития рынка страховых услуг и защиты прав и интересов участников страховых отношений.

*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 лицензия, полученные в установленном законом порядке.

Участниками страховых отношений являются: 1) страхователи, застрахованные лица, выгодоприобретатели; 2) страховые организации; 3) общества взаимного страхования; 4) страховые агенты; 5) страховые брокеры; 6) страховые актуарии; 7) федеральный орган исполнительной власти, к компетенции которого относится осуществление функций по контролю и надзору в сфере страховой деятельности

(страхового дела), (орган страхового надзора); 3) 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», «перестрахование», «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), повторившее частично или в целом наименование (фирменное наименование) другого субъекта страхового дела. Данное положение не распространяется на дочерние и зависимые общества субъекта страхового дела.

**Объекты и виды страхования.** Объектами имущественного страхования могут быть имущественные интересы, связанные, в частности со следующими:

1) владением, пользованием и распоряжением имуществом (страхование имущества);

2) обязанностью возместить причиненный другим лицам вред (страхование гражданской ответственности);

3) осуществлением предпринимательской деятельности (страхование предпринимательских рисков).

Объектами личного страхования могут быть имущественные интересы, связанные:

1) с дожитием граждан до определенного возраста или срока, со смертью, с наступлением иных событий в жизни граждан (страхование жизни);

2) с причинением вреда жизни, здоровью граждан, оплатением 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*: 1) страхование жизни на случай смерти, дожития до определенного возраста

или срока либо наступления иного события; 2) пенсионное страхование; 3) страхование жизни с условием периодических страховых выплат (ренты, аннуитетов) и (или) с участием страхователя в инвестиционном доходе страховщика; 4) страхование от несчастных случаев и болезней; 5) медицинское страхование; 6) страхование средств наземного транспорта (за исключением средств железнодорожного транспорта); 7) страхование средств железнодорожного транспорта; 8) страхование средств воздушного транспорта; 9) страхование средств водного транспорта; 10) страхование грузов; 11) сельскохозяйственное страхование (страхование урожая, сельскохозяйственных культур, многолетних насаждений, животных); 12) страхование имущества юридических лиц, за исключением транспортных средств и сельскохозяйственного страхования; 13) страхование имущества граждан, за исключением транспортных средств; 14) страхование гражданской ответственности владельцев автотранспортных средств; 15) страхование гражданской ответственности владельцев средств воздушного транспорта; 16) страхование гражданской ответственности владельцев средств водного транспорта; 17) страхование гражданской ответственности владельцев средств железнодорожного транспорта; 18) страхование гражданской ответственности организаций, эксплуатирующих опасные объекты; 19) страхование гражданской ответственности за причинение вреда вследствие недостатков товаров, работ, услуг; 20) страхование гражданской ответственности за причинение вреда третьим лицам; 21) страхование гражданской ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору; 22) страхование предпринимательских рисков; 23) страхование финансовых рисков. В целях конкретизации отдельных условий страхования страховщики вправе разрабатывать дополнительные правила страхования. Также правила страхования направляются в орган страхового надзора в порядке утверждения.

**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, находящихся в хозяйственном ведении или оперативном управлении имущества, являющегося 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.

С точки зрения защиты прав и интересов предпринимателей для нас представляет интерес имуществовное страхование. Оно затрагивает интересы страхователя, связанные с владением, пользованием, распоряжением имуществом и товарно-материальными ценностями.

По договору имуществовного страхования в соответствии со ст. 929 Гражданского кодекса РФ 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 имуществовыми интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором страховой суммы.

По договору имуществовного страхования, в частности, могут быть застрахованы следующие имуществовые интересы:

- риск утраты, недостачи или повреждения имущества (ст. 930 ГК РФ);
- 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. ст. 931, 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).

Страхование ответственности защищает как интересы самого страхователя, поскольку ущерб за него возмещает страховая организация, так и интересы 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 пострадавшему 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 неплатежи кредита практикуется в банковской деятельности, связанной с повышенным риском проведения активных кредитных операций банков по выдаче ссуд. Договор страхования заключается между страховой компанией — страховщиком и заемщиками — страхователями. Объект страхования — ответственность заемщика перед банком, выданным кредит.

Страхование коммерческих рисков 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 — строительные-монтажные, эксплуатационные, риски новой техники и технологии, а также финансово-кредитные риски — экспортные кредиты (на случай банкротства импортера либо его предопределяющей неплатежеспособности); расходы по вступлению экспорта на

новый рынок; банковские кредиты от риска неплатежа заемщика (страхователь — банк); коммерческий кредит (страхование векселей); золотые операции; валютные риски (возможные потери от колебания валютных курсов); биржевые операции и сделки; от инфляции; от риска непропорционального применения финансовых санкций органами налогового контроля.

Стандартный банковский полис гарантирует банку возмещение убытков, причиненных:

- проступной деятельностью банковских служащих при исполнении ими служебных обязанностей;
- кражей или подделкой денежных документов и ценных бумаг (векселей, чеков, депозитных сертификатов, классовых ордеров и т.д.);
- принятием банком фальшивых денежных знаков;
- компьютерным мошенничеством.

Полисы страхования выкупаются 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 страховщика 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 — цессionario. Процесс передачи риска при перестраховании называется цедированием риска. Объектом же в этих отношениях выступает имуществоное 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 страховыми несколькими страховщиками. При этом, если в таком договоре не определены права и обязанности каждого из



страховщиков, то они несут солидарную ответственность перед страхователем (выгода-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 принятием 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.

**Страховой риск, страховой случай, страховая сумма, страховая выплата.** В соответствии с российским законодательством страховым риском является предпологаемое 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 устанавливается законом и (или) определена договором страхования и исходя из которой устанавливается 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 ограничить страховую стоимость имущества, определенную договором страхования, за исключением случая, если страховщик докажет, что он был намеренно введен в заблуждение страхователем. При осуще-

сталинии личного страхования страховой 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. Условием 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 и установленного 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.

Иностранцы 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, арбитражным 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 правовым отношением, 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 договорятся об этом, то любая из них может изменить или дополнить 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. Вынесенные решения осуществляются 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 вынесении перечисленных в законе оснований (ст. 34 Закона) Верховным Судом республики в составе РФ и другими названными судами. Ходатайство об отмене должно быть заявлено не позднее трех месяцев со дня получения арбитражного решения, а жалоба на рассмотрение или дополнительное арбитражное решение — в этот же срок, но исполнимый для вынесения решения по такой просьбе.

Закон устанавливает также институт отказа в признании и приведении в исполнение решений арбитражного суда в перечисленных 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. Каковы компетенция судов общей юрисдикции по гражданским делам?*
- 4. Каковы особенности общения в арбитражном суде?*
- 5. Каковы права третьих лиц в арбитражном суде?*
- 6. Каков порядок рассмотрения споров в третейском суде?*
- 7. Каков порядок рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства?*
- 8. Определите существование сравнения корпоративных рисков и корпоративной ответственности?*
- 9. Каков порядок рассмотрения споров в международном коммерческом арбитраже?*

---

# Библиографический список

---

## Нормативные акты

1. Коммунация РФ (принята историческим голосованием 12 декабря 1993 г.).
2. Коммюна о договорях международной купли-продажи товаров (Вена, Документ А/СD № F.97/18, А № ex 1, от 11 апреля 1980 г.).
3. Договор о создании Союзного государства (Москва, 8 декабря 1999 г.).
4. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (с изм. и доп. от 30 июля 2003 г., 7 июля 2004 г.).
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (с изм. и доп. от 20 февраля, 12 августа 1996 г., 24 октября 1997 г., 8 июля, 17 декабря 1999 г., 16 апреля, 15 мая, 26 ноября 2001 г., 21 марта, 14, 26 ноября 2002 г., 10 января, 26 марта, 11 ноября, 23 декабря 2003 г.).
6. Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ (с изм. и доп. от 13 и 21 марта, 9 декабря 2002 г., 10 января, 27 февраля, 11 и 26 марта, 23 декабря 2003 г.).
7. Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ.
8. Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ (с изм. и доп. от 23 июля, 8 и 23 декабря 2003 г.).
9. Федеральный закон «О коммерческой тайне» от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ.
10. Федеральный Закон «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ.
11. Постановление Государственной Думы Федерального Собрания РФ «О принятии мер по защите национальных интересов государства» от 21 апреля 1995 г. № 738-1.
12. Положение о дополнительных требованиях к порядку подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров (утверждено постановлением ФКЦБ от 31 мая 2002 г. № 17/пс).
13. Методические рекомендации О предоставлении сведений о соблюдении Кодекса корпоративного поведения в годовых отчетах акционерных обществ (утверждены распоряжением ФКЦБ от 30 апреля 2003 г. № 03-049/р).
14. Информационные Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг «О рекомендациях к применению Кодекса корпоративного поведения» от 4 апреля 2002 г. № 421/р.
15. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением автономного законодательства» от 30 марта 1998 г. № 32.
16. Высшая Президента РФ Федеральному Собранию Российской Федерации «Россия надо быть сильной и конкурентоспособной» от 15 апреля 2002 г.

## Учебная и научная литература

1. Арханов С.В. Понятие и юридическая природа локальных норм // *Правоведение*. 1987. № 1.
2. Антонова Л.И. Локальное правовое регулирование. Л., 1985.
3. Барысова Е. Организационная культура: залог или рабочий инструмент повышения эффективности? // *Служба кадров*. 2003. № 7.
4. Батрах Д.Н. Административное право: Учебник для вузов. М., 1996.
5. Бердышевский В.С., Аюпов Д.Р., Сулейманова Г.В. Трудовое право: Учебное пособие / Под ред. В.С. Бердышевского. Ростов-н/Д, 2002.
6. Бобылева М.В. Корпоративное регулирование документационного обеспечения в банке // *Деньги и кредит*. 2002. № 3.
7. Варламова А.И., Кабанова 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. Кавалова Т.В. Корпоративное право: Учебник для вузов. М.: НОРМА—ИНФРА-М, 1999.
10. Карачева М. Стабилизация корпораций в России // *Маркетинг*. 2000. № 2.
11. Мелкунов Я. Основы построения корпораций // *Журнал для исследователей*. 2000. № 12.
12. Маюфанди В.М. Финансовое право. Ростов-н/Д, 2003.
13. Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: Курс лекций. М., 1997.
14. Верещагин В.С. Философия права: Учебник для вузов. М., 1997.
15. Основы предпринимательства / Под ред. А.С. Пеллика. Ростов-н/Д, 2001.
16. Дучинский В.К. Понятие, предмет, источники советского процессуального права. М., 1966.
17. Сиродкина О.Н. Акционерное право США и России (сравнительный анализ). М., 1996.
18. Савицкая В.К. Локальные нормы и их виды // *Правоведение*. 1976. № 2.
19. Тахомиров 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. Гурова Л.В. О системном подходе к праву // *Советское государство и право*. 1986. № 10.
23. Уголовное право Российской Федерации. Общая часть / Под ред. Р.Р. Галиязарова. Саратов, 1997.
24. Шумилова В.М. Особенности правового положения товарищества в США // *Вестник экономического бюллетень*. 2003. № 7.
25. Аврамов В.М. Система римского права. М., 1996.

---

# 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 Англии и Голландии	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 корпоративное право	26
2.4. Корпоративные правоотношения	31
2.5. Метод корпоративного права	32
Контрольные вопросы	33
Глава 3. Корпоративные нормы	34
3.1. Понятие и виды корпоративных норм	34
3.2. Правовой характер корпоративных норм	40
3.3. Корпоративные и централизованные нормы	42
3.4. Договорные и корпоративные нормы	43
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	56
4.4. Место корпоративного права в системе и структуре права	58
Контрольные вопросы	63
Глава 5. Субъекты корпоративного права	64
5.1. Товарищества: полное товарищество, товарищество на вере	64
5.2. Общества: ООО, ОДО, АО	71
5.3. Дочерние и зависимые общества	84
5.4. Производственный кооператив	85



5.5. Государственные и муниципальные унитарные предприятия	90
5.6. Общественная корпорация	92
5.7. Корпорации в зарубежных странах	101
Контрольные вопросы	110
<b>Глава 6. Правовой статус юридического лица — хозяйствующих субъектов</b>	<b>111</b>
6.1. Регистрация деятельности юридического лица	111
6.2. Лицензирование отдельных видов деятельности юридического лица	120
6.3. Прекращение деятельности юридического лица	131
6.4. Законодательство о несостоятельности (банкротстве)	135
6.5. Несостоятельность (банкротство) юридического лица	144
Контрольные вопросы	158
<b>Глава 7. Органы корпораций</b>	<b>159</b>
7.1. Понятие корпоративных органов. Общие собрания: полномочия, порядок созыва и статус	159
7.2. Совет директоров общества	168
7.3. Исполнительные органы общества	181
7.4. Корпоративный секретарь общества	192
Контрольные вопросы	196
<b>Глава 8. Корпоративное поведение</b>	<b>197</b>
8.1. Понятие корпоративного поведения. Кодекс корпоративного поведения	197
8.2. Принципы корпоративного поведения	201
8.3. Понятие о существенных корпоративных действиях	206
8.4. Корпоративные конфликты и их урегулирование	211
Контрольные вопросы	215
<b>Глава 9. Корпоративная информация</b>	<b>216</b>
9.1. Понятие корпоративной информации и ее статус. Информационная политика общества	216
9.2. Формы раскрытия корпоративной информации	218
9.3. Информация, составляющая коммерческую или служебную тайну. Инсайдерская информация	224
Контрольные вопросы	232
<b>Глава 10. Корпоративный контроль за совершением хозяйственных операций</b>	<b>233</b>
10.1. Значение и цели корпоративного контроля	233
10.2. Организация деятельности ревизионной комиссии	236
	397

10.3. Проведение аудиторской проверки	237
10.4. Определение размера и порядка выплаты дивидендов	239
Контрольные вопросы	242
<b>Глава 11. Государственное регулирование корпоративной деятельности</b>	<b>243</b>
11.1. Роль государства в экономике	243
11.2. Полномочия государства в отношении корпоративных субъектов (лицензирование и ограничение монополистической деятельности)	246
11.3. Государственные органы, осуществляющие контроль за деятельностью корпораций	249
Контрольные вопросы	257
<b>Глава 12. Конкуренция</b>	<b>258</b>
12.1. Содержание и виды конкуренции	258
12.2. Монополизация экономики	263
12.3. Правовое регулирование конкуренции и ограничение монополистической деятельности	266
12.4. Антимонопольное регулирование предпринимательской деятельности	271
12.5. Ответственность за нарушение антимонопольного законодательства	277
12.6. Правовое регулирование отношений в области рекламы	280
Контрольные вопросы	284
<b>Глава 13. Договорная работа в корпорации</b>	<b>285</b>
13.1. Понятие договора в корпоративном праве	285
13.2. Роль договорной работы в корпорации	288
Контрольные вопросы	289
<b>Глава 14. Правовые способы обеспечения исполнения обязательства</b>	<b>291</b>
14.1. Способы обеспечения обязательств	291
14.2. Ответственность за нарушение обязательств	298
Контрольные вопросы	301
<b>Глава 15. Корпоративная ответственность</b>	<b>302</b>
15.1. Понятие и виды ответственности за нарушение российского законодательства	302
15.2. Юридическая ответственность корпорации	309

15.3. Юридическая ответственность должностных лиц корпорации	311
Контрольные вопросы	316
<b>Глава 16. Регулирование труда в корпорации</b>	<b>317</b>
16.1. Кадровая корпоративная политика и роль трудового договора	317
16.2. Заключение и расторжение корпоративного договора	322
16.3. Юридическая служба на предприятии: ее роль и функции	333
Контрольные вопросы	340
<b>Глава 17. Формы защиты прав корпорации</b>	<b>341</b>
17.1. Юридический механизм защиты прав корпорации	341
17.2. Гражданский порядок защиты прав корпорации	348
17.3. Арбитражный порядок защиты прав корпорации	352
17.4. Порядок рассмотрения споров в третейском суде	370
17.5. Рассмотрение дел о нарушении антимонопольного законодательства	372
17.6. Стравование	380
17.7. Порядок рассмотрения споров в международном коммерческом арбитраже	391
Контрольные вопросы	393
Библиографический список	394