

ПЕРМСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ
ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

Д. В. Головкина

**ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ
ЭКОНОМИЧЕСКОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**



МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Федеральное государственное автономное
образовательное учреждение высшего образования
«ПЕРМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Д. В. Головкина

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

*Допущено методическим советом
Пермского государственного национального
исследовательского университета в качестве
учебного пособия для студентов, обучающихся
по специальности «Экономическая безопасность»*



Пермь 2022

УДК 347(075.8)
ББК 67.404я73
Г612

Головкина Д. В.

Г612 Правовые основы экономической деятельности [Электронный ресурс] : учебное пособие / Д. В. Головкина ; Пермский государственный национальный исследовательский университет. – Электронные данные. – Пермь, 2022. – 1,32 Мб ; 143 с. – Режим доступа: <http://www.psu.ru/files/docs/science/books/uchebnie-posobiya/Golovkina-Pravovye-osnovy-ekonomicheskoi-deyatelnosti.pdf>. – Заглавие с экрана.

ISBN 978-5-7944-3883-3

В пособии рассматривается понятие экономической деятельности, а также понятие и признаки предпринимательской деятельности как основного вида экономической деятельности, понятие и источники предпринимательского права, правовое положение его субъектов, вопросы банкротства юридических лиц, гражданско-правовые договоры, экономические споры в арбитражных судах Российской Федерации.

Предназначено для студентов специальностей «Экономическая безопасность» и «Таможенное дело». Учебное пособие может быть полезно людям, работающим в сфере предпринимательства.

УДК 347(075.8)
ББК 67.404я73

*Издается по решению ученого совета экономического факультета
Пермского государственного национального исследовательского университета*

Рецензенты: кафедра гражданско-правовых дисциплин РАНХИГС (зав. кафедрой – канд. биол. наук доцент **А. В. Карзенкова**);

доцент кафедры гражданского и предпринимательского права
НИУ ВШЭ-Пермь, канд. юрид. наук доцент **К. С. Кондратьева**

ISBN 978-5-7944-3883-3

© ПГНИУ, 2022
© Головкина Д. В., 2022

ОГЛАВЛЕНИЕ

ГЛАВА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОМ ПРАВЕ	5
§1. Понятие экономической деятельности	5
§2. История развития правового регулирования экономической деятельности	6
§3. Предмет и методы предпринимательского права	8
§4. Принципы предпринимательского права	15
§5. Источники предпринимательского права	22
ГЛАВА 2. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	27
§1. Понятие и виды субъектов предпринимательской деятельности	27
§2. Правовое положение индивидуального предпринимателя	27
§3. Общие положения о юридических лицах	41
§4. Создание юридического лица	50
§5. Прекращение деятельности юридического лица	52
§6. Прекращение деятельности юридического лица при банкротстве	55
§7. Виды юридических лиц	63
ГЛАВА 3. ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	79
§1. Сущность лицензирования	79
§2. Порядок лицензирования	80
§3. Приостановление действия и аннулирование лицензии	82
ГЛАВА 4. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КОНКУРЕНЦИИ И МОНОПОЛИСТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	85
§1. Понятие конкуренции и монополии	85
§2. Доминирующее положение	86
§3. Виды монополистической деятельности	87
§4. Недобросовестная конкуренция	89
§5. Естественные монополии	90
ГЛАВА 5. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА	93
§1. Общие положения о праве собственности	93
§2. Приобретение права собственности	95
§3. Прекращение права собственности	101
§4. Иные вещные права	107
§5. Способы защиты права собственности и других вещных прав	110
ГЛАВА 6. СДЕЛКИ	113
§1. Общие положения о сделках	113
§2. Условия действительности сделок	113
§3. Недействительные сделки	114

ГЛАВА 7. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ	118
§1. Понятие обязательства.....	118
§2. Исполнение обязательства	119
§3. Прекращение обязательств.....	124
ГЛАВА 8. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР.....	126
§1. Общие положения о договоре.....	126
§2. Классификация гражданско-правовых договоров.....	128
§3. Заключение, изменение и расторжение договора.....	130
ГЛАВА 9. ЭКОНОМИЧЕСКИЕ СПОРЫ	132
§1. Общие положения об экономических спорах	132
§2. Рассмотрение экономического спора в арбитражном суде первой инстанции.....	134
§3. Апелляционное производство.....	137
§4. Кассационное производство.....	137
§5. Надзорное производство	138
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	140

ГЛАВА 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОМ ПРАВЕ

§1. Понятие экономической деятельности

В настоящее время в доктрине существуют различные точки зрения относительно понятия *экономическая деятельность*. Так, О. М. Олейник указывает, что «экономическая деятельность – один из видов экономической активности человека, форма участия индивида в общественном производстве и способ получения финансовых средств для обеспечения жизнедеятельности»¹. Е. П. Губин и П. Г. Лахно, отмечают, что «экономическая деятельность – процесс воспроизводства материальных и духовных богатств, включающий воспроизводство, распределение, обмен и потребление»². С. В. Белых пришел к выводу, что «экономическая деятельность – это хозяйственная активность индивидов, их объединений по производству, распределению, перераспределению и потреблению материальных благ, в рамках товарно-денежного обмена, предпосылкой которой является владение, пользование и распоряжение данными благами для удовлетворения собственных и чужих материальных потребностей»³. Обобщив представленные понятия, можно сказать, что они не противоречат друг другу, а напротив друг друга дополняют. Следует также обратиться к Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности⁴, согласно которому экономическая деятельность имеет место тогда, когда для производства конкретных товаров и услуг происходит объединение таких ресурсов, как материальные средства, труд, технологии производства или промежуточные товары. Таким образом, для экономической деятельности характерно задействование ресурсов, производственный процесс и выпуск продукции (товаров или услуг).

Согласно ст. 34 Конституции РФ, каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Свобода экономической деятельности также гарантируется Конституцией РФ в качестве элемента конституционного статуса государства. Как следует из содержания ст. 34 Конституции РФ, основным видом экономической деятельности является предприни-

¹ Предпринимательское (хозяйственное) право: в 2 т. / отв. ред. О. М. Олейник. М., 1999. Т. 1. С. 16.

² Предпринимательское право Российской Федерации / отв. ред. Е. П. Губина, П. Г. Лахно. М., 2017. С. 20–21.

³ Белых С. В. Свобода предпринимательской деятельности как конституционно-правовая категория в Российской Федерации. СПб., 2005. С. 16.

⁴ О Методических указаниях по определению основного вида экономической деятельности хозяйствующих субъектов на основе Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД2) для формирования сводной официальной статистической информации: Приказ Рос. Федерации от 31 дек. 2014 г. № 742, в ред. от 4 февр. 2016 г.

мательская деятельность. Кроме того, в ст. 2 ГК РФ, определен круг отношений, регулируемых гражданским законодательством, где указано, что гражданское законодательство регулирует в том числе отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Таким образом, одним из основных видов правоотношений, регулируемых гражданским законодательством, являются предпринимательские отношения, которые по своему характеру являются рыночно-экономическими. «Экономический характер предпринимательского отношения обусловлен реализацией его участниками экономического интереса в процессе общественного воспроизводства, этапами и элементами которого являются производство, обмен, распределение, потребление»¹.

§2. История развития правового регулирования экономической деятельности

Правовое регулирование экономической деятельности начало складываться в Европе в средние века. Тот период времени характеризуется развитием торговли в Германии, Франции, и других европейских странах, что вызвало необходимость правового регулирования данного вида отношений. Изначально отрасль, регулирующая отношения в сфере торговли получила название торговое право, которое являлось правом торгового сословия. Однако торговая деятельность – это не единственный вид хозяйственной деятельности. Постепенно появлялись и новые виды, такие как банковская деятельность, грузоперевозки, промышленное производство. Эти виды деятельности регулировались также торговым правом.

С течением времени *торговое право* перестало быть правом торгового сословия, а стало определяться в соответствии с предметом правового регулирования, в качестве которого выступала профессионально осуществляемая хозяйственная деятельность. В связи с этим термин торговое постепенно приобретал синонимы: коммерческое, предпринимательское, хозяйственное право.

Тем не менее, во многих странах западной Европы сохранился термин *торговое или коммерческое право*, это связано с тем, что помимо гражданского законодательства существуют специальное торговое или коммерческое законодательство. Так, например, в Германии помимо Германского гражданского уложения, принятого в 1896 г., годом позже было принято Торговое уложение.

¹ Пашков А. В. Субъекты предпринимательского права (теоретическое исследование). Самара, 2013. С. 354.

Подобное положение вещей существует и в странах Азии, например, в Японии помимо Гражданского кодекса существует Торговый кодекс. Такое положение называется *дуализмом частного права*.

Российское законодательство развивалось по пути континентальной системы права. Для дореволюционной России было характерно развитие теории торгового права, издание торговых законов, существование торговых судов¹. Существование торгового права явилось результатом возникновения внутри государства сложных юридических отношений между частными лицами по поводу торговли. Торговое право представляло собой совокупность норм частного права, имеющих ближайшее соприкосновение с торговым оборотом². Источниками торгового права были Устав Торговой, Устав о промышленности, Устав Кредитный, Устав о векселях, Устав Судопроизводства Торгового и другие³.

Значительные изменения российского законодательства были обусловлены революцией 1917 г., в первые годы после которой частная предпринимательская деятельность в стране была запрещена. Однако при переходе к НЭПу она частично была разрешена, что и нашло свое отражение в ГК РСФСР 1922 г. Для того времени характерно появление нормативных актов, регулирующих торговые товарищества, договорные отношения. Но с появлением плановой экономики частный сектор был ликвидирован, а частная предпринимательская деятельность запрещена.

В 30-е годы прошлого столетия была сформирована *теория единого хозяйственного права*, которая исходила из того, что хозяйственное право является особой формой политики пролетарского государства в области организации управления хозяйством и организации хозяйственных связей⁴. Но в условиях культа личности теория была отвергнута.

Затем появилась новая школа единого хозяйственного права. Все имущественные отношения, как между гражданами, так и между организациями, должны были регулироваться нормами единого хозяйственного права, источником которого должен был стать **Хозяйственный кодекс**. Основоположники данной теории Л.Я. Гинцбург и Е.Б. Паушканис считали хозяйственное право специфической формы политики социалистического государства в области организации управления хозяйством. Предлагалось принятие **Хозяйственного кодекса**⁵. Хозяйственное право должно было включать гражданско-правовые нормы и регулировать все горизонтальные и вертикальные имущественные от-

¹ Шершеневич Г.В. Курс торгового права в 4 т. Т.1. СПб, 1908.

² Шершеневич Г.В. Учебник торгового права (по изданию 1914 года). М.: Спарк, 1994. С. 27–29.

³ Источники русского торгового права: Сб. извлечений из Свода законов, уставов, полисных условий и договоров. М., 1914.

⁴ Курс советского хозяйственного права в 2т./ под ред. Л.Я. Гинцбурга, Е.Б. Паушканиса. Т.1. М., 1935. С. 21.

⁵ Гинцбург Л.Я. О хозяйственном кодексе СССР: доклад, прения и заключительное слово. М., 1933.

ношения¹. Однако в адрес ученых хозяйственной школы последовала критика, основу которой составляли обвинения в ликвидации гражданского права. В связи с чем эта концепция была объявлена вредительской, а ее авторы репрессированы.

60-е годы XX в. стали новым этапом в становлении советского хозяйственного права. В это время была сформирована новая концепция хозяйственного права, исходившая из единства правового регулирования хозяйственных отношений, складывающихся при осуществлении хозяйственной деятельности (отношений по горизонтали) и возникающих при руководстве экономикой (отношений по вертикали)². При использовании этой концепции при проведении экономической реформы в 1965 г. были расширены права государственных предприятий, повышена роль хозяйственных договоров. На основе этой концепции был разработан проект хозяйственного кодекса, который, однако, так и остался проектом по причине непринятия его политической системой и цивилистической наукой.

При переходе от плановой к рыночной экономике в 90-е гг. прошлого века, необходимо было находить новые инструменты правового регулирования хозяйственной деятельности. Основоположником современной школы хозяйственного права стал В.С. Мартемьянов, в трудах которого нашли отражение представления о предмете и системе отрасли, разработаны основные институты. Первым нормативным актом новой эпохи хозяйственного права стал Закон РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности»³, вступивший в силу 1 января 1991 г. Хозяйственное право стало правом предпринимательской деятельности. В этот период появился новый термин «предпринимательское право».

§3. Предмет и методы предпринимательского права

Любая отрасль права имеет свой предмет регулирования. В юридической науке под предметом регулирования понимаются обычно общественные отношения, регулируемые нормами данной отрасли права. Применительно к предпринимательскому праву такими отношениями являются предпринимательские отношения.

Предпринимательские отношения – это отношения, связанные с предпринимательской деятельностью. Для установления содержания предпринимательских отношений необходимо рассмотреть понятие предпринимательской деятельности. Понятие *предпринимательской деятельности* ранее в настоящее

¹ Курс советского хозяйственного права. Т.1. М.: Советское законодательство, 1938.

² Лаптев В.В. Предмет и система хозяйственного права. М., 1969.

³ О предприятиях и предпринимательской деятельности: Закон Рос. Федерации от 25 дек. 1990 г. № 445-1 (утратил силу) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1990. № 30. Ст. 418.

время дается в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ)¹. В соответствии с п. 1 ст. 2 ГК РФ 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 установленном законом порядке. Однако следует отметить, что данное определение не в полной мере отражает суть предпринимательской деятельности. В приведенном определении можно выделить такие виды предпринимательской деятельности, как использование имущества, продажа товаров, выполнение работ и оказание услуг. Однако прибыль может приносить также и изготовление продукции, что не нашло отражения в определении, даваемом в ГК РФ. Поэтому более полным определением предпринимательской деятельности должно выглядеть так: *предпринимательская деятельность – это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, изготовления и продажи товаров, выполнения работ и оказания услуг лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке.*

Предпринимательская деятельность характеризуется рядом признаков.

- получение прибыли как цель деятельности;
- самостоятельность предпринимателя;
- предпринимательский риск;
- ответственность предпринимателя;
- осуществление деятельности лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей.

Рассмотрим кратко каждый из названных признаков, характеризующих предпринимательскую деятельность.

Получение прибыли как цель предпринимательской деятельности предполагает в соответствии с законодательством систематическое получение прибыли. Предпринимательская деятельность ведется в виде промысла, регулярно, а разовая сделка, хотя бы и направленная на получение прибыли, еще недостаточна для отнесения деятельности к предпринимательской.

Самостоятельность субъектов предпринимательской деятельности подразделяется на *имущественную и хозяйственную.*

Имущественная самостоятельность – это наличие у хозяйствующего субъекта определенного имущества, составляющего экономическую базу его деятельности. Имущество может принадлежать предпринимателю на праве

¹ Гражданский кодекс (часть первая) от 30 нояб. 1994 г. № 51-ФЗ // Собр. Законодательства Рос. Федерации. 1994 г. № 32. Ст. 3301, Гражданский кодекс (часть вторая) от 26 янв. 1996 г. № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

собственности, на ином вещном праве (праве хозяйственного ведения, оперативного управления) или на обязательственном праве, например, на праве аренды. Наиболее широка имущественная самостоятельность собственников имущества, каковыми выступают индивидуальные предприниматели и корпоративные предприятия, хозяйственные общества и товарищества. Самостоятельность государственных и муниципальных унитарных предприятий, обладающих имуществом на праве хозяйственного ведения, не

столь значительна. Еще более ограничена имущественная самостоятельность предприятий, действующих на праве оперативного управления. Однако и в этом случае у них имеются права владения, пользования и в ограниченных пределах – право распоряжения (в отношении готовой продукции), что дает им возможность быть участниками предпринимательских отношений.

Хозяйственная самостоятельность означает возможность принятия самостоятельных решений в процессе предпринимательской деятельности. Объем этой самостоятельности также связан с формой собственности, на базе которой действует хозяйствующий субъект. Корпоративные предприятия обладают большей хозяйственной самостоятельностью, а самостоятельность государственных и муниципальных предприятий ограничена. Но и они имеют возможность самостоятельного принятия некоторых хозяйственных решений.

Предпринимательский риск является неотъемлемым элементом понятия предпринимательства. При плохих результатах предпринимательской деятельности осуществляющий ее субъект рискует разориться. Риск является логическим продолжением самостоятельности предпринимателя.

В случае несостоятельности предпринимателя к нему применяются процедуры банкротства.

Ответственность также составляет необходимый элемент понятия предпринимательской деятельности. Ответственность в предпринимательстве может пониматься в двояком смысле: как ответственность за результаты предпринимательской деятельности и как ответственность по обязательствам. Ответственность за результаты предпринимательской деятельности означает ухудшение имущественного положения предпринимателя при плохих результатах работы. Ответственность за нарушение предпринимательских обязательств называется обычно имущественной ответственностью. *Имущественная ответственность* определяется гражданским законодательством. Однако общая гражданская ответственность и предпринимательская ответственность значительно отличаются друг от друга. Условием применения общей гражданской ответственности является наличие *вины нарушителя обязательства*. Если нарушитель обязательства докажет свою невиновность, то он освобождается от имущественной ответственности. Предпринимательская же ответственность

применяется независимо от вины, нарушитель предпринимательского обязательства освобождается от ответственности только в случае, если он докажет, что нарушение произошло вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (п. 3 ст. 401 ГК РФ). Важно и то, что ответственность несут не только предприниматели, но и государственные органы, нарушающие их права. Арбитражные суды, решающие вопросы применения ответственности в предпринимательских отношениях, рассматривают экономические споры не только между самими предпринимателями, но также между ними и государственными органами.

Субъектами предпринимательской деятельности могут выступать только лица, зарегистрированные в установленном порядке. К ним относятся индивидуальные предприниматели, предприятия, производственные кооперативы, иные коммерческие организации, а также некоммерческие организации, имеющие право вести предпринимательскую деятельность в соответствии со своими учредительными документами. Таким образом, предпринимательскую деятельность могут вести не всякие, а лишь формализованные, зарегистрированные субъекты. В условиях плановой экономики участниками хозяйственных отношений могли выступать только предприятия, но не отдельные граждане. В соответствии с этим хозяйственно-правовыми признавались лишь отношения, в которых участвовали предприятия, а имущественные отношения с участием гражданина трактовались как гражданско-правовые. Иными словами, субъектный состав правоотношений использовался как дополнительный критерий для разграничения предпринимательского и гражданского права. Поскольку при переходе к рыночной экономике участниками предпринимательских отношений становятся и отдельные граждане, некоторые юристы стали утверждать, что отпал критерий разграничения между гражданским и предпринимательским правом. Однако с такими утверждениями нельзя согласиться. Отрасли права разграничиваются не по субъектам, а по характеру регулируемых отношений (по предмету регулирования). *Субъектный состав* правоотношений может использоваться лишь как дополнительный критерий при характеристике отраслей права. При переходе к рыночной экономике этот дополнительный критерий сохраняет свое значение, поскольку субъектом предпринимательской деятельности может быть не каждый гражданин, а только зарегистрированный в качестве предпринимателя.

Хозяйственная деятельность – это деятельность по производству продукции, выполнению работ, оказанию услуг. В современных условиях она большей частью является предпринимательской деятельностью, но могут быть и такие виды хозяйственной деятельности, которые не обладают всеми признаками, присущими деятельности предпринимательской. Так, хозяйственная дея-

тельность социально-культурных учреждений, общественных, религиозных и иных некоммерческих организаций не направлена на получение прибыли. Такая деятельность носит вспомогательный характер и имеет целью способствовать достижению основных задач соответствующих организаций. Вместе с тем подобная деятельность и складывающиеся при ее осуществлении отношения также охватываются предпринимательским правом. Это объясняется тем, что в рыночной экономике хозяйственная деятельность, как правило, становится деятельностью предпринимательской. Другие виды хозяйственной деятельности осуществляются аналогично деятельности предпринимательской, хотя могут и не иметь цели получения прибыли. Такая хозяйственная деятельность также охватывается предпринимательским правом, которое строится применительно к регулированию предпринимательской деятельности как основного вида деятельности в рыночной экономике. Подобная деятельность иногда называется *некоммерческой хозяйственной деятельностью* (так она именуется, например, в Хозяйственном кодексе Украины).

Таким образом, предметом предпринимательского права являются отношения, связанные с предпринимательской деятельностью. Предпринимательские отношения едины по своей сущности, им присущи отмеченные выше признаки предпринимательской деятельности, они складываются в соответствии с принципами предпринимательского права. В то же время в пределах единого понятия предпринимательских отношений выделяются три вида этих отношений:

- отношения, складывающиеся при осуществлении предпринимательской деятельности;
- отношения, складывающиеся при организации (регулировании) предпринимательской деятельности;
- внутривладельческие отношения.

Отношения в процессе осуществления предпринимательской деятельности складываются между субъектами предпринимательской деятельности – предприятиями, индивидуальными предпринимателями, производственными кооперативами, иными коммерческими организациями, а также некоммерческими организациями, ведущими предпринимательскую деятельность для выполнения своих главных задач. Иногда в таких отношениях участвуют территориальные субъекты, например, муниципальные образования. Отношения, складывающиеся в процессе осуществления предпринимательской деятельности, нередко называются отношениями по горизонтали, чем подчеркивается автономное положение их участников по отношению друг к другу.

Отношения по организации (регулированию) предпринимательской деятельности складываются между субъектами этой деятельности и государствен-

ными либо иными органами, уполномоченными на такое регулирование. Они называются обычно *отношениями по вертикали*. Одной из сторон такого отношения может выступать, например, предприятие, а другой – антимонопольный орган, иной государственный орган, центральная компания финансово-промышленной группы, основное общество, регулирующее деятельность дочернего предприятия. Таким образом, посредством подобных отношений осуществляется не только государственное, но и внутрисистемное регулирование предпринимательской деятельности.

Существует еще один вид отношений, охватываемых предпринимательским правом, – *внутрихозяйственные отношения*. Данные отношения складываются в пределах предприятия между его подразделениями, а также между ними и предприятием в целом. Таким образом, внутри предприятия (коммерческой организации) складываются отношения как по горизонтали, так и по вертикали. При этом речь идет о подразделениях, которые относительно обособлены, обладают определенной имущественной и хозяйственной самостоятельностью в рамках предприятия. Внутрихозяйственные отношения регулируются положениями и другими локальными нормативными актами, издаваемыми самими предприятиями, их четкое нормативное регулирование позволяет рационально организовать управление внутри предприятия. Разумеется, речь идет о крупных предприятиях, в структуре которых имеются относительно обособленные внутрихозяйственные субъекты.

Для раскрытия понятия предпринимательского права как отрасли права необходимо охарактеризовать и применяемые в нем методы регулирования.

Под методами регулирования понимаются способы правового воздействия на общественные отношения.

Они специфичны для каждой отрасли права, предопределяются характером регулируемых отношений и проявляются как в характере используемых в отрасли правовых норм, так и в предусматриваемых в них способах воздействия одной стороны правоотношения на другую. В юридической науке спорным является вопрос о том, может ли быть в отрасли права только один или несколько методов правового регулирования. Использование одного метода регулирования характерно для давно сложившихся и более простых с точки зрения состава отраслей права. Но это невозможно в такой сложной отрасли, какой является предпринимательское право, в котором сочетаются частноправовые и публично правовые элементы. Здесь неизбежно применение нескольких связанных между собой методов регулирования.

В предпринимательском праве используются следующие методы правового регулирования: метод автономных решений (метод согласования), метод обязательных предписаний, метод рекомендаций.

При использовании *метода автономных решений* субъект управомочен самостоятельно решать те или иные вопросы. В случаях, когда они решаются по согласованию с другой стороной правоотношения, метод автономных решений выступает как метод согласования. *Метод согласования* применяется, например, при заключении предпринимательских договоров, условия которых определяются сторонами. Поскольку при переходе к рыночной экономике роль договора существенно повышается, метод согласования в настоящее время становится основным методом регулирования в предпринимательском праве.

В случае использования *метода обязательных предписаний* одна сторона правового отношения дает другой указание, обязательное для последней, независимо от ее заинтересованности в выполнении такого указания. Данный метод применяется в отношениях, складывающихся при государственном и ином регулировании предпринимательской деятельности. Он используется, например, в отношениях, складывающихся между предприятием и антимонопольным органом, основными и дочерними предприятиями, в других случаях, когда один субъект управомочен давать другому субъекту обязательные указания. По сравнению с периодом плановой экономики, когда большая часть хозяйственных вопросов решалась с использованием метода обязательных предписаний, в настоящее время этот метод применяется не столь широко. Однако он и сейчас является необходимым для проведения государственной политики в сфере экономики, государственного и внутрисистемного регулирования предпринимательской деятельности.

В случае применения *метода рекомендаций* одна сторона правового отношения дает другой совет о рациональной организации предпринимательской деятельности. Например, федеральное правительство устанавливает определенный порядок деятельности федеральных предприятий и рекомендует органам исполнительной власти субъектов Федерации установить аналогичный порядок для принадлежащих им предприятий.

При использовании метода рекомендаций в нормотворческой деятельности применяются особые виды правовых норм – *рекомендательные нормы*. Такие нормы содержатся в нормативных актах, именуемых примерными (примерные договоры, примерные положения). Их следует отличать от типовых актов (типовых договоров, типовых положений), которые содержат императивные нормы, т.е. нормы обязательного характера. *Метод рекомендаций* является гибким, его использование позволяет регулировать деятельность предпринимателей в мягкой форме, не стесняя их хозяйственной самостоятельности. Казалось бы, при переходе к рыночной экономике такой метод регулирования должен был получить широкое распространение. Однако в условиях существующего в нашей стране правового нигилизма, когда зачастую не соблюдаются даже императивные предписания, этого не случилось. Потенциальные возможно-

сти метода рекомендаций в регулировании предпринимательских отношений используются в недостаточной степени.

Рассматриваемые методы правового регулирования тесно связаны между собой и используются в сочетании. Было бы неверно связывать тот или иной метод с определенным видом предпринимательских отношений, например, метод автономных решений – с отношениями в процессе предпринимательской деятельности, а метод обязательных предписаний – с отношениями при ее организации. В действительности дело обстоит гораздо сложнее. Так, поставка по общему правилу регулируется методом согласования, но при поставке продукции для государственных нужд казенными предприятиями используется *метод обязательных предписаний*. С другой стороны, метод обязательных предписаний применяется главным образом в отношениях предприятий с государственными и иными органами, но в холдингах он используется в отношениях между двумя предприятиями – основным и дочерним.

Поскольку используемые в предпринимательском праве методы регулирования тесно связаны между собой, применяются в сочетании и во взаимодействии, некоторые ученые предлагают рассматривать их как элементы *единого метода*¹. При этом подходе подчеркивается единство различных методов регулирования. Но, даже если признать их единым методом, в его рамках, тем не менее, сохранятся указанные три способа правового воздействия на предпринимательские отношения.

§4. Принципы предпринимательского права

Принципами предпринимательского права являются закрепленные в законодательстве основополагающие начала правового регулирования предпринимательской деятельности.

Основными принципами предпринимательского права являются: *свобода предпринимательской деятельности, юридическое равенство различных форм собственности, используемых, в предпринимательской деятельности, свобода конкуренции и ограничение монополистической деятельности, получение прибыли как цель предпринимательской деятельности, законность в предпринимательской деятельности, сочетание частноправовых и публично-правовых начал в предпринимательском праве, единство экономического и правового пространства, государственное регулирование предпринимательской деятельности.*

Свобода предпринимательской деятельности. Свобода предпринимательской деятельности подразумевает право гражданина или организации вести предпринимательскую деятельность в любой сфере экономики. Этот принцип

¹ Предпринимательское право: учеб. пособие / под ред. С.А. Зинченко, Г.И. Колесника. Ростов н/Д, 2011, С. 15.

закреплен в ст. 8 Конституции РФ¹. В ней говорится о свободе экономической деятельности, одним из видов которой является предпринимательская деятельность. Более конкретно о свободе именно предпринимательской деятельности говорится в ст. 34 Конституции РФ. В соответствии с ч. 1 этой статьи каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Однако не следует думать, что свобода предпринимательской деятельности абсолютна. Она может быть ограничена законом в общественных интересах. Одним из таких ограничений является *система лицензирования отдельных видов деятельности*. Эта система получила в нашей стране значительное распространение и используется как форма предварительного контроля за хозяйственной деятельностью. До 1995 г. порядок лицензирования отдельных видов деятельности определялся Законом РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности». Согласно п. 4 ст. 21 этого закона перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию, определялся Советом Министров РСФСР, Советами Министров республик, входящих в ее состав, а также уполномоченными ими органами. В связи с этим, лицензионная система получила чрезмерное распространение. Это создавало почву для бюрократических излишеств в сфере экономики и не было обоснованным по существу, поскольку предварительный контроль за предпринимательской деятельностью путем выдачи лицензий во многих случаях мог быть заменен последующим контролем за этой деятельностью. Ситуация изменилась с принятием Гражданского кодекса РФ, в котором установлено, что система лицензирования может вводиться только на основе закона (ст. 49 ГК РФ). В настоящее время основополагающим нормативным актом в области лицензирования является Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности». В нем устанавливается общий порядок лицензирования и предусматривается, что Правительство РФ утверждает положения о лицензировании конкретных видов деятельности. Кроме того, Правительство РФ определяет федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие лицензирование конкретных видов деятельности, и устанавливает виды деятельности, лицензирование которых проводится органами субъектов РФ². Статья 17 Закона о лицензировании приводит перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия.

Юридическое равенство различных форм собственности, используемых в предпринимательской деятельности. Предпринимательская деятельность может вестись на базе любой формы собственности. В соответствии со ст. 8 Кон-

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 дек. 1993 г.) // РГ. 1993. 25 дек. № 237.

² Об организации лицензирования отдельных видов деятельности: Постановление Правительства РФ от 26 янв. 2006 г. № 45 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2006 г. № 6. Ст. 700.

ституции РФ в России признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. На первом месте здесь названа частная собственность, что объясняется ее значением в условиях рыночной экономики. Частная собственность может принадлежать гражданам или юридическим лицам. Государственная собственность может принадлежать РФ в целом или ее отдельным субъектам. На базе государственной собственности действуют государственные предприятия. Муниципальная собственность принадлежит городам, сельским поселениям и другим муниципальным образованиям, которые создают на базе своей собственности муниципальные предприятия, используют свое имущество в целях развития соответствующей территории. Принцип равенства форм собственности предполагает установление в основном единого правового режима имущества предприятий различных форм собственности и равную правовую защиту их имущества. Однако это не исключает особенностей правового регулирования деятельности предприятий различных форм собственности. Частноправовые и публично-правовые элементы в регулировании предпринимательской деятельности государственных и частных предприятий проявляются в разной степени. Применительно к государственным предприятиям в большей мере выражен публично-правовой характер регулирования отдельных вопросов их деятельности. Но в принципе правовое регулирование деятельности предприятий в основе своей является единым, независимо от форм собственности.

Принцип поддержания конкуренции и ограничения монополистической деятельности. Данный принцип – необходимое условие развития рыночной экономики и осуществления предпринимательской деятельности.

На необходимость поддержки конкуренции указывается в ст. 8 Конституции РФ. Согласно ч. 2 ст. 34 Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Важную роль в осуществлении рассматриваемого принципа играет антимонопольное законодательство. Первоначально основным нормативным актом в этой области был Закон РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках».¹ В настоящее время большинство положений этого нормативного акта отменены и основное значение в регулировании антимонопольных отношений имеет Федеральный закон «О защите конкуренции»² (далее – Закон о защите конкуренции). Антимонопольное законодательство предусматривает, что монополистическая деятельность может осуществляться одним хозяйствующим субъектом или по согласованию между

¹ О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках (утратил силу): Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1991 г. № 16. ст. 499.

² О защите конкуренции: Закон Рос. Федерации от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2006 г. № 31 (ч.1). Ст. 3434.

несколькими субъектами, например, путем заключения договоров о разделе рынков, об установлении или поддержании цен, об ограничении доступа на рынок и др. Законодательством выделяется особая группа предприятий-монополистов, к которым относятся хозяйствующие субъекты, доминирующие на определенном товарном рынке. Согласно ст. 5 Закона о конкуренции по общему правилу доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50%, а при некоторых условиях может быть и меньше, однако не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке не превышает 35%. Федеральным антимонопольным органом является Федеральная антимонопольная служба (ФАС), действующая на основе Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 331¹. ФАС РФ подчиняется непосредственно Правительству РФ. К полномочиям данной службы относятся: контроль за монополистической деятельностью, издание индивидуальных и нормативных правовых актов. Основная задача ФАС РФ – обеспечивать выполнение антимонопольного законодательства, давать обязательные предписания об устранении допущенных нарушений. Антимонопольный орган осуществляет контроль за созданием и реорганизацией хозяйствующих субъектов. Приобретение крупными и доминирующими на рынке хозяйствующими субъектами значительных пакетов акций допускается лишь с согласия антимонопольного органа. ФАС РФ применяет санкции к нарушителям антимонопольного законодательства. Специальные правила установлены для естественных монополий. Они определены Федеральным законом «О естественных монополиях»². Субъектами естественных монополий являются предприятия, которые в силу технологических особенностей производства наиболее успешно работают в отсутствие конкуренции. К сферам деятельности естественных монополий относятся транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам, транспортировка газа по трубопроводам, железнодорожные перевозки и некоторые другие виды деятельности. Особой формой регулирования деятельности естественных монополий является определение потребителей, подлежащих обязательному обслуживанию. Согласно ст. 11 и 25 Федерального закона «О естественных монополиях» споры и разногласия, возникающие между субъектами естественных монополий, их потребителями и органами исполнительной власти субъектов РФ, связанные с установлением и применением цен (тарифов), подлежат обязательному урегулированию в досудебном порядке органом регулирования естественных монополий.

¹ Об утверждении положения о федеральной антимонопольной службе: Постановление Правительства Рос. Федерации от 30 июня 2004 г. № 331 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2004 г. № 30. Ст. 3032.

² О естественных монополиях: Федеральный закон от 17 авг. 1995 г. № 147-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1995 г. № 34. Ст. 3426.

Получение прибыли как цель предпринимательской деятельности. Предпринимательская деятельность направлена на получение прибыли. В этом состоит одно из основных отличий предпринимательства от иных видов предпринимательской деятельности. В условиях плановой экономики также учитывалась прибыль предприятий, но получение прибыли не было целью хозяйственной деятельности, а являлось лишь показателем ее эффективности. Предприятие получает прибыль, если его товары или услуги пользуются спросом, т.е. удовлетворяют определенные общественные потребности. В то же время удовлетворение общественных потребностей в некоторых случаях может иметь место и независимо от получения прибыли. Например, государственное унитарное предприятие производит продукцию, предназначенную для обороны страны, которая может быть убыточной, но необходима для общества. Некоммерческие организации для осуществления своих основных задач могут вести предпринимательскую деятельность, но получение прибыли не является основной целью их деятельности, а если прибыль образуется, она не распределяется между участниками такой организации, как это происходит в коммерческих организациях. В некоторых случаях муниципальные предприятия обслуживают население без получения прибыли, иногда такие предприятия являются убыточными и работают с дотацией от государства. Следовательно, из общего принципа получения прибыли как цели предпринимательской деятельности имеются исключения, особенно в сфере государственного и муниципального предпринимательства.

Принцип законности в предпринимательской деятельности. Предпринимательская деятельность должна осуществляться при строгом соблюдении регулирующих ее правовых норм. Законность обеспечивает стабильность, устойчивость предпринимательских отношений, столь важных для предпринимательства. Принцип законности обязателен не только для предпринимателей, но и для государственных и иных органов, осуществляющих регулирование их деятельности. Данный вопрос регулируется ст. 13 ГК РФ.

Принцип сочетания частноправовых и публично-правовых начал в правовом регулировании предпринимательской деятельности. Предприниматели ведут свой бизнес в собственных интересах, их права защищаются законодательством. Однако это не означает, что задачи правового регулирования предпринимательской деятельности состоят лишь в защите прав предпринимателей. При осуществлении предпринимательской деятельности должны учитываться также интересы государства и всего общества. Таким образом, правовое регулирование предпринимательской деятельности должно основываться на сочетании частных и публичных интересов, частноправовых и публично-правовых начал. Безусловно, правовое регулирование предпринимательской деятельности осуществляется в большей степени нормами гражданского права. Граждан-

ское право является основой частного права, гражданское законодательство используется для регулирования предпринимательской деятельности в целях охраны интересов предпринимателей и их контрагентов. Но не стоит забывать и том, что помимо частноправовых норм имеются публично-правовые нормы, ограждающие интересы общества от недобросовестных действий предпринимателей, направляющие их деятельность на обеспечение общественных интересов. Публично-правовые нормы, регулирующие предпринимательство, не вошли в ГК РФ за редкими исключениями, к которым относятся, например, нормы о государственной регистрации юридических лиц. ГК РФ конструируется в основном как частноправовой закон, в соответствии с п. 3 ст. 2 ГК РФ гражданское законодательство не применяется к отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым, финансовым и административным отношениям. В литературе высказано мнение, что сочетание частноправовых и публично-правовых начал в регулировании предпринимательской деятельности наилучшим образом могло бы быть обеспечено путем развития единого предпринимательского законодательства, включающего как частноправовые, так и публично-правовые нормы. Это могло бы быть обеспечено путем принятия предпринимательского кодекса или иного обобщающего закона по регулированию предпринимательских отношений.

Принцип единого экономического и правового пространства. Согласно ч. 1 ст. 8 Конституции РФ в нашей стране гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств. Согласно этому принципу, на территории России не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Ограничения могут вводиться в соответствии с законом, в том случае, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни, здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Единство экономического пространства должно обеспечиваться единым правовым регулированием предпринимательских отношений. Поэтому установление правовых основ единого рынка п. «ж» ст. 71 Конституции РФ отнесено к ведению Российской Федерации. Единое экономическое пространство неразрывно связано с единым правовым пространством; в этом смысле можно говорить о едином экономическом и правовом пространстве. Правовые основы единого рынка определяются в федеральном законодательстве, но это не означает, что субъекты РФ лишены возможности на своем уровне осуществлять правовое регулирование предпринимательской деятельности. Они также участвуют в правовом регулировании предпринимательской деятельности в соответствии со ст. 72 и 73 Конституции РФ.

Принцип государственного регулирования предпринимательской деятельности. Государственное регулирование предпринимательской деятельности характерно для любого государства. В зависимости от уровня экономического и социального развития, политических условий, исторических традиций, национальных особенностей и иных обстоятельств государственное регулирование осуществляется различными способами. В условиях плановой экономики в СССР применялись жесткие административные формы и методы государственного регулирования предпринимательской деятельности. Переход России к рыночным условиям хозяйствования потребовал пересмотра системы государственного регулирования экономики. Возникла необходимость изменить формы и методы этого регулирования в целях обеспечения развития предпринимательской деятельности. На этом пути было сделано немало ошибок. В 1992–1993 гг. была сделана попытка полного отказа от государственного регулирования предпринимательской деятельности путем введения «шоковой терапии», основанной на том, что экономические процессы должны развиваться на базе полного саморегулирования. Это привело к разрушению целых отраслей промышленности, поставило экономику в кризисное состояние. Попытки отказа от государственного регулирования в нашей стране основывались на представлении о том, что государственное регулирование экономики присуще только социалистической системе, а при переходе к рыночной экономике от него следует отказаться. В нашей стране осуществляется государственное прогнозирование и программирование социально-экономического развития. Долгосрочный прогноз социально-экономического развития составляется один раз в пять лет на 10-летний период. Прогноз и программа на среднесрочную перспективу разрабатываются на период от трех до пяти лет. Более конкретные задачи социально-экономического развития предусматриваются в разрабатываемом ежегодно прогнозе на краткосрочную перспективу и в целевых программах. В соответствии с целевыми программами осуществляется поставка продукции для государственных нужд. В последнее время в нашей стране государственному регулированию экономики стало уделяться больше внимания. Создаются особые экономические зоны, образован государственный инвестиционный фонд, оказывается поддержка инновационной деятельности, проводятся другие меры, рассматриваемые в последующих главах. Формы государственного регулирования предпринимательской деятельности многообразны. К ним относятся не только ограничительные меры, но и государственная поддержка предпринимательской деятельности, необходимой для государства и общества. Важное значение имеют государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности, лицензирование отдельных видов деятельности, антимонопольное регулирование, налоговое регулирование, техническое регулирование, регулирование цен на продукцию предприятий, доминирующих на рын-

ке, и др. Государственное регулирование предпринимательства осуществляется, как правило, в масштабах страны. В некоторых случаях оно проводится и на региональном уровне. Государственное регулирование предпринимательской деятельности осуществляется в соответствии с законодательством. Издание актов законодательства, нормотворческая деятельность государства являются своеобразной формой государственного регулирования предпринимательской деятельности. Устанавливая на длительное время стабильные правила ведения предпринимательской деятельности, государство в особой форме руководит экономикой, создает необходимые юридические условия для осуществления предпринимательства. Использование такой формы регулирования в наибольшей степени соответствует условиям рыночной экономики, позволяя обеспечивать свободу предпринимательской деятельности на основе сочетания частных и публичных интересов. Главное, что должно быть достигнуто при осуществлении государственного регулирования – соблюдение баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства и общества в целом.

§5. Источники предпринимательского права

Под источниками права понимаются формы выражения во вне норм права. Эти формы различны в разных правовых системах. Так, в англо-саксонской правовой системе в качестве источника права наряду с законом широко используется также судебный прецедент европейской, тогда как континентальной системе права главным источником права является закон. Россия относится к континентальной системе права, поэтому основным источником в нашей стране является закон.

Следует отметить, что в нашей стране распространено понятие законодательства, включающего не только законы в собственном смысле, но и указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные акты субъектов РФ, ведомственные нормативные акты. В таком смысле понимается и предпринимательское законодательство как источник предпринимательского права. Предпринимательское законодательство является основным источником предпринимательского права. Если предпринимательское право как отрасль права представляет собой совокупность норм по регулированию предпринимательских отношений, то предпринимательское законодательство – это совокупность нормативных актов, в которых содержатся данные нормы.

Предпринимательское законодательство постоянно развивается. Становление и развитие предпринимательства требует разработки и юридического закрепления новых форм ведения предпринимательской деятельности. В то же время некоторые принципиальные положения нормативного правового регулирования предпринимательской деятельности остаются неизменными.

Актом высшей юридической силы является закон. Основным законом является Конституция РФ, которая определяет основные принципиальные положения, относящиеся ко всем отраслям права. Все законы должны соответствовать Конституции РФ, а в случае несоответствия могут быть обжалованы в Конституционный Суд РФ. В случае признания Конституционным судом РФ закона, не соответствующим Конституции РФ, закон или его отдельные положения утрачивают силу. Федеральные законы принимаются Федеральным собранием РФ в соответствии с процедурой, установленной Конституцией РФ. В ней выделяется особый вид законов – конституционные законы, прямо предусмотренные в Конституции РФ. Они принимаются квалифицированным большинством голосов и имеют более высокую юридическую силу, чем другие законы, которые не должны противоречить конституционным законам. Почти все законы в области правового регулирования предпринимательской деятельности являются обычными, а не конституционными.

Далее в иерархии источников права следует назвать *кодексы*. Частноправовые нормы предпринимательского права регулируются Гражданским кодексом РФ. Принятие 1 и 2 части ГК РФ позволило улучшить частноправовое регулирование предпринимательской деятельности. ГК РФ охватывает своим регулированием предпринимательские и товарные отношения. Кроме этого, в ряде случаев в ГК РФ определяются внутрихозяйственные и внутрифирменные отношения. В данном документе содержится большое количество норм, регулирующих предпринимательство, в том числе понятие предпринимательской деятельности, организационно-правовые формы ее осуществления, правовой режим имущества предпринимателей, предпринимательские договоры. ГК РФ также содержит отдельные нормы публично-правового характера. Кроме гражданского кодекса РФ, нормы, касающиеся регулирования предпринимательской деятельности, содержатся также в Налоговом кодексе РФ¹, Кодекс об административных правонарушениях РФ² и других.

Предпринимательская деятельность регулируется многочисленными законами. Так, правовое положение хозяйствующих субъектов определяется Федеральным законом «Об акционерных обществах»³, Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью»⁴, Федеральным законом от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитар-

¹ Налоговый кодекс. Ч.1: Фед. закон от 31 июля 1998 г. 146-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1998 г. № 31. Ст. 3824. Ч. 2; Фед. закон от 5 авг. 2000 г. № 117-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2000 г. № 32. Ст. 3340.

² Кодекс об административных правонарушениях: Фед. закон от 30 дек. 2001 г. №195-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 1 (ч.1) Ст. 1.

³ Об акционерных обществах: Фед. закон от 26 дек. 1995 г. № 208-ФЗ Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 1. Ст. 1.

⁴ Об обществах с ограниченной ответственностью: Фед. закон от 8 февр.1998 г. № 14-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации.1998. № 7. Ст. 785.

ных предприятиях»¹, многими другими законами и иными нормативными актами.

Предпринимательский кодекс в России отсутствует, хотя в начале 90-х гг. была предусмотрена необходимость его разработки. Проект предпринимательского кодекса был разработан Институтом государства и права РАН совместно с другими организациями, но принят не был.

Помимо законов, существуют и другие нормативные акты, являющиеся источниками предпринимательского права. Такие нормативные акты должны соответствовать законам, не противоречить им. Поэтому они и называются обычно *подзаконными актами*. Среди них особенно значимы указы Президента РФ. Роль президентских указов в регулировании предпринимательской деятельности весьма велика, в этой области было издано большое количество указов, особенно на начальном этапе развития рыночной экономики. Чрезмерное расширение указного законодательства объективно приводило к принижению роли закона. В настоящее время президентские указы, регулирующие предпринимательскую деятельность, издаются гораздо реже. Согласно ч. 3 ст. 90 Конституции РФ указы и распоряжения Президента РФ не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам.

Следующий вид нормативных актов, используемых для регулирования предпринимательской деятельности, – постановления Правительства РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 115 Конституции РФ они издаются на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов и президентских указов. Согласно ч. 3 той же статьи Конституции РФ в случае противоречия постановлений и распоряжений Правительства РФ указанным нормативным актам они могут быть отменены Президентом РФ. В условиях плановой экономики постановления Правительства РФ составляли основную массу нормативных актов предпринимательского законодательства. В настоящее время главная роль в регулировании предпринимательской деятельности принадлежит законам.

Немалое значение в регулировании предпринимательской деятельности имеют и ведомственные нормативные акты, например, акты Минэкономразвития России. Ведомственные нормативные акты издаются в пределах полномочий соответствующих органов во исполнение законов, президентских указов и правительственных постановлений. Количество ведомственных нормативных актов весьма велико. Обилие ведомственных нормативных актов создает неудобства для хозяйствующих субъектов и нередко приводит к ограничению их прав. Подобные акты приобретают юридическую силу только после их регистрации и официального опубликования. Запрещается издание ведомственных нормативных актов в виде писем и телеграмм.

¹ О государственных и муниципальных унитарных предприятиях: Фед. закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 48. Ст. 4746.

Для регулирования предпринимательской деятельности используются также локальные нормативные акты. Такие акты регулируют предпринимательскую деятельность на уровне предприятий и принимаются их учредителями либо самими предприятиями (коммерческими организациями). К числу актов, утверждаемых учредителями, относятся, например, уставы предприятий. Устав предприятия, будучи его учредительным документом, определяет порядок организации и деятельности данного хозяйствующего субъекта. В принимаемых предприятиями локальных нормативных актах устанавливаются права и обязанности их подразделений, регулируются внутривладельческие (внутрикорпоративные) отношения.

Большая часть нормативных актов предпринимательского законодательства имеет общий характер, относится к регулированию всех видов предпринимательской деятельности, всех хозяйствующих субъектов. Однако наряду с актами общего характера имеются и специальные нормативные акты, акты специального регулирования предпринимательской деятельности. Они относятся не ко всем, а лишь к отдельным субъектам предпринимательского права, к определенным видам предпринимательской деятельности. В качестве примера такого акта можно назвать Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»¹, распространяющийся только на малые предприятия и индивидуальных предпринимателей. Несмотря на значительный объем предпринимательского законодательства, некоторые вопросы предпринимательской деятельности в нем до сих пор не урегулированы. Для того чтобы облегчить решение практических вопросов, установлен порядок применения в подобных случаях законодательства СССР, не противоречащего новому российскому законодательству. Наряду с общим установлением возможности применения законодательства СССР на территории России относительно гражданского законодательства об этом говорится в законах о введении в действие ч. 1 и 2 ГК РФ. Разумеется, по мере развития законодательства РФ применение законодательства СССР утрачивает значение.

Радикальному улучшению законодательства помогает его кодификация. Как отмечено выше, кодификация гражданского законодательства помогла упорядочению частноправового регулирования предпринимательской деятельности, но не затронула публично-правового регулирования экономики. Иными словами, отсутствует системный подход, обеспечивающий единство частноправовых и публично-правовых начал в регулировании предпринимательской деятельности. Несмотря на попытки разработки единого системообразующего закона – предпринимательского кодекса, эта проблема до сих пор не решена.

¹ О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: Фед. закон от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2007 г. № 31. Ст. 4006.

Наряду с нормативными правовыми актами имеются и другие источники предпринимательского права. К ним, в частности, относятся обычаи т.е. обычное право, регулирующее предпринимательскую деятельность. Обычаями признаются сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе. Под обычаем делового оборота понимается не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, т.е. достаточно определенное в своем содержании, широко применяемое в какой-либо сфере предпринимательской деятельности правило поведения. Обычай делового оборота может быть применен судом при разрешении спора, вытекающего из предпринимательской деятельности (ст. 5 ГК РФ). Обычаи делового оборота применяются с целью восполнения пробелов законодательства.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ составной частью правовой системы нашей страны являются общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ. Если международным договором установлены иные правила, чем предусмотренные законом, применяются правила международного договора. Двусторонние и многосторонние международные договоры, в которых участвует Россия, содержащие нормы, относящиеся к регулированию предпринимательской деятельности, являются источниками предпринимательского права нашей страны. Примером может служить Венская Конвенция ООН от 11 апреля 1980 г. «О договорах международной купли-продажи товаров». Нормы предпринимательского права содержатся в некоторых международных договорах, заключенных в рамках СНГ.

В нашей стране, как и в других государствах европейской континентальной (романо-германской) системы права, судебное решение не признается источником права. Однако иногда высказывается мнение, что источником права могут быть признаны постановления Пленумов Верховного суда РФ и Высшего Арбитражного суда РФ о порядке рассмотрения определенных категорий дел. В таких постановлениях даются руководящие указания судам о порядке рассмотрения соответствующих споров, однако они содержат не новые нормы права, а положения о порядке применения действующего законодательства, принимаемые в целях обеспечения его единообразного толкования и применения в судебной практике. Хотя такие постановления высших судебных инстанций имеют весьма важное значение, источником права они не являются.

ГЛАВА 2. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§1. Понятие и виды субъектов предпринимательской деятельности

Субъект права – наиболее широкая категория правоведения. Субъект является одним из элементов правоотношения, наряду с объектами и содержанием. *Субъектами права* являются участники общественных отношений, которые, в соответствии с законодательством, могут быть носителями прав и обязанностей. Соответственно субъекты предпринимательского права, а следовательно, и предпринимательской деятельности – это носители предпринимательских прав и обязанностей. Эти права и обязанности относятся как к сфере непосредственного осуществления предпринимательской деятельности, так и ее регулирования.

Субъекты предпринимательской деятельности – это лица, которые осуществляют предпринимательскую деятельность, участники, стороны предпринимательских отношений.

Состав субъектов предпринимательской деятельности включает в себя три группы субъектов. Первую группу представляют физические лица: граждане, иностранные граждане и лица без гражданства. Вторую группу составляют юридические лица, которые подразделяются в зависимости от цели деятельности на коммерческие и некоммерческие организации. Третью группу представляют публично-правовые образования: Российская федерация, субъекты РФ, муниципальные образования. Основными формами предпринимательской деятельности в России являются: индивидуальная (частное предпринимательство) и коллективная (предусматривающая создание юридического лица). Что касается участия публично-правовых образования, то они чаще всего осуществляют его через создание государственных и муниципальных предприятий, а также в качестве покупателя или заказчика по договорам поставки товаров или подрядных работ для государственных нужд.

§2. Правовое положение индивидуального предпринимателя

В России индивидуальной формой предпринимательства является осуществление предпринимательской деятельности без образования юридического лица.

В соответствии с п. 1 ст. 23 Конституции РФ гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Заниматься предпринимательской деятельностью, по общему правилу, могут полностью дееспособные граждане. *Полная дееспособность – способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять любые допускаемые законом имущественные и личные неимущественные права, принимать на себя и исполнять любые обязанности*, т.е. реализовывать принадлежащую ему правоспособность в полном объеме¹. В соответствии со ст. 21 ГК РФ полная дееспособность наступает в 18 лет. При этом в законе предусмотрены случаи, когда полностью дееспособным может быть признан гражданин, не достигший 18-летнего возраста: во-первых, несовершеннолетний, вступивший в брак до достижения 18 лет (п. 2 ст. 21 ГК РФ), во-вторых, объявленный полностью дееспособным несовершеннолетний в порядке эмансипации (ст. 27 ГК РФ). С 1 января 2004 года вступили в силу поправки к закону «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее – Закон о государственной регистрации)², в соответствии с которыми граждане вправе заниматься предпринимательской деятельностью с 14 лет.

Индивидуальным предпринимателем может быть физическое лицо – гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства.

Гражданин, являющийся индивидуальным предпринимателем, осуществляет коммерческую деятельность, выступая под своим именем. Некоторые авторы справедливо отмечают также инициативный, творческий аспект предпринимательской деятельности. А творчество требует времени, энергии и интеллектуальных ресурсов³. Индивидуальный предприниматель для осуществления предпринимательской деятельности и повышения ее эффективности вправе использовать не только самостоятельный, но и наемный труд, заключив в этих целях трудовые договоры с наемными работниками. В таком случае он, не переставая оставаться самостоятельным работником, выступает одновременно и в другом качестве – в качестве работодателя. Индивидуальный предприниматель – работодатель, вступает в трудовые отношения с работниками по общим правилам ТК РФ с учетом особенностей регулирования труда работников, работающих у работодателей – физических лиц, установленных в гл. 48 ТК РФ⁴.

Таким образом, индивидуальным предпринимателем по российскому праву является зарегистрированное в этом качестве в установленном порядке физическое лицо (гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства), осуществляющее предпринимательскую деятельность

¹ Гражданское право: учебник. Т. 1 / отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2019.

² О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: Фед. закон от 8 авг. 2001 г. № 129-ФЗ // Собр. Законодательства Рос. Федерации. 2001 г. № 33 (ч.1). Ст. 3431.

³ Волгин В.В. Индивидуальный предприниматель: Практич. пособие. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Дашков и Ко, 2003. С. 15.

⁴ Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / под общ. ред. М.Ю. Тихомирова. М.: Изд. Тихомирова М.Ю., 2005. С. 671 и сл.

непосредственно (от своего имени, без образования для этой цели юридического лица и своим самостоятельным трудом), которое в этих целях действует самостоятельно, если обладает полной дееспособностью, и с согласия законного представителя, если дееспособность этого лица ограничена в силу возраста или закона.

Статус индивидуального предпринимателя лицо получает после прохождения государственной регистрации в установленном законом порядке. Данное правило справедливо не только для России, но и для многих зарубежных стран. Обычно оно осуществляется путем внесения соответствующих сведений о лице в специальные государственные регистры – торговые реестры (в Германии, Франции, Японии и др.). В то же время в некоторых государствах, например в Великобритании, регистрация индивидуальных предпринимателей в организации, ведущей торговый реестр, не является обязательной. Здесь учет граждан-коммерсантов осуществляется налоговыми органами для целей налогообложения¹. Законодательство Финляндии также не требует регистрации индивидуальных предпринимателей в торговом реестре².

Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей – это акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в Государственный реестр сведений о приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений об индивидуальных предпринимателях в соответствии с Законом о государственной регистрации (ст. 1 Закон о государственной регистрации).

В настоящее время федеральное законодательство о государственной регистрации состоит из ГК РФ, ФЗ от 08.08.2001 «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и издаваемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

Государственная регистрация индивидуального предпринимателя осуществляется по месту его жительства. Она сформулирована как императивная, не предполагающая иных вариантов определения места государственной регистрации; толковать ее расширительно недопустимо. В связи с этим лица, не имеющие определенного места жительства, не могут быть зарегистрированы в качестве индивидуальных предпринимателей.

Следует отметить, что процедура государственной регистрации носит сугубо формальный характер. Регистрирующий орган не вправе рассматривать

¹ Коммерческое право зарубежных стран: учеб. пособие /под ред. В.Ф. Попондопуло. СПб.: Питер, 2003. С. 140.

² Предпринимательское (хозяйственное) право: учебник в 2 т. Т. 1 / отв. ред. О.М.Оолейник. М.: Юрист, 2003. С. 150.

вопросы о целесообразности государственной регистрации, соблюдении физическим лицом правовых норм (кроме относящихся непосредственно к регистрации), готовности гражданина к предпринимательству, наличии у него необходимого имущества, образования, профессиональных навыков и т.п. Задача указанного органа заключается в том, чтобы проверить полноту и правильность оформления предоставляемых для регистрации документов, а также факт оплаты заявителем государственной пошлины в установленном размере. Регистрирующий орган не вправе потребовать от заявителя какие-либо дополнительные документы, кроме тех, которые исчерпывающим образом перечислены в Законе о государственной регистрации.

Регистрацию индивидуальных предпринимателей, равно как и юридических лиц в настоящее время осуществляют налоговые органы. В соответствии со ст. 2 Закона о государственной регистрации налоговые органы осуществляют следующие функции регистрации предпринимателей:

- государственная регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя;
- государственная регистрация изменений в сведения об индивидуальном предпринимателе;
- государственная регистрация при прекращении лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;
- предоставление сведений о физическом лице, зарегистрированном в качестве индивидуального предпринимателя до 1 января 2004 г.;
- выдача выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей о конкретном физическом лице, осуществляющем деятельность в качестве индивидуального предпринимателя.

В соответствии с Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" для государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в регистрирующий орган представляются следующие документы:

- а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством РФ;
- б) копия основного документа физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является гражданином Российской Федерации);
- в) копия документа, установленного федеральным законом или признаваемого в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя (в случае, если

физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является иностранным гражданином);

г) копия документа, предусмотренного федеральным законом или признаваемого в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность лица без гражданства, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является лицом без гражданства);

д) копия свидетельства о рождении физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, или копия иного документа, подтверждающего дату и место рождения указанного лица в соответствии с законодательством Российской Федерации или международным договором Российской Федерации (в случае, если представленная копия документа, удостоверяющего личность физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, не содержит сведений о дате и месте рождения указанного лица);

е) копия документа, подтверждающего право физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, временно или постоянно проживать в РФ (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является иностранным гражданином или лицом без гражданства);

ж) подлинник или копия документа, подтверждающего в установленном законодательством Российской Федерации порядке адрес места жительства физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, в Российской Федерации (в случае, если представленная копия документа, удостоверяющего личность физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, или документа, подтверждающего право физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, временно или постоянно проживать в Российской Федерации, не содержит сведений о таком адресе);

з) нотариально удостоверенное согласие родителей, усыновителей или попечителя на осуществление предпринимательской деятельности физическим лицом, регистрируемым в качестве индивидуального предпринимателя, либо копия свидетельства о заключении брака физическим лицом, регистрируемым в качестве индивидуального предпринимателя, либо копия решения органа опеки и попечительства или копия решения суда об объявлении физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, полностью дееспособным (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является несовершеннолетним);

и) документ об уплате государственной пошлины.

Пункт 4 ст. 9 Закона о государственной регистрации в императивной норме установил для регистрирующих органов запрет на истребование от заявителя документов, не предусмотренных этим Федеральным законом. Нарушение данного запрета должно рассматриваться как нарушение порядка государственной регистрации и влечь юридическую ответственность на основании ст. 24 Закона о государственной регистрации.

Требования к оформлению документов, предоставляемых в регистрирующий орган, установлены Правительством РФ. Постановлением Правительства РФ от 19.06.2002 N 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей»¹. Этим же Постановлением утверждены Требования к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей.

Документы предоставляются в регистрирующий орган непосредственно или направляются почтовым отправлением с объявленной ценностью при его пересылке и описью вложения.

Требования к оформлению документов, предоставляемых в регистрирующий орган, устанавливаются Правительством РФ.

Заявление, предоставляемое в регистрирующий орган, удостоверяется подписью уполномоченного лица (заявителя), подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке. При этом заявитель указывает свои паспортные данные или в соответствии с законодательством Российской Федерации данные иного удостоверяющего личность документа и идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии). Представление физическим лицом названного заявления без нотариально удостоверенной подписи заявителя вопреки требованию императивной нормы фактически означает непредставление необходимых для государственной регистрации документов и в силу п. 1 ст. 23 Закона о государственной регистрации может повлечь отказ в государственной регистрации индивидуального предпринимателя.

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

На регистрирующий орган возлагается обязанность обеспечить учет и хранение всех предоставленных при государственной регистрации документов.

¹ Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей: Постановление Правительства Рос. Федерации от 19 июня 2002 г. № 439 // Собр. Законодательства Рос. Федерации. 2002. № 26. Ст. 2586.

Заявителю выдается расписка в получении документов с указанием перечня и даты их получения регистрирующим органом в случае, если документы предоставляются в регистрирующий орган непосредственно заявителем. 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.

Юридическое значение расписки состоит в том, что она является документом, доказывающим факт и дату получения регистрирующим органом документов, предоставленных при государственной регистрации. Поэтому отказ в выдаче расписки не допускается ни при каких обстоятельствах.

Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем три рабочих дня со дня предоставления документов в регистрирующий орган. Датой представления документов для государственной регистрации индивидуального предпринимателя считается день их получения регистрирующим органом (п. 2 ст. 9 Закона о государственной регистрации). С даты получения надлежащим регистрирующим органом всех предусмотренных для конкретного случая государственной регистрации документов начинается течение срока, отведенного на совершение действий по государственной регистрации.

Не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации регистрирующий орган обязан выдать (направить) заявителю документ, подтверждающий факт внесения записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей. В данном случае таким документом является свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (форма N P61001, утвержденная Постановлением Правительства РФ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей»)

Отказ в государственной регистрации допускается только в случаях, исчерпывающим образом определенных в ст. 23 Закона о государственной регистрации. К ним относятся:

а) непредставление определенных указанным Федеральным законом необходимых для государственной регистрации документов;

б) предоставление документов в ненадлежащий регистрирующий орган. Надлежащим регистрирующим органом является регистрирующий орган по месту жительства заявителя. В случае предоставления документов в регистрирующий орган не по месту жительства заявителя такой орган не обязан пересылать предоставленные документы в надлежащий регистрирующий орган;

в) случаи, предусмотренные п. 4 ст. 22.1 Закона о государственной регистрации. Напомним, что согласно этому пункту не допускается государственная регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, если: а) не утратила силу его государственная регистрация в таком качестве; б) не истек срок в три года со дня принятия Арбитражным судом решения о признании его несостоятельным (банкротом) в связи с невозможностью удовлетворить требования кредиторов, связанные с ранее осуществляемой им предпринимательской деятельностью; в) не истек год со дня принятия судом решения о прекращении в принудительном порядке его деятельности в качестве индивидуального предпринимателя; г) не истек срок, на который данное лицо по приговору суда лишено права заниматься предпринимательской деятельностью.

Решение об отказе в государственной регистрации принимается в течение того же срока, который отведен для принятия решения о государственной регистрации (не более пяти рабочих дней со дня предоставления документов в регистрирующий орган). Оно должно содержать основания отказа с обязательной ссылкой на конкретные нарушения из числа названных выше.

С целью предотвратить случаи принятия произвольных, незаконных решений об отказе в государственной регистрации предъявляются строгие требования к оформлению этих решений. Постановлением Правительства РФ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей». Названные формы решений об отказе в государственной регистрации содержат прямые указания на ошибки, допущенные заявителем при обращении за государственной регистрацией.

Решение 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 (в Арбитражном суде). Административный порядок обжалования (в вышестоящий орган) Законом о государственной регистрации не предусмотрен.

Ответственность регистрирующих органов и их должностных лиц за нарушения Закона о государственной регистрации предусмотрена его ст. 24. Необходимо иметь в виду, что любой отказ в государственной регистрации, не соответствующий рассмотренным выше основаниям (предусмотренным п. 1 ст. 23 этого Федерального закона), признается необоснованным.

Должностные лица регистрирующих органов несут ответственность, установленную законодательством Российской Федерации, за следующие правонарушения: необоснованный отказ в государственной регистрации, неосу-

шествие государственной регистрации в установленные сроки, иное нарушение порядка государственной регистрации, установленного Законом о государственной регистрации, незаконный отказ в предоставлении или несвоевременное предоставление содержащихся в государственных реестрах сведений и документов, иных предусмотренных Законом о государственной регистрации документов.

В случае необоснованности отказа в государственной регистрации, установленной Арбитражным судом, виновное в принятии решения об отказе в регистрации должностное лицо может быть привлечено к дисциплинарной ответственности по основаниям и в порядке, которые установлены трудовым законодательством России. В зависимости от обстоятельств конкретного случая возможна постановка вопроса о привлечении соответствующего должностного лица к уголовной ответственности, например на основании ст. 169 (воспрепятствование законной предпринимательской деятельности), 285 (злоупотребление должностными полномочиями), 290 (получение взятки), 293 (халатность) УК РФ.

Неосуществление государственной регистрации в установленные сроки влечет административную ответственность на основании ч. 1 ст. 14.25 КоАП РФ в виде штрафа в размере от 10 до 20 минимальных размеров оплаты труда. В определенных случаях это деяние может рассматриваться как уклонение от осуществления регистрации. Тогда должностное лицо также может быть привлечено к дисциплинарной ответственности или, в зависимости от обстоятельств дела, к уголовной ответственности, например по ст. 169, 293 УК РФ.

Внесение изменений в указанные сведения осуществляется регистрирующим органом путем внесения в указанный Реестр соответствующей записи (записей). Это еще одна разновидность административного акта государственной регистрации индивидуальных предпринимателей. При его осуществлении новая запись вносится со ссылкой на изменяемую запись.

Если произошло изменение любого из сведений, содержащихся в Государственном реестре, то на индивидуального предпринимателя возлагается обязанность обратиться с соответствующей информацией в регистрирующий орган. Для внесения изменений в сведения об индивидуальном предпринимателе, содержащиеся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, в регистрирующий орган необходимо предоставить (непосредственно или почтовым отправлением с объявленной ценностью):

а) подписанное заявителем заявление о внесении изменений в сведения об индивидуальном предпринимателе, содержащиеся в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей (форма N P24001, утвержденная Постановлением Правительства РФ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации

юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей»;

б) копию документа, подтверждающего изменение ранее внесенных в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей сведений об индивидуальном предпринимателе.

Предоставление указанных документов осуществляется в общем порядке (см. ст. 9 Закона о государственной регистрации)

Внесение в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей изменений, касающихся сведений об индивидуальном предпринимателе, осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня предоставления документов в регистрирующий орган. Соответствующей реестровой записи присваивается государственный регистрационный номер и указывается дата ее внесения.

Документом, подтверждающим факт внесения записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей при изменении реестровых сведений о предпринимателе, является свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей

Регистрирующий орган, внесший в Реестр соответствующие изменения, обязан выдать (направить) заявителю данный документ не позднее рабочего дня, следующего за днем государственной регистрации.

В случае внесения изменений в сведения об индивидуальном предпринимателе в связи с переменой им места жительства регистрирующий орган должен внести в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей соответствующую запись и переслать регистрационное дело в регистрирующий орган по новому месту жительства этого предпринимателя. Кроме того, в таком случае снятие с учета налогоплательщика осуществляется налоговым органом, в котором налогоплательщик состоял на учете. Налоговый орган по новому месту жительства налогоплательщика осуществляет его постановку на налоговый учет на основании документов, полученных от налогового органа по прежнему месту жительства налогоплательщика (п. 4 ст. 84 НК РФ).

Прекращение гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя осуществляется не произвольно. Чтобы оно приобрело значение юридического факта, влекущего прекращение соответствующих прав и обязанностей физического лица, должен быть совершен правопрекращающий административный акт государственной регистрации, осуществляемый посредством внесения в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей сведений о прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя.

Государственная регистрация при прекращении гражданином предпринимательской деятельности подчиняется рассмотренным выше общим правилам ст. 1, 2, 8, 9, 11 Закона о государственной регистрации и специальным нормам, установленным в ст. 22.3.

Статья 22.3 Закона о государственной регистрации называет шесть обстоятельств субъективного и объективного характера, при наличии которых регистрирующий орган принимает решение о государственной регистрации при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя. Такое решение принимается в связи:

- с принятием самим предпринимателем решения о прекращении данной деятельности;

- со смертью индивидуального предпринимателя;

- с принятием судом решения о признании предпринимателя несостоятельным (банкротом);

- с прекращением предпринимательской деятельности в принудительном порядке по решению суда;

- со вступлением в силу приговора суда, которым индивидуальному предпринимателю назначено наказание в виде лишения права заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок;

- с аннулированием документа, подтверждающего право предпринимателя (иностранный гражданин или лица без гражданства) временно или постоянно проживать в Российской Федерации, или окончанием срока действия указанного документа.

Данный перечень обстоятельств, влекущих принятие решения о государственной регистрации при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

Государственная регистрация при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в связи с принятием им решения о прекращении данной деятельности осуществляется на основании предоставляемого в регистрирующий орган подписанного заявителем заявления о государственной регистрации прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в связи с принятием им решения о прекращении данной деятельности).

Регистрирующий орган принимает решение о государственной регистрации и вносит соответствующую запись в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей. Государственная регистрация физического

лица в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу после внесения об этом записи в указанный Реестр.

Не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации регистрирующий орган обязан выдать заявителю или направить в его адрес почтовым отправлением документ, подтверждающий факт внесения записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей. Таким документом является свидетельство о государственной регистрации прекращения физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя по форме N P65001, утвержденной Постановлением Правительства РФ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей».

Государственная регистрация при прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в связи со смертью данного лица осуществляется на основании поступивших в регистрирующий орган в установленном законодательством Российской Федерации порядке сведений о государственной регистрации смерти данного лица.

Государственная регистрация смерти гражданина производится органом записи актов гражданского состояния по последнему месту жительства умершего, месту наступления смерти, обнаружения тела умершего или нахождения организации, выдавшей документ о смерти. Заявление о смерти в орган загса должно быть сделано не позднее чем через три дня со дня наступления смерти или со дня обнаружения тела умершего. Орган загса, который осуществил государственную регистрацию смерти гражданина, оформляет и выдает свидетельство о смерти.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае, когда гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд при объявлении этого гражданина умершим может признать днем смерти день его предполагаемой гибели.

В случае смерти индивидуального предпринимателя его государственная регистрация в таком качестве утрачивает силу с момента смерти.

Государственная регистрация при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в связи с принятием судом решения о признании его несостоятельным (банкротом) осуществляется на основании копии соответствующего решения суда, поступившей в регистрирующий орган в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

Основанием для принятия решения о государственной регистрации в рассматриваемом случае является решение Арбитражного суда о признании индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, копию которого Арбитражный суд, согласно п. 3 ст. 216 ФЗ от 26.10.2002, обязан направить в орган, зарегистрировавший гражданина в качестве индивидуального предпринимателя¹.

В случае признания предпринимателя арбитражным судом несостоятельным (банкротом) государственная регистрация такого лица в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу с момента принятия указанного выше судебного решения. С этого же момента, согласно п. 1 ст. 216 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»², аннулируются выданные ему лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности.

Государственная регистрация при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в принудительном порядке по решению суда осуществляется на основании поступившей в регистрирующий орган в установленном законодательством Российской Федерации порядке копии решения суда о прекращении деятельности данного лица в качестве индивидуального предпринимателя в принудительном порядке.

В соответствии с п. 3 ст. 25 Закона о государственной регистрации регистрирующий орган вправе обратиться в суд с требованием о прекращении деятельности физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в принудительном порядке в случае неоднократных либо грубых нарушений им законов или иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией индивидуальных предпринимателей.

Если суд удовлетворит указанное требование, то копия соответствующего судебного решения направляется в регистрирующий орган.

Государственная регистрация лица в качестве предпринимателя в этом случае утрачивает силу с момента принятия судом решения о прекращении в принудительном порядке его деятельности в качестве индивидуального предпринимателя.

Государственная регистрация при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в связи со вступлением в силу приговора суда, которым ему назначено наказание в виде лишения права заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок, осуществляется на основании поступившей в регистрирующий орган в уста-

¹ Комментарий к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» / под ред. В.В. Залесского. М.: Издательство Тихомирова М.Ю., 2006. С. 564.

² О несостоятельности (банкротстве) Фед. закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ // Собр. Законодательства Рос. Федерации. 2002 г. № 43. Ст. 4130.

новленном Правительством РФ порядке информации о вступлении в силу указанного приговора суда.

Заверенная в установленном порядке копия вступившего в силу приговора, определения или постановления суда о назначении наказания в виде лишения физического лица права заниматься предпринимательской деятельностью на определенный срок представляется судом в регистрирующий орган по месту жительства осужденного физического лица в течение пяти рабочих дней с даты вступления в силу указанных приговора, определения или постановления суда

Государственная регистрация лица в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу с момента вступления в силу указанного приговора суда.

Государственная регистрация при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в связи с аннулированием документа, подтверждающего право данного лица временно или постоянно проживать в Российской Федерации, или окончанием срока действия указанного документа осуществляется на основании поступившей в регистрирующий орган в установленном Правительством РФ порядке информации об аннулировании указанного документа или на основании окончания срока его действия с учетом содержащихся в Государственном реестре сведений о таком сроке.

После совершения акта государственной регистрации при прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в связи с любым из рассмотренных выше обстоятельств регистрационное дело такого лица подлежит хранению в регистрирующих органах в течение 15 лет. Дела предпринимателей, прекративших свою деятельность, хранятся отдельно от регистрационных дел действующих индивидуальных предпринимателей.

Содержащиеся в Государственном реестре сведения о физических лицах, прекративших деятельность в качестве индивидуальных предпринимателей, подлежат удалению из электронной базы данных Государственного реестра в течение пяти дней с даты внесения соответствующих записей в Реестр и сохраняются на электронных носителях в регистрирующих органах в течение предельных сроков ведомственного хранения. По истечении указанных предельных сроков документы, содержащиеся в Государственном реестре, и сведения, хранящиеся на электронных носителях, после проведения экспертизы их ценности передаются в установленном порядке на постоянное или временное (75 лет) хранение в государственные архивы.

§3. Общие положения о юридических лицах

Жизнь современного общества сложно представить без объединения людей в группы, без соединения их личных усилий и капиталов для достижения тех или иных целей. В настоящее время основной правовой формой такого коллективного участия лиц в гражданском обороте является конструкция юридического лица.

На определенном этапе общественного развития правовое регулирование отношений с участием одних лишь физических лиц как единственных субъектов частного права оказалось недостаточным для развивающегося экономического оборота.

Идея существования объединений, обладающих единым, обособленным имуществом, выступающих в гражданском обороте от собственного имени, существование которых в принципе не зависит от изменений в составе их участников обсуждалась еще во II-I вв. до н.э. юристами Римской республики. Им не было известно само понятие «юридическое лицо», а его сущность ими не исследовалась, но сама идея расширить круг субъектов частного права за счет особых организаций, зародилась именно в римском праве.

В средние века конструкция юридического лица получила дальнейшее практическое развитие. Например, Торговый Дом Фуггеров в Германии, английская и голландская Ост- и Вест-Индийские компании – в которых вырабатывалась техника коллективного ведения крупных дел, а накопленный ими опыт регулирования отношений с участием юридических лиц сыграл впоследствии важную роль в создании гражданских и торговых кодексов XIX в.

В XX в. значение юридического лица еще более возрастает вследствие усложнения инфраструктуры и интернационализации предпринимательской деятельности, расширения государственного вмешательства в экономику, появления новых информационных технологий. Поэтому резко увеличивается объем законодательства о юридических лицах и отчасти повышается его качество.

Цели, для которых принимаются законодательные акты о юридических лицах можно вывести из функций юридического лица. Во-первых, с помощью юридического лица становится возможным организовать коллективные интересы, упорядочить интересы нескольких лиц, организовать желания нескольких участников в волю единого образования, давая возможность ему участвовать в гражданском обороте самостоятельно, от собственного имени.

Во-вторых, юридическое лицо является формой объединения капиталов, без которого невозможно осуществлять крупномасштабные проекты.

В-третьих, с помощью конструкции юридического лица становится возможным снизить предпринимательский риск, так как имущественный риск участника ограничивается суммой вклада в капитал конкретного предприятия.

В-четвертых, конструкция юридического лица создает основания для более гибкого использования капитала, принадлежащего одному лицу (в том числе государству), в различных сферах предпринимательской деятельности.

Понятие любого института требует рассмотрения его признаков. Признаки юридического лица представляют собой внутренние, присущие ему свойства, каждое из которых необходимо, а все вместе достаточно для того, чтобы организация могла признаваться субъектом гражданского права. В цивилистике традиционно выделяется четыре основополагающих признака. Во-первых, **организационное единство**. Для того, чтобы организация могла действовать как единое целое, необходима внутренняя иерархия и соподчиненность. Структуру юридического лица составляют различные органы (коллегиальные и единоличные). Кроме того, организационное единство проявляется в четкой регламентации отношений между его участниками. Благодаря этому становится возможным превратить желания множества участников в единую волю юридического лица в целом, а также непротиворечиво выразить эту волю вовне. Организационное единство юридического лица закрепляется его учредительными документами и нормативными актами, регулирующими правовое положение того или иного вида юридического лица. Организационное единство характеризует любую организацию как единое целое, способное решать определенные задачи. Оно предполагает определенную внутреннюю структуру организации, выражающуюся в наличии у нее органов управления, а при необходимости и соответствующих подразделений для выполнения установленных для нее задач.

Задачи (функции) организации, ее структура закрепляются в ее учредительных документах: уставе, учредительном договоре, либо в общем положении об организациях данного вида (п. 1 ст. 52 ГК РФ). Однако Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации, одобренная решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 7 октября 2009 г. (далее Концепция развития гражданского законодательства) предусматривает положение, согласно которому учредительный договор стоит сохранить только в товариществах. Во всех же остальных юридических лицах необходим устав. В учредительных документах обязательно определяется наименование и место нахождения юридического лица, порядок управления его деятельностью (органы управления, их компетенция и т.д.), в большинстве случаев – предмет и цели этой деятельности, а также иные сведения, предусмотренные законом для соответствующих разновидностей юридических лиц. Наличие такого рода документов и является фор-

мальным выражением организационного единства как признака юридического лица.

Вторым признаком юридического лица является **наличие обособленного имущества**. Организационное единство необходимо для объединения множества лиц в одно коллективное образование, тогда как обособленное имущество создает материальную базу деятельности такого образования. Имущество юридического лица должно быть обособлено от имущества учредителей и других субъектов. Имущество юридического лица закрепляется за ним на вещном праве. В большинстве случаев это право собственности. Однако в ряде случаев имущество передается юридическому лицу не в собственность, а в оперативное управление или хозяйственное ведение. В зависимости от того, на каком вещном праве организация владеет имуществом определяется и имущественная самостоятельность. Имущественная обособленность присуща юридическому лицу с самого момента создания, в то время как появление у конкретного юридического лица обособленного имущества, как правило, приурочено к моменту формирования его уставного капитала. Все имущество организации учитывается на ее самостоятельном балансе или проводится по самостоятельной смете расходов, в чем и находит внешнее проявление имущественная обособленность данного юридического лица. Очевидно, что отсутствие собственного имущества исключает для организации возможность самостоятельного участия в гражданском (имущественном) обороте, а тем самым и признания субъектом гражданских правоотношений. Ведь участниками товарно-денежных отношений в нормальной ситуации должны быть именно собственники.

Принадлежащее организации имущество первоначально охватывается понятием *уставного капитала* или *уставного фонда* (в товариществах – складочного капитала, в кооперативах – паевого фонда), размер которого отражается в ее учредительных документах. В результате участия в гражданском обороте в составе этого имущества обычно появляются не только вещи, но и определенные права и долги (обязанности), а само оно, как правило, возрастает в объеме и по стоимости, однако, может и уменьшаться до определенных пределов.

Все закрепленное за организацией имущество подлежит обязательному учету на ее самостоятельном балансе. Числящееся на балансе организации имущество и характеризует его обособленность от имущества учредителей (или участников), в силу чего наличие самостоятельного баланса становится важнейшим показателем самостоятельности организации, свидетельствующим о ее имущественной обособленности. Самостоятельный бухгалтерский баланс, имеющийся у юридического лица, следует отличать от отдельного баланса, который в учетных целях может быть открыт и несамостоятельному подразделению юридического лица.

Третий признак юридического лица характеризуется как самостоятельная *гражданско-правовая (имущественная) ответственность*. Участники или собственники имущества юридического лица не отвечают по его обязательствам, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам первых. Другими словами, каждое юридическое лицо самостоятельно несет ответственность по своим обязательствам. Необходимой предпосылкой такой ответственности является наличие у юридического лица обособленного имущества, которое при необходимости может служить объектом притязаний кредиторов. Смысл обособления имущества юридического лица как раз и состоит в выделении таких объектов, на которые его возможные кредиторы смогут обратить взыскание. Именно этим целям, прежде всего, служит *уставный капитал (фонд)*, который определяет минимальный размер имущества, гарантирующего интересы кредиторов юридического лица. Юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом (п. 1 ст. 56 ГК РФ), а не только имеющимися у него (прежде всего числящимися на его банковских счетах) денежными средствами. Следовательно, наличие такого имущества составляет необходимую предпосылку его самостоятельной имущественной ответственности.

Учредители или участники юридического лица по общему правилу не отвечают по его долгам. Но даже при установлении законом такой ответственности (например, для полных товарищей и собственников имущества учреждений и казенных предприятий) она всегда носит *субсидиарный характер*, т.е. наступает лишь при отсутствии или недостатке имущества у самого юридического лица. Кроме того, в ряде случаев она может быть ограниченной по размеру (например, для участников обществ с дополнительной ответственностью, для членов производственных кооперативов и участников ассоциаций и союзов).

Четвертым признаком является *возможность юридического лица выступать в гражданском обороте от собственного имени*. Это означает возможность от собственного имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, а также выступать истцом и ответчиком в суде. Данный признак юридического лица является одновременно его целью, ради которой оно создается. Наличие организационной структуры и обособленного имущества, на котором базируется самостоятельная ответственность, как раз и позволяет ввести в гражданский оборот новое объединение лиц капиталов – нового субъекта права.

Таким образом, можно охарактеризовать юридическое лицо как признанную государством в качестве субъекта права организацию, обладающую обособленным имуществом, самостоятельно отвечающую им по своим обязательствам и выступающую в гражданском обороте от своего имени.

Определяя юридическое лицо и давая его характеристику, необходимо остановиться на вопросе правосубъектности. Под *правосубъектностью* юридического лица понимается наличие у него качеств субъекта права, т.е. правоспособности и дееспособности.

В науке принято различать *общую (универсальную)* и *специальную правоспособность*. Общая правоспособность означает возможность для субъекта права иметь любые гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности. Именно такой правоспособностью обладают граждане. *Специальная правоспособность* предполагает наличие у юридических лиц лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах. Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания, который приурочен к государственной регистрации, и прекращается в момент исключения его из единого государственного реестра юридических лиц. Такие ограничения вызваны тем, что сами юридические лица обычно создаются для достижения вполне конкретных целей, определенных их учредителями, а потому не могут использовать свою самостоятельную правосубъектность в противоречии с этими целями

Объем правоспособности юридического лица определяется не только ее общим или специальным характером. Юридическое лицо не может обладать такими правами, которые в силу специфики могут принадлежать лишь гражданам. Осуществление некоторых видов деятельности требует получения от государства специальных разрешений (лицензий). Кроме того, законом могут быть установлены специальные ограничения правоспособности для отдельных видов юридических лиц.

Применительно к юридическим лицам со специальной правоспособностью важно разграничивать предмет их уставной деятельности и конкретные правомочия по осуществлению этой деятельности. Так, торговля не входит в предмет уставной деятельности религиозной организации. Однако право совершения сделок купли-продажи (к примеру, культового инвентаря) у таких организаций есть, если это необходимо для ведения их основной деятельности. Вместе с тем в условиях рыночной организации хозяйства целевые ограничения правоспособности юридических лиц отрицательно сказываются на деятельности коммерческих организаций, заставляя их учредителей (участников) изменять и перерегистрировать учредительные документы при каждом, иногда даже не очень существенном изменении характера деятельности созданной ими организации (например, при вступлении ее во внешнеэкономический оборот или при развитии в ее рамках дополнительных, непрофильных видов деятельности). С формальной стороны такие ограничения легко обходятся закреплением в

учредительных документах длинного перечня различных видов деятельности, которые вправе осуществлять данная организация, да и сами цели деятельности могут быть сформулированы весьма общим образом.

Для участия в гражданском обороте юридическому лицу необходима не только правоспособность, но и дееспособность.

Правоспособность и дееспособность юридического лица реализуются через его органы (п. 1 ст. 53 ГК РФ), формирующие и выражающие волею как самостоятельного субъекта права. Органы юридического лица не только осуществляют управление его деятельностью, но и выступают в имущественном обороте от его имени, иначе говоря, их действия признаются действиями самого юридического лица. Они составляют часть юридического лица и не являются самостоятельными субъектами права (в отличие от представителей, которые тоже могут выступать от имени юридического лица по его поручению, и от полных товарищей, предпринимательская деятельность которых признается деятельностью соответствующего товарищества в целом). Поэтому для совершения сделок от имени юридического лица они не нуждаются в доверенности.

Приобретение и отчасти осуществление прав и обязанностей – прерогатива так называемого органа юридического лица. Орган юридического лица – это правовой термин, обозначающий лицо (единоличный орган) или группу лиц (коллегиальный орган), представляющих интересы юридического лица в отношениях с другими субъектами гражданского оборота без специальных на то полномочий. Именно через свои органы юридическое лицо приобретает свои права и принимает на себя обязанности. Поэтому действия органа рассматриваются как действия самого юридического лица.

Органы юридического лица могут быть единоличными (директор, генеральный директор, президент, председатель правления и т.п.) и коллегиальными (правление, наблюдательный или попечительский совет, общее собрание). Коллегиальные органы обязательно создаются в корпоративных юридических лицах, построенных на началах членства (товариществах и обществах, кооперативах, общественных организациях, ассоциациях и союзах). Высшим органом здесь всегда является *общее собрание их участников*. Они, впрочем, могут создаваться и в фондах (попечительские советы), и в учреждениях (например, в научных и образовательных), не относящихся к корпоративным организациям. Это, однако, не касается собраний трудовых коллективов юридических лиц, поскольку наемные работники (рабочие и служащие) в этом своем качестве не участвуют в формировании имущества (уставного или иного капитала) юридического лица и потому не вправе влиять на формирование его воли (по крайней мере, без прямого на то согласия учредителей или участников).

Органы юридического лица могут создаваться для формирования его воли (волеобразующие органы) и для одновременного выражения его воли вовне, по отношению ко всем третьим лицам – участникам имущественного оборота (волеизъявляющие, или исполнительные, органы). К числу первых относятся прежде всего общие собрания и иные коллегиальные органы, волю которых как волю юридического лица должны затем осуществлять соответствующие исполнительные органы.

Вместе с тем *исполнительные (волеизъявляющие)* органы одновременно всегда являются и волеобразующими. Их деятельность не ограничивается только строгим исполнением воли, сформированной иными органами юридического лица. Более того, в унитарных предприятиях, а также во многих видах учреждений единоличный руководитель (директор) одновременно является *единственным волеобразующим и волеизъявляющим (исполнительным) органом*. Поэтому закон требует, чтобы волеизъявляющие органы юридического лица действовали добросовестно и разумно, руководствуясь его, а не собственными интересами (п. 3 ст. 53 ГК РФ). При нарушении этих требований на них может быть возложена обязанность по возмещению причиненных юридическому лицу убытков за счет своего личного имущества. Поскольку, однако, речь идет о внутренних взаимоотношениях юридического лица и его органа, такие противоправные действия последнего не могут служить основанием для признания недействительными сделок, заключенных этим органом от имени юридического лица с третьими лицами.

Кроме того, правомочия исполнительных (волеизъявляющих) органов на выступление от имени юридического лица могут дополнительно ограничиваться законом или учредительными документами организации (т.е. волей ее учредителей), например необходимостью получения предварительного согласия на совершение определенных сделок от соответствующего коллегиального органа или учредителя (собственника).

Единоличные органы либо назначаются учредителями (например, собственником имущества унитарного предприятия или учреждения или уполномоченным им органом), либо избираются участниками (учредителями) юридического лица или созданным ими коллективным органом (советом, правлением). Коллективные органы либо избираются всеми участниками (учредителями) (совет директоров, правление), либо состоят из них (общее собрание, попечительский совет). Состав и компетенция органов юридических лиц, а также порядок их формирования (назначение или избрание) определяются законодательством и учредительными документами.

В содержание правоспособности юридического лица входит и его *деликтоспособность*, т.е. способность самостоятельно отвечать за причиненный его

действиями имущественный вред. Поскольку действия органов юридического лица являются его собственными действиями, выражающими его волю, очевидно, что оно и должно отвечать за их вредоносный характер. Но оно отвечает также и за действия своих наемных работников, совершенные ими в пределах своих трудовых (служебных) обязанностей, как за свои собственные (п. 1 ст. 1068 ГК РФ), ибо такие действия тоже совершаются во исполнение указаний (воли) этого юридического лица.

Деятельность юридического лица представляет собой деятельность людей, составляющих организацию, ибо только люди способны к сознательным волевым действиям. Однако их роль в осуществлении дееспособности юридического лица различна. Одни своими действиями приобретают и создают для юридического лица права и обязанности, другие способствуют осуществлению уже приобретенных прав и выполнению обязанностей.

Помимо признаков юридического лица существуют признаки, индивидуализирующие юридическое лицо. К этим признакам относятся следующие.

Во-первых, *местонахождение юридического лица*, которое определяется местом его государственной регистрации, которая осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа.

Во-вторых, *наименование юридического лица*, которое обязательно должно включать в себя указание на его организационно-правовую форму. Все некоммерческие, а также некоторые коммерческие организации (например унитарные предприятия) должны включать в свое название указание на характер их деятельности.

В-третьих, *фирменное наименование*, т. е. название коммерческой организации.

В-четвертых, в гражданском обороте *необходимо индивидуализировать не только юридическое лицо, но и его продукцию (товары, работы, услуги)*. Ведь одни и те же товары могут выпускаться многими организациями. Для того, чтобы их различать, используются производственные марки, товарные знаки и наименования мест происхождения товаров.

Производственная марка – это словесный (описательный) способ индивидуализации товара; она в обязательном порядке помещается на самом товаре или его упаковке и обычно включает в себя фирменное наименование предприятия-изготовителя и его адрес, название товара, ссылку на стандарты, которым должен соответствовать товар, перечень его основных потребительских свойств и ряд других данных. Производственная марка может применяться юридическим лицом без какой-либо специальной регистрации и сама по себе не пользуется правовой защитой. *Товарный знак* представляет собой словесное, изобра-

зительное, объемное или иное условное обозначение товара (или группы товаров), используемое для его отличия от однородных товаров других изготовителей. Использование товарного знака является субъективным правом товаропроизводителя и возможно только после регистрации знака в Патентном ведомстве. В отличие от производственной марки товарный знак, как правило, не содержит информации о виде, качестве, свойствах самого товара, а если и присутствует в знаке, то не пользуется правовой охраной.

В большинстве случаев товарный знак регистрируется за одним юридическим лицом, которое имеет исключительное право его использования и может передать это право по лицензионному договору другой организации. Организация, основная деятельность которой заключается в оказании услуг (выполнении работ), может зарегистрировать и использовать знак обслуживания, который приравнивается к товарному знаку.

Юридическое лицо может испытывать потребность в постоянном совершении каких-либо действий за пределами своего основного места нахождения. С этой целью оно вправе создать в другом месте свое обособленное подразделение в виде представительства или филиала.

Представительство создается для представления и защиты интересов юридического лица, т.е. с целью постоянного совершения для него определенных юридических действий (п. 1 ст. 55 ГК РФ), например, в центре того или иного региона.

Филиал создается для осуществления всех или определенной части функций (целей) юридического лица, включая и цели представительства (п. 2 ст. 55 ГК РФ). Другими словами, филиал занимается той же деятельностью, что и создавшее его юридическое лицо, но одновременно может осуществлять и функции его представительства. В этой роли может выступать, например, отдельно расположенный цех или иное производство, отделение банка и т.п. Филиалами иногда могут становиться и вполне самостоятельные в экономическом или в структурном смысле организации, если их учредитель – юридическое лицо считает необходимым сохранить полный контроль (и полную ответственность) за их деятельностью. Таковы, в частности, филиалы ряда вузов, действующие в других городах.

Создавшие представительство или филиал юридические лица передают им некоторое имущество, обязательно указывая об этом в своих учредительных документах для того, чтобы об этом знали потенциальные кредиторы, и утверждают положения, определяющие содержание и порядок их деятельности. Однако это имущество остается принадлежащим создавшему их юридическому лицу. Ведь представительства и филиалы являются обособленными подразделениями, т.е. частями создавших их юридических лиц. Они не могут иметь соб-

ственное имущество и, следовательно, не в состоянии сами участвовать в гражданском обороте. В связи с этим выделенное представительств и филиалам имущество, учитываемое на их отдельных балансах, может стать объектом взыскания кредиторов создавших их юридических лиц, причем независимо от того, связано ли это с деятельностью данных подразделений или нет. Кроме того, по долгам, возникшим в связи с деятельностью представительств и филиалов, юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, а не только выделенным этим своим подразделением.

Отсутствие у филиалов и представительств гражданской правосубъектности лишает их действия юридического (гражданско-правового) значения. Для осуществления представительских и иных юридических функций от имени юридического лица последнее должно выдать доверенность назначенному им руководителю (директору) своего представительства или филиала (п. 3 ст. 55 ГК РФ), т.е. конкретному физическому лицу. Руководитель представительства или филиала на основании выданной ему доверенности действует от имени и в интересах юридического лица, а не от имени филиала или представительства. Ведь он не является органом юридического лица, а потому его полномочия на выступление от имени организации не могут основываться на указаниях, содержащихся в положении о филиале или представительстве либо в учредительных документах юридического лица

§4. Создание юридического лица

Юридические лица создаются по воле их учредителей, однако государство (публичная власть) в интересах всех участников имущественного оборота контролирует законность их создания. Отсюда – требование обязательной государственной регистрации юридических лиц (п. 1 ст. 51 ГК РФ).

В качестве учредителей юридического лица могут выступать их *первоначальные участники* (члены) (в хозяйственных обществах и товариществах, кооперативах, ассоциациях, общественных и религиозных организациях) либо собственник их имущества или уполномоченный им орган (при создании унитарных предприятий и учреждений), а также иные лица, вносящие в них имущественные вклады, хотя и не принимающие затем непосредственного участия в их деятельности (учредители фондов).

В зависимости от характера участия государственных органов в регистрации юридического лица наука гражданского права традиционно выделяет 3 способа (порядка) создания юридического лица.

Во-первых, *распорядительный*. Данный порядок характеризуется тем, что юридическое лицо возникает на основе одного лишь распоряжения учредителя, а специальной государственной регистрации при этом организации не требует-

ся. В СССР подавляющее большинство организаций возникало в таком порядке. В настоящее время данный порядок не применяется, так как в ст. 51 ГК РФ установлено общее правило регистрации юридических лиц.

Во-вторых, *нормативно-явочный порядок*, который не требует согласия каких-либо третьих лиц, включая государственные органы. Регистрирующий орган лишь проверяет, соответствуют ли закону учредительные документы организации и соблюден ли установленный порядок ее образования, после чего обязан зарегистрировать юридическое лицо. Такой порядок образования юридического лица наиболее распространен в РФ.

В-третьих, *разрешительный порядок*, который предполагает, что создание юридического лица разрешено компетентным органом. Организации, создаваемые таким способом должны быть зарегистрированы в соответствующем органе, а также должны получить разрешение на осуществление соответствующей деятельности.

Правовой основой деятельности любого юридического лица наряду с законодательством, являются его *учредительные документы*. Именно в них учредители конкретизируют общие нормы права применительно к своим интересам.

Состав учредительных документов для разных видов юридических лиц различен. Так, ООО или общества с дополнительной ответственностью, ассоциации и союзы действуют на основе учредительного договора и устава. Правовой базой деятельности хозяйственных товариществ (полных и на вере) является *учредительный договор*. Для остальных юридических лиц единственным учредительным документом считается их *устав*.

Учредительный договор представляет собой консенсуальный гражданско-правовой договор, регулирующий отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица. Его можно рассматривать как разновидность договора простого товарищества, хотя существует и мнение о том, что это – самостоятельный договорный тип. Он может заключаться только в письменной форме (простой или нотариальной) и вступает в силу, как правило, с момента заключения.

Устав, в отличие от учредительного договора, не заключается, а утверждается учредителями. Однако это отличие не носит принципиального характера и связано лишь с различной процедурой принятия документа. Устав, как правило, подписывают не все учредители, а специально уполномоченные ими лица (например, председатель и секретарь общего собрания учредителей). Устав можно рассматривать и в качестве локального нормативного акта, определяющего правовое положение юридического лица и регулирующего отношения между участниками и самим юридическим лицом. Устав вступает в силу с

момента регистрации самого юридического лица. Ряд некоммерческих организаций может действовать также на основе общего положения об организациях данного вида или общего устава общественного объединения.

В учредительных документах юридического лица должны определяться *наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица*, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом для юридического лица. В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законом случаях и других коммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица.

Государственная регистрация является завершающим этапом образования юридического лица, на котором компетентный орган проверяет соблюдение условий, необходимых для создания нового субъекта права, и принимает решение о признании организации юридического лица. После этого основные данные об организации включаются в *единый государственный реестр юридических лиц*.

Для регистрации юридического лица в регистрирующий орган представляются следующие документы:

- подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством РФ;
- решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с действующим законодательством;
- учредительные документы юридического лица (подлинники или нотариально заверенные копии);
- документ об уплате государственной пошлины за регистрацию.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется в срок не более 5 рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Отказ в регистрации может последовать в случаях представления неполного комплекта документов либо предоставления их в ненадлежащий регистрирующий орган. Решение об отказе может быть обжаловано в судебном порядке. Также в суд можно обратиться в случае уклонения регистрирующего органа от регистрации юридического лица.

§5. Прекращение деятельности юридического лица

Прекращение деятельности юридического лица происходит в результате его реорганизации или ликвидации.

При реорганизации все права и обязанности реорганизуемого юридического лица или их часть переходят к иным субъектам права, т.е. происходит *правопреемство*. Реорганизация юридического лица может осуществляться пу-

тем слияния нескольких организаций в одну новую, присоединения юридического лица к другому, разделения юридического лица на несколько новых организаций, выделения из состава организации других юридических лиц или преобразования, т.е. смены организационно-правовой формы юридического лица.

Реорганизация проводится по решению участников юридического лица (или собственника его имущества), т.е. добровольно. Однако в отношении коммерческих организаций закон предусматривает и такие случаи, когда реорганизация может быть произведена принудительно. Причем, если решение суда или компетентного государственного органа о реорганизации не выполнено в установленный срок, суд назначает внешнего управляющего юридического лица, который и осуществляет его реорганизацию.

При разделении и выделении реорганизация оформляется либо разделительным балансом, при слиянии, присоединении, преобразовании – *передаточным актом*. Выделение, разделение, слияние ведут к возникновению как минимум одного нового субъекта права, поэтому в таких случаях реорганизация считается законченной в момент государственной регистрации вновь созданных юридических лиц. Присоединение не приводит к возникновению новых юридических лиц, и, следовательно, реорганизация завершается в момент исключения присоединенной организации из единого государственного реестра юридических лиц.

Необходимо предварительно уведомить кредиторов юридического лица, которые в таком случае вправе требовать досрочного исполнения обязательств. Закон требует, чтобы лица или органы, принявшие решение о реорганизации, письменно уведомили об этом всех кредиторов, а последние вправе независимо от поступления уведомления требовать прекращения или досрочного исполнения соответствующих обязательств и возмещения возникших убытков (п. п. 1 и 2 ст. 60 ГК РФ). Данные правила составляют важнейшие юридические гарантии прав и интересов кредиторов реорганизуемого юридического лица. Если же кредитор не воспользовался указанным правом, место реорганизованного юридического лица в обязательстве перед ним занимает правопреемник, определяемый на основании *передаточного акта или разделительного баланса*.

Ликвидация юридического лица – это способ прекращения его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Ликвидация может носить *добровольный и принудительный характер*.

В добровольном порядке юридическое лицо ликвидируется по решению его участников или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Типичными основаниями добровольной ликвидации являются:

- нецелесообразность дальнейшего существования юридического лица;
- истечение срока, на который оно было создано;
- достижение цели или напротив принципиальная недостижимость целей организации.

Принудительная ликвидация проводится по решению суда в случаях, когда деятельность юридического лица осуществляется без соответствующего разрешения, либо такая деятельность прямо запрещена законом, либо сопряжена с неоднократными или грубыми нарушениями законодательства. Коммерческие организации, потребительские кооперативы, фонды могут быть также ликвидированы по причине их несостоятельности. Для хозяйственных обществ и унитарных предприятий предусмотрена ликвидация по причине утраты имущества, т.е. уменьшение стоимости чистых активов предприятия ниже уровня минимального размера уставного капитала. И в том и в другом случае ликвидация может производиться как добровольно, так и принудительно.

Ликвидация юридического лица представляет собой достаточно длительный процесс, основное содержание которого сводится к выявлению и удовлетворению имеющихся у кредиторов требований. При этом юридическое лицо продолжает свою деятельность (до момента исключения его из государственного реестра). Урегулированная императивными правилами закона процедура ликвидации рассчитана прежде всего на защиту интересов кредиторов. Ведь учредители или участники юридического лица при его ликвидации обычно заинтересованы в сохранении максимально возможного остатка имущества после завершения всех расчетов, поскольку он обычно поступает в их собственность. Поэтому ликвидация должна проходить под независимым от них контролем органа, осуществившего государственную регистрацию юридического лица.

Ликвидация проводится в следующем порядке: на первом этапе участники организации, ее уполномоченный орган или суд, принявший решение о ликвидации, назначают ликвидационную комиссию (или единоличного ликвидатора), определяют порядок и сроки ликвидации. Комиссия принимает на себя все полномочия по управлению юридическим лицом. Затем комиссия публикует в прессе сообщение о ликвидации юридического лица, порядке и сроке заявления претензий кредиторами (не менее 2 месяцев), выявляет всех кредиторов и уведомляет их о ликвидации, взыскивает дебиторскую задолженность юридического лица. После этого комиссия оценивает состав кредиторской задолженности, принимает решение об удовлетворении (отклонении) выявленных требований и составляет промежуточный ликвидационный баланс. В соответствии с этим балансом удовлетворяются законные требования кредиторов, причем выплаты производятся в порядке очередей, установленных ст. 64 ГК РФ. В первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми юри-

дическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни, здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей. Во вторую очередь происходят расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам. В третью очередь удовлетворяются требования залоговых кредиторов (по обязательствам юридического лица, обеспеченным залогом его имущества). В четвертую очередь подлежат удовлетворению требования по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды. Пятую очередь составляют другие кредиторы. В том случае, если денежных средств недостаточно для расчетов с кредиторами, ликвидационная комиссия продает имущество с публичных торгов. Последний этап ликвидации начинается после завершения всех расчетов с кредиторами. *Ликвидационная комиссия* составляет окончательный ликвидационный баланс и распределяет оставшееся имущество между участниками юридического лица, если иное не следует из законодательства или учредительных документов организации. Все документы, оформляющие ликвидацию, передаются регистрирующему органу, который на их основе вносит соответствующую запись в единый государственный реестр юридических лиц. С этого момента деятельность данной организации считается прекращенной.

§6. Прекращение деятельности юридического лица при банкротстве

Банкротство является особым случаем ликвидации юридического лица. Основную особенность ликвидации при банкротстве составляет обязательное соблюдение специального (конкурсного) порядка распределения имущества ликвидируемого юридического лица между его кредиторами. Прекращение деятельности юридического лица при банкротстве регулируется помимо норм ГК РФ также ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее Закон о несостоятельности).

Несостоятельность (банкротство) – признанная Арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанности по уплате обязательных платежей (ст. 2 Закона о несостоятельности). Из числа юридических лиц банкротами не могут быть объявлены только казенные предприятия и учреждения, по долгам которых их учредители несут субсидиарную ответственность, а также политические партии и религиозные организации, которые, будучи некоммерческими организациями, обычно не являются активными участниками предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 65 ГК РФ, п. 2 ст. 1 Закона о несостоятельности).

В качестве признака несостоятельности законом о несостоятельности предусмотрена неспособность удовлетворить требования кредиторов по денеж-

ным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Несостоятельность может быть признана в судебном порядке либо объявлена самим должником. Судебное признание банкротства возможно как по требованию кредиторов (в том числе уполномоченных государственных органов, например налоговых), так и по заявлению самого неплатежеспособного должника. В предусмотренных законом случаях руководитель должника обязан обратиться в Арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом (ст. 9 Закона о несостоятельности). Таким образом, как объявление банкротом, так и последующая ликвидация юридического лица могут быть как принудительными (по судебному решению), так и добровольными (по решению самого банкрота, принятому совместно с его кредиторами в соответствии с п. 2 ст. 65 ГК РФ).

Дело о банкротстве должно быть рассмотрено в заседании Арбитражного суда в срок, не превышающий семи месяцев с даты поступления заявления о признании должника банкротом в Арбитражный суд.

Основные процедуры, применяемые в деле о банкротстве

К процедурам, применяемым в деле о банкротстве относятся: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение.

Наблюдение вводится по результатам рассмотрения Арбитражным судом обоснованности заявления о признании должника банкротом. Наблюдение должно быть завершено с учетом сроков рассмотрения дела о банкротстве. Наблюдение вводится в целях обеспечения сохранности имущества должника и проведения анализа финансового состояния должника. Наблюдение влечет за собой ограничение прав органов управления юридического лица, появление наряду с ними нового субъекта права – временного управляющего, который обеспечивает сохранность имущества, проводит анализ финансового состояния. Анализ финансового состояния должника проводится с целью определить достаточность принадлежащего должнику имущества для покрытия расходов в деле о банкротстве. Временный управляющий на основе анализа финансового состояния должника осуществляет обоснование возможности или невозможности восстановления платежеспособности должника, обоснование целесообразности введения последующих процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Временный управляющий также созывает первое собрание кредиторов. Он определяет дату собрания и уведомляет об этом всех конкурсных кредиторов, уполномоченные органы, представителя работников должника и иных лиц,

имеющих право на участие в первом собрании кредиторов. На первом собрании кредиторов может быть принято решение о введении *финансового оздоровления, внешнего управления, об обращении в Арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства или о заключении мирового соглашения*. Решение собрания кредиторов о введении финансового оздоровления должно содержать предлагаемый срок финансового оздоровления, план финансового оздоровления и график погашения задолженности. Решение о введении внешнего управления должно содержать срок внешнего управления. В решении об обращении в суд с ходатайством о признании должника банкротом также может содержаться срок конкурсного производства. На основании решения первого собрания кредиторов выносится определение о введении финансового оздоровления или внешнего управления, или принимается решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, или утверждается мировое соглашение и прекращается дело о банкротстве. С даты введения финансового оздоровления, внешнего управления, конкурсного производства или утверждения мирового соглашения наблюдение прекращается.

Финансовое оздоровление вводится Арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов. Суд утверждает административного управляющего. В определении о введении финансового оздоровления указывается срок, на который оно вводится, а также график погашения задолженности. Финансовое оздоровление вводится на срок не более двух лет.

В ходе финансового оздоровления органы управления должника осуществляют свои полномочия с ограничениями. Должник не вправе без согласия кредиторов совершать сделки, в совершении которых у него имеется заинтересованность или которые связаны с приобретением, отчуждением имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более 5 % балансовой стоимости активов должника, либо сделки, влекущие за собой выдачу займов, поручительств, гарантий, а также учреждение доверительного управления имуществом должника. Должник не вправе без согласия кредиторов принимать решение о своей реорганизации.

Кроме этого, должник не вправе без согласия административного управляющего совершать сделки, влекущие за собой увеличение кредиторской задолженности должника более чем на 5 % суммы требований кредиторов, включенных в реестр требований, либо сделки, связанные с приобретением или отчуждением имущества, за исключением реализации имущества должника, являющегося готовой продукцией, производимой или реализуемой должником в процессе обычной хозяйственной деятельности, либо сделки, влекущие за собой уступку права требования, перевод долга, а также сделки по получению

займов. Данные сделки, совершенные должником с нарушением указанного правила, могут быть признаны недействительными по заявлению лиц, участвующих в деле о банкротстве.

Как указывалось выше, на период финансового оздоровления Арбитражным судом утверждается *административный управляющий*. На него возлагается ряд обязанностей. Он должен вести реестр требований кредиторов, созывать собрания последних. На него также возлагается обязанность рассматривать отчеты о ходе выполнения графика погашения задолженности и плана финансового оздоровления, а затем предоставлять собранию кредиторов информацию об этом. Административный управляющий обязан также осуществлять контроль за своевременным исполнением должником текущих требований кредиторов, а также за ходом выполнения плана финансового оздоровления, за полнотой и своевременностью перечисленных средств на погашение требований кредиторов.

На период финансового оздоровления разрабатывается график погашения задолженности. Он утверждается собранием кредиторов и должен содержать в себе обоснование возможности удовлетворения требований кредиторов в соответствии с графиком погашения задолженности. Данный график должен предусматривать погашение всех требований кредиторов, включенных в реестр требований.

В случае погашения должником всех требований кредиторов, предусмотренных графиком погашения задолженности, до истечения установленного срока финансового оздоровления, должник предоставляет отчет о досрочном окончании финансового оздоровления. По итогам рассмотрения результатов финансового оздоровления и жалоб кредиторов суд выносит определение о прекращении производства по делу о банкротстве, если задолженность отсутствует или об отказе в прекращении производства по делу о банкротстве, если выявлено наличие непогашенной задолженности и жалобы кредиторов признаны обоснованными.

В случае неоднократного или существенного (на срок более чем 15 дней) нарушения в ходе финансового оздоровления сроков удовлетворения требований кредиторов, установленных графиком погашения задолженности, а также в случае непредставления в Арбитражный суд соглашения об обеспечении обязательств должника в соответствии с графиком погашения задолженности досрочно прекращается финансовое оздоровление. В этом случае административный управляющий обязан в течение 15 дней с даты возникновения данных обстоятельств созвать собрание кредиторов для рассмотрения вопроса об обращении в Арбитражный суд с ходатайством о досрочном прекращении финансового оздоровления. При этом административный управляющий должен предоста-

вить собранию кредиторов отчет об итогах выполнения графика погашения задолженности и плана финансового оздоровления, а также свое заключение о выполнении графика погашения задолженности и плана финансового оздоровления. По итогам рассмотрения данного отчета и заключения собрание кредиторов вправе принять решение об обращении в суд с ходатайством о введении внешнего управления или признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

В случае нормального течения финансового оздоровления не позднее, чем за месяц до истечения установленного срока финансового оздоровления должник обязан предоставить административному управляющему отчет о результатах финансового оздоровления. К отчету прилагаются баланс должника на последнюю отчетную дату, а также отчет о прибылях и убытках и документы, подтверждающие погашение требований кредиторов. Административный управляющий рассматривает отчет должника и составляет заключение, которое направляется кредиторам. В том случае, если требования кредиторов не удовлетворены на дату рассмотрения отчета должника, или указанный отчет не предоставлен административному управляющему в срок, последний созывает собрание кредиторов, которое может принять одно из решений: обратиться с ходатайством в Арбитражный суд о введении внешнего управления, или о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. После рассмотрения результатов финансового оздоровления, а также жалоб кредиторов Арбитражный суд принимает определение о прекращении дела о банкротстве, если задолженность отсутствует, или определение о введении внешнего управления, если есть возможность восстановить платежеспособность должника, или решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства, если отсутствуют основания для введения внешнего управления и имеются признаки банкротства.

Совокупный срок финансового оздоровления и внешнего управления не может превышать два года. Если с даты введения финансового оздоровления до даты рассмотрения Арбитражным судом вопроса о введении внешнего управления прошло более чем восемнадцать месяцев, Арбитражный суд не может вынести определение о введении внешнего управления.

Внешнее управление вводится на срок не более чем восемнадцать месяцев, который может быть продлен не более чем на шесть месяцев. По ходатайству собрания кредиторов или внешнего управляющего срок может быть сокращен.

С момента введения внешнего управления прекращаются полномочия руководителя должника, управление делами передается внешнему управляющему. Кроме этого, прекращаются полномочия органов управления должника,

вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, за исключением текущих платежей.

Внешний управляющий обязан принять имущество должника и провести его инвентаризацию, разработать план внешнего управления и предоставить его собранию кредиторов для утверждения. План должен предусматривать меры по восстановлению платежеспособности должника. Собрание кредиторов принимает решение об утверждении или отклонении плана и обращении в суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Отклонение плана внешнего управления может также сопровождаться решением об освобождении внешнего управляющего или решением о рассмотрении нового плана внешнего управления.

На него также возлагается обязанность вести бухгалтерский, финансовый, статистический учет, вести реестр требований, принимать меры по взысканию дебиторской задолженности. Кроме этого, он должен предоставить кредиторам отчет об итогах реализации плана внешнего управления. Крупные сделки, а также сделки по выдаче займов, поручительств, гарантий, сделки, влекущие уступку права требования, перевод долга, отчуждение или приобретение акций и т.д. могут совершаться внешним управляющим только с согласия собрания кредиторов. Как указывалось выше, план внешнего управления должен содержать меры по восстановлению платежеспособности. К таким мерам относятся: *перепрофилирование производства, закрытие нерентабельных производств, взыскание дебиторской задолженности, продажа части имущества должника, уступка прав требования, увеличение уставного капитала, размещение дополнительных обыкновенных акций должника, продажа предприятия, замещение активов должника и иные меры.*

По результатам внешнего управления внешний управляющий должен представить на рассмотрение собрания кредиторов отчет внешнего управляющего. В отчете должно содержаться одно из предложений: о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника и переходе к расчетам с кредиторами, о продлении срока внешнего управления, о прекращении производства по делу в связи с удовлетворением всех требований кредиторов, о прекращении внешнего управления и об обращении в Арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Отчет внешнего управляющего подлежит обязательному рассмотрению арбитражным судом.

Полномочия внешнего управляющего прекращаются при прекращении производства по делу о банкротстве или принятии Арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производ-

ства. Если внешнее управление завершается заключением мирового соглашения или погашением требований кредиторов, внешний управляющий продолжает исполнять свои обязанности до даты избрания нового руководителя должника.

Принятие Арбитражным судом решения о признании должника банкротом влечет за собой открытие конкурсного производства. Конкурсное производство вводится на срок до 6 месяцев. По ходатайству лица, участвующего в деле, срок может продлеваться не более, чем на 6 месяцев. С даты принятия судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства прекращаются полномочия руководителя должника, иных органов управления. При принятии решения об открытии конкурсного производства Арбитражным судом утверждается конкурсный управляющий. Конкурсный управляющий не позднее чем через десять дней с даты своего утверждения направляет сведения об этом для опубликования, а также о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. Конкурсный управляющий обязан принять в ведение имущество должника и провести его инвентаризацию, принять мероприятия по поиску, выявлению и возврату имущества должника, находящегося у третьих лиц, а также принимать меры по обеспечению сохранности такого имущества. На конкурсного управляющего также возлагается обязанность привлекать оценщика для оценки имущества должника. Конкурсный управляющий обязан уведомлять работников должника о предстоящем увольнении не позднее месяца с даты введения конкурсного производства, предъявлять требования по взысканию дебиторской задолженности.

После проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий предоставляет собранию (комитету) кредиторов предложения о порядке, сроках и условиях продажи этого имущества, а затем приступает к его продаже на открытых торгах. Имущество должника, которое предназначено для удовлетворения требований кредиторов, составляет конкурсную массу. В нее не включается только имущество, изъятое из оборота, и имущественные права, связанные с личностью должника.

Из вырученных от продажи сумм производятся расчеты с кредиторами в соответствии с очередностью их требований (ст. ст. 134 – 138 Закона о несостоятельности). Вне очереди покрываются судебные расходы, вознаграждение арбитражному управляющему, текущие коммунальные и эксплуатационные платежи, а также требования, возникшие в периоды проведения реабилитационных процедур и расходы, связанные с проведением конкурсного производства. В первую очередь удовлетворяются требования по возмещению вреда, причиненного жизни и здоровью граждан, а также по компенсации морального вреда. Во вторую очередь удовлетворяются требования граждан по оплате труда и

вознаграждений по авторским договорам. Расчеты с остальными кредиторами производятся в третью очередь. В этой очереди в преимущественном порядке удовлетворяются требования кредиторов, обеспеченные залогом имущества должника (за счет стоимости предмета залога). При этом требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди, а между кредиторами одной очереди имущество должника при его недостаточности распределяется пропорционально суммам их требований (п. п. 2 и 3 ст. 142 Закона о несостоятельности). Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества должника, а также не признанные конкурсным управляющим или признанные необоснованными Арбитражным судом, считаются погашенными.

Действия конкурсного управляющего контролируются кредиторами и Арбитражным судом (ст. 143 Закона о несостоятельности). По завершении расчетов с кредиторами конкурсный управляющий представляет суду отчет с приложением реестра требований кредиторов (с указанием размера погашенных требований) и документов, подтверждающих продажу имущества и погашение требований кредиторов. После рассмотрения отчета управляющего Арбитражный суд выносит определение о завершении конкурсного производства, которое является основанием для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации юридического лица – должника. С момента внесения такой записи в указанный реестр (т.е. государственной регистрации) конкурсное производство считается завершенным, а юридическое лицо – ликвидированным.

На любой стадии рассмотрения Арбитражным судом дела о банкротстве должник, его конкурсные кредиторы и уполномоченные органы вправе заключить мировое соглашение. Решение о заключении мирового соглашения со стороны конкурсных кредиторов и уполномоченных органов принимается собранием кредиторов. Со стороны должника такое решение принимает руководитель юридического лица или исполняющий обязанности руководителя, внешний управляющий или конкурсный управляющий. Мировое соглашение утверждается Арбитражным судом. Односторонний отказ от исполнения вступившего в силу мирового соглашения не допускается. Мировое соглашение заключается в письменной форме. Оно должно содержать положения о порядке и сроках исполнения обязательств в денежной форме.

Утверждение мирового соглашения в ходе процедур, применяемых в деле о банкротстве, является основанием для прекращения производства дела о банкротстве. Если мировое соглашение утверждается в ходе финансового оздоровления, прекращается исполнение графика погашения задолженности. В случае утверждения данного соглашения в ходе внешнего управления прекращает-

ся действие моратория на удовлетворение требований кредиторов. Если мировое соглашение заключается в ходе конкурсного производства, с даты утверждения мирового соглашения решение Арбитражного суда о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства не подлежит дальнейшему применению. Прекращаются полномочия временного, административного, внешнего или конкурсного управляющего.

В случае неисполнения условий мирового соглашения должником кредиторы вправе без расторжения мирового соглашения предъявить свои требования в размере, предусмотренном мировым соглашением.

§7. Виды юридических лиц

В цивилистике существует несколько классификаций юридических лиц по различным критериям. По форме собственности юридические лица делятся на: *государственные и частные (негосударственные)*. К числу государственных в широком смысле относятся все *унитарные предприятия, а также некоторые учреждения*. Государственные юридические лица с необходимостью должны преследовать общегосударственные интересы, чем и обуславливается специфика их правового регулирования.

По составу учредителей можно выделить юридические лица, учредителями которых могут выступать только юридические лица (союзы, ассоциации), либо только государство (унитарные предприятия и государственные корпорации) или же любые, за отдельными исключениями, субъекты права (все остальные юридические лица).

По характеру прав участников юридические лица подразделяются на организации, на имущество которых учредители имеют право собственности или иное вещное право: государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения; организации, в отношении которых их участники имеют обязательственные права: хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие партнерства; организации, в отношении которых их участники не имеют имущественных прав: общественные объединения, религиозные организации, фонды, объединения юридических лиц и автономные некоммерческие организации.

По объему вещных прав организации юридические лица делятся на юридически лица, обладающие правом оперативного управления на имущество: учреждения и казенные предприятия; юридические лица, обладающие правом хозяйственного ведения на имущество: государственные и муниципальные унитарные предприятия (кроме казенных); юридические лица, обладающие правом собственности на имущество: все другие юридически лица.

Наряду с этим, *по степени увеличения предпринимательского риска участников* хозяйственные общества и товарищества могут выстраиваться в следующую цепочку: полное товарищество, товарищество на вере, общество с дополнительной ответственностью, общество с ограниченной ответственностью, акционерное общество.

В действующем российском гражданском законодательстве все юридические лица, в зависимости от характера деятельности, разделяются, прежде всего, на коммерческие и некоммерческие организации. К коммерческим относятся организации, имеющие в качестве основной цели своей деятельности получение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК РФ). Полученную прибыль они в дальнейшем тем или иным способом распределяют между своими участниками. Некоммерческие организации создаются для выполнения социально-культурных и тому подобных задач неимущественного характера, решение которых само по себе не требует участия в гражданском обороте.

Коммерческие организации

Хозяйственные товарищества

Хозяйственные товарищества являются коммерческими организациями, участниками которых могут быть, в различных сочетаниях, индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Обладают общей правоспособностью, т.е. вправе заниматься любыми видами деятельности, не запрещенными законом; ограничением может быть только необходимость получения лицензии. Хозяйственные товарищества создаются на добровольной основе, действуют на основе учредительного договора и являются едиными и единственными собственниками своего имущества.

В связи с тем, что помимо имущественного вклада в складочный капитал товарищества учредителям необходимо принимать личное участие в делах организации, товарищества часто именуют *объединениями лиц*.

Полное товарищество

Правовое положение хозяйственных товариществ определено § 2 гл. 4 ГК РФ. Полное товарищество – хозяйственное товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью и несут солидарно субсидиарную (дополнительную) ответственность по его обязательствам всем своим имуществом (ст. 69 ГК РФ). Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слова «полное товарищество».

Особенностью полного товарищества является то, что его участники несут *солидарно субсидиарную ответственность принадлежащим им имуществом по обязательствам полного товарищества* при недостаточности имущества последнего. При этом личную имущественную ответственность по долгам товарищества несут и те его участники, которые вступили в товарищество после его создания (в том числе по обязательствам, возникшим до их вступления в товарищество). Выбывшие из товарищества участники продолжают нести ответственность по всем долгам товарищества, возникшим до момента их выбытия, в течение двух лет со дня утверждения годового отчета товарищества за год, в котором состоялось выбытие.

Участниками полного товарищества могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. Число участников полного товарищества не может быть менее двух. Участник данной организации может быть полным товарищем только одного полного товарищества. Это связано не только с необходимостью личного участия в деятельности компании, но и с тем обстоятельством, что участники товариществ несут неограниченную ответственность личным имуществом по обязательствам таких компаний при недостатке у последних собственного имущества.

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.

Объединения лиц помимо имущественных вкладов предполагают непосредственное, личное участие в делах товарищества. Эти дела должны вести сами участники, не привлекая к ним наемных (посторонних) лиц. А так как речь идет об участии в предпринимательской деятельности, участник которой должен иметь статус либо индивидуального предпринимателя, либо коммерческой организации, очевидно, что только указанные лица и могут быть участниками товариществ (п. 4 ст. 66 ГК РФ).

Управление делами товарищества по общему правилу, если в договоре не предусмотрено иное, происходит единогласно, однако участники могут договориться и о том, что решение принимается большинством голосов товарищей. По общему же правилу каждый участник обычно имеет один голос, если только учредительным договором не предусмотрена зависимость числа принадлежащих участнику голосов от размера его имущественного вклада.

Каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам.

Если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

Следует отметить, что участники товарищества, действуя от его имени, не нуждаются в специальных исполнительных (волеизъявляющих) органах этого юридического лица, а потому структура управления им всегда проста (и не требует специального закрепления в уставе). Поэтому единственным учредительным документом товарищества является учредительный договор. С учетом этого статус товариществ во многом определяется диспозитивными нормами закона.

Каждый товарищ участвует как в прибылях, так и в убытках товарищества пропорционально его доле в складочном капитале, если иное не определено соглашением участников. Не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников от участия в прибыли или убытках.

Выход из состава полного товарищества может быть добровольным или принудительным. 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. При принудительном выходе из товарищества должно быть единогласное решение остающихся участников и решение суда.

При выходе из товарищества участник вправе получить денежный эквивалент части имущества пропорционально его доле в складочном капитале (а если это предусмотрено в учредительном договоре, то и в натуре). Он также вправе с согласия других товарищей передать свою долю в складочном капитале как другому товарищу, так и третьему лицу.

Полное товарищество ликвидируется по общим основаниям, а также в случае, когда в товариществе остается единственный участник.

Товарищество на вере

Товарищество на вере (командитное товарищество) – хозяйственное товарищество, состоящее из двух категорий участников: полных товарищей, солидарно несущих субсидиарную ответственность по его обязательствам всем своим имуществом, и товарищей-вкладчиков (командитистов), не отвечающих по обязательствам предприятия и несущих риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов (ст. 82 ГК РФ).

Основным отличием товарищества на вере от полного товарищества является **наличие в нем вкладчиков**. Вкладчиками, в отличие от полных товарищей, могут быть любые граждане (а не только предприниматели) и юридиче-

ские лица, за исключением государственных органов, органов местного самоуправления.

Вкладчики отстранены от предпринимательской деятельности и управления делами товарищества. Они лишь сохраняют право на получение дохода на сделанный ими вклад. Коммандитисты имеют право знакомиться с годовым отчетом товарищества; выйти из товарищества по окончании финансового года с получением своего вклада или передать вклад полностью или частично как другому вкладчику, так и третьему лицу. Согласия полных товарищей на это не требуется.

При продаже вкладчиком своей доли (ее части) третьему лицу остальные вкладчики товарищества пользуются правом ее преимущественной покупки (пропорционально размерам их долей в складочном капитале).

При ликвидации товарищества на вере вкладчики имеют преимущественное право перед полными товарищами на получение своих вкладов из имущества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов товарищества. Если и после этого у товарищества сохраняется остаток имущества, то они участвуют в его распределении наравне с полными товарищами в соответствии с их долями в складочном капитале, если иной порядок не установлен учредительным договором или соглашением полных товарищей и вкладчиков.

В случае выхода из товарищества всех вкладчиков, оно ликвидируется либо преобразуется в полное товарищество. Товарищество на вере сохраняется, если в нем участвуют хотя бы один полный товарищ и один вкладчик.

Хозяйственное партнерство

Хозяйственным партнерством является созданная двумя или более лицами коммерческая организация, в управлении деятельностью которой в соответствии с Федеральным законом «О хозяйственных партнерствах» от 03.12.2011 г. № 380-ФЗ принимают участие участники партнерства, а также иные лица в пределах и в объеме, которые предусмотрены соглашением об управлении партнерством.

Участниками партнерства могут быть физические и/или юридические лица. Минимальное количество участников – 2, максимальное – 50. Участники партнерства не отвечают по обязательствам партнерства и несут риск убытков, связанных с деятельностью партнерства, в пределах сумм внесенных ими вкладов.

Хозяйственное партнерство не вправе осуществлять эмиссию облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг, а также размещать рекламу своей деятельности.

В отличие от других коммерческих организаций хозяйственное партнерство не может быть учредителем (участником) других юридических лиц, за ис-

ключением союзов и ассоциаций. Правительством Российской Федерации могут быть установлены нормативы достаточности собственных средств партнеров, осуществляющих определенные виды деятельности.

Хозяйственные общества

Среди всех форм коммерческих организаций в нашей предпринимательской практике наиболее распространены *хозяйственные общества*, они подходят и для ведения малого бизнеса, и для крупных капиталовложений. Поскольку практически единственной обязанностью их участников является оплата доли (акций) в уставном капитале организации, общества часто называют *объединениями капиталов*. Участниками обществ могут быть любые лица (граждане, организации, государство), закон не запрещает параллельного участия в нескольких обществах. Участники не отвечают по обязательствам общества и несут только риск убытков в пределах стоимости вкладов, внесенных ими в уставный капитал.

Действующим законодательством предусмотрены две организационно-правовые формы хозяйственных обществ: общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество. При этом все хозяйственные общества делятся на *публичные и непубличные*. *Публичным является акционерное общество*, акции которого и ценные бумаги, конвертируемые в его акции, публично размещаются (путем открытой подписки) или публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах. Правила о публичных обществах применяются также к акционерным обществам, устав и фирменное наименование которых содержат указание на то, что общество является публичным (ст. 66.3 ГК РФ). Остальные акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью являются *непубличными*.

Общество с ограниченной ответственностью

Обществом с ограниченной ответственностью (далее – ООО) признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли заранее определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам и несущими риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (ст. 87 ГК РФ).

Правовое положение ООО установлено ГК РФ, а также Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Участниками ООО могут быть любые граждане и юридические лица, за исключением государственных и муниципальных органов. Общество может состоять из одного участника. В обществе должно быть не более 50 участников. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в те-

чение года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшается до установленного законом предела.

Уставный капитал ООО состоит из вкладов учредителей и не может быть менее 10 000 руб. на день его регистрации. Уставный капитал ООО должен быть на момент регистрации общества оплачен его участниками не менее чем наполовину. Оставшаяся неоплаченной часть уставного капитала общества подлежит оплате его участниками в течение первого года деятельности общества. Оплата долей в уставном капитале общества может осуществляться деньгами, ценными бумагами, имуществом или имущественными правами, либо иными, имеющими денежную оценку правами.

Учредительным документом ООО является *устав*.

Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника (ее части), выбывающего из общества, пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением его участников не предусмотрен иной порядок осуществления этого права.

При выходе участника из ООО общество обязано выплатить ему действительную стоимость его доли, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности общества за год, в течение которого было подано заявление о выходе из общества, либо с согласия участника общества выдать ему в натуре имущество такой же стоимости, а в случае неполной оплаты его вклада в уставный капитал общества – действительную стоимость части его доли, пропорциональной оплаченной части вклада. Действительная стоимость доли определяется не на дату подачи заявления о выходе, а на конец финансового года. Участник, подавший заявление о выходе из общества, уже не вправе голосовать на собрании, получать информацию о деятельности общества. Как правило, действительная стоимость доли превышает ее рыночную стоимость, хотя бывают и обратные ситуации, когда бухгалтерская стоимость значительно ниже рыночной цены имущества компании, что наиболее характерно для оценки недвижимого имущества. В современной судебно-арбитражной практике наметился подход, согласно которому действительная стоимость доли при выходе участника из общества определяется с учетом рыночной стоимости недвижимого имущества, отраженного на балансе общества.

Общество обязано произвести все расчеты с выбывающим участником в течение шести месяцев с момента окончания финансового года, в течение которого подано заявление о выходе из общества, если меньший срок не предусмотрен уставом общества.

Управление общества осуществляется общим собранием участников общества исполнительным органом управления. Общее собрание участников является высшим органом управления общества. В его компетенцию входит

определение основных направлений деятельности, внесение изменений и дополнений в учредительные документы, изменение уставного капитала общества. Кроме этого, общее собрание принимает решение об образовании исполнительных органов, ревизионной комиссии, а также о досрочном прекращении их полномочий. Общее собрание также утверждает годовые отчеты и годовые бухгалтерские балансы, принимает решение о распределении чистой прибыли. При необходимости общее собрание назначает аудиторскую проверку и принимает решение о реорганизации или ликвидации общества.

Исполнительный орган управления может быть единоличным или коллегиальным. Основная функция данного органа – текущее управление делами общества.

Акционерное общество

Акционерное общество (далее – АО) – коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам и несущими риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (ст. 96 ГК РФ).

Правовое положение акционерного общества определено ГК РФ, а также Федеральным законом «Об акционерных обществах».

Принцип построения акционерных отношений гарантирует устойчивость финансовой базы общества, которая никак не зависит от смены акционеров, потому что они могут выйти из общества, лишь продав свои акции другому лицу.

Акционерное общество действует на основе устава. Уставный капитал общества разделен на определенное число акций, и акционеры отвечают по долгам общества только в пределах стоимости своих акций. Акции оплачиваются участниками общества поэтапно; половина уставного капитала – в течение 3 месяцев с момента государственной регистрации, оставшаяся часть – в течение года со дня регистрации. Последствия нарушения акционерами своих обязанностей по оплате акций аналогичны тем, которые предусмотрены для участников общества с ограниченной ответственностью, не оплативших свои доли.

Как указывалось выше, акционерные общества подразделяются на **публичные** (далее – ПАО) и **непубличные**. Публичное общество обязано публиковать свои годовые балансы, бухгалтерские отчеты, проспекты эмиссии, счета прибылей и убытков и другие документы. Минимальный размер уставного капитала публичного общества составляет 100 000 руб. Закон требует оплатить первые 50% акций в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества. Остальные 50% акций должны быть оплачены в течение го-

да (ст. 34 Федерального закона «Об акционерных обществах»). Количество акционеров в публичном обществе не ограничивается. В ПАО не допускается установление преимущественного права общества или его акционера на приобретение акций, отчуждаемых акционерами этого общества.

Акционеры непубличного акционерного общества пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления данного права. Уставом непубличного общества может быть предусмотрено преимущественное право приобретения обществом акций, продаваемых его акционерами, если акционеры не использовали свое преимущественное право приобретения акций.

Высший орган управления АО – общее собрание акционеров – имеет исключительную компетенцию, определенную законом. Общее собрание не вправе рассматривать и принимать решения по вопросам, прямо не отнесенным законом к его компетенции.

В АО с числом участников более 50 обязательно создается наблюдательный совет как постоянно действующий орган акционеров, контролирующей управляющих (директоров) общества. Наблюдательный совет (совет директоров) общества тоже имеет исключительную компетенцию, определяемую законом и уставом общества.

Исполнительный орган АО может быть единоличным (директор, генеральный директор) либо коллегиальным (правление, дирекция). Однако единоличный орган должен быть у общества всегда, а коллегиальный – в случаях, предусмотренных уставом. По решению общего собрания полномочия исполнительного органа могут быть переданы наемному управляющему (индивидуальному предпринимателю или коммерческой организации).

Производственный кооператив

Производственный кооператив (артель) – это добровольное объединение граждан для совместного ведения предпринимательской деятельности на началах их личного трудового и иного участия, первоначальное имущество которого складывается из паев членов объединения, несущих субсидиарную ответственность по всем его обязательствам в порядке и размерах, установленных уставом и законодательством о производственных кооперативах (ст. 107 ГК РФ).

Особенности правового положения производственного кооператива закреплены в ГК РФ, а также в Федеральном законе «О производственных кооперативах»¹.

К моменту государственной регистрации должно быть оплачено не менее 10% паевого фонда кооператива. Остальная часть оплачивается в течение первого года функционирования производственного кооператива.

В производственном кооперативе должно быть как минимум 5 членов, предельного их количества законодательство не устанавливает. Членами кооператива могут быть граждане, достигшие возраста 16 лет; они объединяют свои паевые взносы, участвуют личным трудом в деятельности кооператива и несут субсидиарную ответственность по всем его обязательствам в порядке и размерах, которые установлены в уставе. Закон не запрещает членство в кооперативе для юридических лиц. Число членов кооператива, не принимающих личного трудового участия в его деятельности, ограничивается 25% от числа членов, участвующих в работе кооператива личным трудом (ст. 7 Федерального закона «О производственных кооперативах»).

Учредительным документом производственного кооператива является **устав**.

Высшим органом управления является общее собрание членов кооператива, имеющее исключительную компетенцию.

Общее собрание кооператива вправе рассматривать и принимать решения по любым вопросам деятельности кооператива, в том числе входящим в компетенцию его исполнительных органов.

В крупных кооперативах (с числом членов более 50) могут создаваться также наблюдательные советы как постоянно действующие органы контроля их членов за деятельностью исполнительных органов. В этом случае наблюдательный совет тоже получает исключительную компетенцию, определенную уставом кооператива. Избранные в состав наблюдательного совета члены кооператива не могут одновременно являться членами его исполнительного органа.

Исполнительными органами кооператива являются правление и его председатель. Коллегиальный орган образуется в кооперативе с числом членов более 10, причем председатель кооператива одновременно возглавляет и его правление (ст. 17 Федерального закона «О производственных кооперативах»).

Выплата стоимости пая или другого имущества выходящему члену кооператива производится по окончании финансового года и утверждении бух-

¹ О производственных кооперативах: Фед. закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996 г. № 20. Ст. 2321.

галтерского баланса кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

Поскольку отчуждение пая третьим лицам влечет обязанность их приема в кооператив, закон ограничивает эту возможность требованием обязательного согласия кооператива на прием нового члена и правом других членов кооператива на преимущественную покупку отчуждаемого пая.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия

Одним из видов коммерческих организаций являются также государственные и муниципальные унитарные предприятия, правовое положение которых определено ГК РФ, а также Федеральным законом «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях». За унитарными предприятиями утвердилась репутация переходной формы, поскольку они замыкают перечень коммерческих организаций в Гражданском кодексе РФ, и в будущем термин «предприятие» должен окончательно переместиться в раздел об объектах гражданских прав (ст. 132 ГК РФ). Унитарные предприятия являются уникальным видом юридических лиц, не встречающимся в законодательстве иностранных государств. Они представляют собой своеобразный инструмент для ограничения ответственности собственника (государства или муниципального образования) за результаты предпринимательской деятельности объемом имущества, выделенного в хозяйственное ведение учрежденному предприятию, аналогично тому, как гражданин может зарегистрировать хозяйственное общество, чтобы ограничить свою ответственность только имуществом, внесенным в его уставный капитал.

Согласно п. 1 ст. 2 указанного Закона *унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником*. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации, субъекту РФ или муниципальному образованию.

Отечественные унитарные предприятия могут быть основаны на одном из ограниченных вещных прав: праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления (казенные предприятия). Праву хозяйственного ведения соответствует предприятие как особый вид субъекта права. Право оперативного управления исторически появилось раньше, чем право хозяйственного ведения, его концепция была разработана в СССР в 40-е гг. XX в. для эффективного управления государственной собственностью. Оперативное управление значительно уже по содержанию, чем право собственности и право хозяйственного ведения, его субъектами являются казенные предприятия и учреждения.

В России сейчас насчитывается, по разным оценкам, от 10 до 13 тыс. государственных унитарных предприятий. Зачастую они управляются недостаточно эффективно. Поэтому государственная политика направлена на сужение самостоятельности унитарных предприятий. Конечной целью является исключение права хозяйственного ведения из отечественного законодательства и закрепление неприватизированного государственного имущества на праве оперативного управления.

Унитарные предприятия имеют ограниченную (целевую) правоспособность, они не могут самостоятельно распоряжаться недвижимым имуществом, как и совершать многие другие сделки. Известно, что никто не может передать другому больше прав, чем имеет сам. Но деятельность государственных предприятий искажает классические постулаты и конструкции цивилистики. Конструкция предприятия как юридического лица-несобственника, находящегося под полным контролем учредителя, не отвечающего по его долгам, противоречит потребностям рынка.

От имени Российской Федерации или субъекта РФ права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы государственной власти Российской Федерации или органы государственной власти субъекта РФ в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

От имени муниципального образования права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

В отличие от коммерческих юридических лиц – собственников имущества (хозяйственных товариществ, обществ и производственных кооперативов) государственные и муниципальные предприятия:

- управляют не своей собственностью, а государственной либо муниципальной;
- обладают не правом собственности, а ограниченными вещными правами (право хозяйственного ведения, право оперативного управления);
- наделяются специальной (а не общей) правоспособностью;
- являются унитарными, так как их имущество не может быть распределено по вкладам (паям, долям).

Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между его работниками. Поэтому единым и неделимым является и уставный фонд тех унитарных предприятий (основанных на праве хозяйственного ведения), в которых он создается. В казенных предприятиях уставный фонд вообще не фор-

мируется, что объясняется субсидиарной ответственностью собственника по обязательствам такого предприятия. Основное предназначение уставного фонда заключается в формировании минимального размера имущества, гарантирующего интересы кредиторов предприятия. Если же интересы кредиторов гарантированы субсидиарной ответственностью учредителя, формирование уставного фонда не имеет смысла.

Текущей деятельностью унитарного предприятия руководит единоличный исполнительный орган (директор, генеральный директор), назначаемый собственником, полностью ему подотчетный и действующий в пределах своей компетенции на основе единоначалия. Руководителю унитарного предприятия запрещается занимать иные оплачиваемые должности. Образование иных органов управления в унитарном предприятии законодательством не предусмотрено, допускается лишь создание совещательных органов.

Некоммерческие организации

Некоммерческие организации не имеют основной целью своей деятельности извлечение прибыли и не распределяют полученную прибыль между своими участниками. Регулирование некоммерческих организаций осуществляется не только ГК РФ, но и федеральными законами, среди которых, прежде всего, Федеральный закон «О некоммерческих организациях»¹.

Потребительский кооператив

Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

Членами потребительского кооператива могут выступать граждане, коммерческие и некоммерческие организации, в том числе унитарные предприятия и учреждения. Участники несут солидарно субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов. Кроме того, они обязаны покрывать образовавшиеся у кооператива убытки путем внесения дополнительных взносов. Число учредителей потребительского кооператива должно быть не менее 5 граждан и (или) 3 юридических лиц. Каждый участник кооператива обладает одним голосом при принятии решений на общем собрании. Участник кооператива имеет право в любое время выйти из состава кооператива, получив стоимость своего пая, а также продать, передать по наследству, иным образом распорядиться своей до-

¹ О некоммерческих организациях: Фед. закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О» // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 3. Ст. 145.

лей. Получаемые кооперативом доходы могут распределяться между его членами.

Высшим органом управления является общее собрание участников. В период между собраниями управление осуществляет совет, являющийся волеизъявляющим органом. Кроме этого, в кооперативе создается исполнительный орган и ревизионная комиссия. Член совета не может быть членом правления или ревизионной комиссии.

Общественные организации (объединения)

Общественные организации – добровольные объединения граждан, в установленном порядке объединившиеся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

В качестве учредителей общественных организаций могут выступать граждане (не менее 3), достигших 18 лет, а также юридические лица – общественные объединения.

Общественные организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность только для достижения целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Имущество общественных организаций составляют: вступительные и членские взносы, пожертвования, поступления от проводимых мероприятий (выставок, лотерей), доходы от предпринимательской деятельности, движимые, недвижимые вещи.

Фонд

Фонд – это не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

Отличительной чертой фонда является обязательное создание действующего на общественных началах попечительского совета, который осуществляет надзор за деятельностью фонда, принятием другими органами фонда решений и обеспечением их исполнения, за использованием средств, соблюдением законодательства. Кроме этого, для управления фондом также создается исполнительный орган.

Ассоциации и союзы

В качестве *ассоциации (союз)* признается *основанное на началах членства объединение юридических лиц, созданное ими с целью координации деятельности, а также представления и защиты их интересов.*

Количество участников неограниченно, но ассоциация должна иметь не менее 2 учредителей. В качестве учредителей выступают коммерческие или некоммерческие организации. Члены ассоциации несут субсидиарную ответственность по его обязательствам даже в случаях выхода из нее участника в течение 2 лет с момента выхода. Новое лицо не отвечает по обязательствам, возникшим до его вступления. Члены ассоциации имеют право пользоваться ее услугами безвозмездно.

Имущество ассоциации складывается за счет регулярных и единовременных поступлений от участников, а также иных, допускаемых законодательством источников.

В качестве органов управления в ассоциации существуют общее собрание и исполнительный орган.

Автономные некоммерческие организации

Автономной некоммерческой организацией (далее – АНО) признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных взносов в целях представления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг.

В форме АНО создаются: негосударственные детские сады, школы, вузы, частные больницы и поликлиники, спортивные клубы, оздоровительные центры, юридические консультации и иные образования.

Государственная корпорация

Государственной корпорацией является не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного взноса и созданная для осуществления социальных, управленческих, иных общественно полезных целей.

Особенностью государственной корпорации является то, что она создается на основе федерального закона, а также отсутствие учредительных документов. Государственная корпорация обязана ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества в соответствии с законом, предусматривающим создание данной корпорации.

Органы управления корпорации создаются в каждом конкретном случае специальным законом.

Учреждение

Учреждение – некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных, или иных функций некоммерческого характера.

Отличие учреждений от иных некоммерческих организаций заключается в том, что имущество передается не в собственность, а в оперативное управление. Деятельность учреждения полностью или частично финансируется собственником. Собственник имущества несет субсидиарную ответственность по долгам учреждения, за которым имущество закреплено, при недостаточности имущества учреждения. Собственник назначает руководителя учреждения, который осуществляет руководство текущей деятельностью. Кроме этого, создаются ученый и иные советы. Однако Концепция развития гражданского законодательства предлагает сохранить на праве оперативного управления только государственные или муниципальные учреждения.

В настоящее время существуют частные, государственные и муниципальные учреждения. Государственные и муниципальные подразделяются на бюджетные, автономные и казенные учреждения.

ГЛАВА 3. ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§1. Сущность лицензирования

В настоящее время правовое регулирование лицензирования предпринимательской деятельности осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 4 мая 2011 г. № 99 «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании)¹.

Лицензия представляет собой специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

Лицензирование – это комплекс мероприятий, связанных с предоставлением лицензий, переоформлением документов, подтверждающих наличие лицензий, приостановлением, возобновлением или прекращением действия лицензий, аннулированием лицензий, контролем лицензирующих органов за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий, ведением реестров лицензий.

Перечень лицензируемых видов деятельности содержится в ст. 12 Закона о лицензировании. Деятельность, не упомянутая в этом списке, в лицензировании не нуждается.

В законодательстве закреплены несколько правил лицензирования. *Во-первых*, разрешенный лицензией вид деятельности может осуществляться лицензиатом на всей территории России вне зависимости от того, выдана она федеральным органом исполнительной власти или исполнительным органом субъекта РФ. Однако в случаях, когда лицензия выдана органом субъекта РФ, осуществление лицензируемого вида деятельности на территории других субъектов РФ возможно только после уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов РФ. При получении уведомления лицензирующий орган направляет (вручает) лицензиату расписку в получении уведомления с отметкой о дате приема уведомления.

Во-вторых, лицензия предоставляет право осуществлять указанный в ней вид деятельности только получившему лицензию хозяйствующему субъекту, то есть лицензия не подлежит передаче другому лицу, за исключением случаев правопреемства при преобразовании юридического лица.

В-третьих, лицензия выдается бессрочно.

¹О лицензировании: Фед. закон от 4 мая 2011 г. №99-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации.. 2011. № 19. Ст. 2716.

§2. Порядок лицензирования

Процедура лицензирования включает в себя несколько этапов. *Первый этап* заключается в представлении в соответствующий лицензирующий орган необходимых документов. Лицензирование подавляющего большинства видов деятельности отнесено к компетенции федеральных органов власти. Для получения лицензии соискатель лицензии направляет или предоставляет в соответствующий лицензирующий орган заявление о предоставлении лицензии, в котором указываются: полное и (в случае, если имеется) сокращенное наименование, в том числе фирменное наименование, и организационно-правовая форма юридического лица, место его нахождения, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, который намерен осуществлять заявитель, государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица и данные документа, подтверждающего факт внесения сведений о юридическом лице в Единый государственный реестр юридических лиц: для юридического лица; фамилия, имя и (в случае, если имеется) отчество индивидуального предпринимателя, место его жительства, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, который намерен осуществлять заявитель, данные документа, удостоверяющего его личность, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя и данные документа, подтверждающего факт внесения сведений об индивидуальном предпринимателе в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, для индивидуального предпринимателя; идентификационный номер налогоплательщика и данные документа о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе; лицензируемый вид деятельности, который соискатель лицензии намерен осуществлять.

К заявлению о предоставлении лицензии прилагаются копии учредительных документов (с представлением оригиналов в случае, если верность копий не засвидетельствована в нотариальном порядке) – для юридического лица; копии документов, перечень которых определяется положением о лицензировании конкретного вида деятельности и которые свидетельствуют о наличии у соискателя лицензии возможности выполнения лицензионных требований и условий, в том числе документов, наличие которых при осуществлении лицензируемого вида деятельности предусмотрено федеральными законами. Лицензирующий орган не вправе требовать от соискателя лицензии предоставления документов, не предусмотренных законодательством. Заявление о предоставлении лицензии и прилагаемые к нему документы, предусмотренные законодательством Российской Федерации, соискатель лицензии направляет в лицензирующий орган в форме электронных документов. В течение трех рабочих дней

со дня предоставления надлежащим образом оформленного заявления о предоставлении лицензии и в полном объеме прилагаемых к нему документов, лицензирующий орган принимает решение о рассмотрении этого заявления и прилагаемых к нему документов или в случае их несоответствия положениям закона о возврате этого заявления и прилагаемых к нему документов с мотивированным обоснованием причин возврата.

Второй этап заключается в принятии решения о выдаче (или отказе в выдаче) лицензии. В срок, не превышающий пяти рабочих дней со дня приема заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов, лицензирующий орган осуществляет проверку полноты и достоверности содержащихся в указанных заявлении и документах сведений, в том числе проверку соответствия соискателя лицензии лицензионным требованиям, далее принимает решение о предоставлении лицензии или об отказе в ее предоставлении. В случае принятия лицензирующим органом решения о предоставлении лицензии запись о предоставлении лицензии вносится в реестр лицензий в день регистрации приказа (распоряжения).

В течение трех рабочих дней после дня внесения записи о предоставлении лицензии в реестр лицензий лицензирующий орган направляет уведомление о предоставлении лицензии лицензиату по его выбору в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, либо на бумажном носителе заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении.

В случае принятия решения об отказе в предоставлении лицензии, лицензирующий орган вручает в течение трех рабочих дней со дня принятия этого решения соискателю лицензии или направляет соискателю лицензии по его выбору заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении либо в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью, уведомление об отказе в предоставлении лицензии с мотивированным обоснованием причин отказа и со ссылкой на конкретные положения нормативных правовых актов и иных документов, являющихся основанием такого отказа, или, если причиной отказа является установленное в ходе проверки несоответствие соискателя лицензии лицензионным требованиям, реквизиты акта проверки соискателя лицензии. Основаниями отказа в предоставлении лицензии являются:

1) наличие в предоставленных соискателем лицензии заявлении о предоставлении лицензии и (или) прилагаемых к нему документах недостоверной или искаженной информации;

2) установленное в ходе проверки несоответствие соискателя лицензии лицензионным требованиям.

§3. Приостановление действия и аннулирование лицензии

Действие лицензии приостанавливается лицензирующим органом в следующих случаях:

1) привлечение лицензиата к административной ответственности за неисполнение в установленный срок предписания об устранении грубого нарушения лицензионных требований, выданного лицензирующим органом в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

2) назначение лицензиату административного наказания в виде административного приостановления деятельности за грубое нарушение лицензионных требований в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

3) лицензиатом не было представлено в лицензирующий орган заявление о периодическом подтверждении соответствия лицензионным требованиям, что повлекло за собой невозможность проведения процедуры периодического подтверждения соответствия лицензиата лицензионным требованиям до наступления срока прохождения указанной процедуры;

4) лицензиатом в установленный срок не были устранены грубые нарушения лицензионных требований, выявленные лицензирующим органом в рамках периодического подтверждения соответствия лицензиата лицензионным требованиям;

5) невозможность проведения в отношении лицензиата периодического подтверждения соответствия лицензионным требованиям после подачи в лицензирующий орган заявления о периодическом подтверждении соответствия лицензионным требованиям, а также невозможность проведения в соответствии с законодательством о государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации контрольных (надзорных) мероприятий, в ходе которых проверяется соответствие лицензиата лицензионным требованиям;

6) лицензиатом в установленный срок не были устранены грубые нарушения лицензионных требований, выявленные лицензирующим органом в рамках оценки соответствия лицензиата лицензионным требованиям.

Лицензиат обязан уведомить в письменной форме лицензирующий орган об устранении им нарушения лицензионных требований и условий, повлекшего за собой административное приостановление деятельности лицензиата.

Действие лицензии возобновляется лицензирующим органом со дня, следующего за днем истечения срока административного приостановления деятельности лицензиата, или со дня, следующего за днем досрочного прекращения исполнения административного наказания в виде административного приостановления деятельности лицензиата.

Если в установленный судьей срок лицензиат не устранил нарушение лицензионных требований и условий, повлекшее за собой административное приостановление деятельности лицензиата, лицензирующий орган обязан обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии. Лицензия аннулируется решением суда на основании рассмотрения заявления лицензирующего органа. Со дня вступления в законную силу такого решения ее действие прекращается.

Действие лицензии прекращается в связи с прекращением вида деятельности лицензиата, на который предоставлена лицензия, в следующих случаях:

1) предоставление лицензиатом в лицензирующий орган заявления о прекращении лицензируемого вида деятельности;

2) прекращение физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

3) прекращение деятельности юридического лица в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (за исключением реорганизации в форме преобразования или слияния при наличии на дату государственной регистрации правопреемника реорганизованных юридических лиц у каждого участвующего в слиянии юридического лица лицензии на один и тот же вид деятельности, а также за исключением реорганизации юридического лица – лицензиата в форме его присоединения к другому юридическому лицу);

4) наличие решения суда об аннулировании лицензии;

5) установление факта представления лицензиатом заведомо ложных и (или) недостоверных сведений, на основании которых лицензирующим органом принято решение о предоставлении лицензии или о внесении после проведения оценки соответствия лицензиата лицензионным требованиям изменений в реестр лицензий;

6) неустранение лицензиатом в период приостановления действия лицензии причин, в результате которых проведение периодического подтверждения соответствия лицензиата лицензионным требованиям либо проведение контрольных (надзорных) мероприятий оказалось невозможным;

7) по истечении срока приостановления действия лицензии в отношении лицензиата не была проведена процедура периодического подтверждения соответствия лицензионным требованиям;

8) в случае исключения в соответствии с нормативным правовым актом Российской Федерации отдельных работ, услуг из состава конкретного лицензируемого вида деятельности, если лицензия предоставлена только в отношении указанных исключаемых работ, услуг;

9) прекращение действия аккредитации филиала иностранного юридического лица.

Не позднее чем за пятнадцать календарных дней до дня фактического прекращения лицензируемого вида деятельности, лицензиат, имеющий намерение прекратить этот вид деятельности, обязан предоставить или направить в лицензирующий орган заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении заявление о прекращении лицензируемого вида деятельности.

Лицензирующий орган принимает решение о прекращении действия лицензии в течение десяти рабочих дней со дня:

1) получения заявления лицензиата о прекращении лицензируемого вида деятельности;

2) установления факта предоставления лицензиатом заведомо ложных и (или) недостоверных сведений, на основании которых лицензирующим органом принято решение о предоставлении лицензии или внесении после проведения оценки соответствия лицензиата лицензионным требованиям изменений в реестр лицензий;

3) следующего за днем истечения срока приостановления действия лицензии в случае, если в отношении лицензиата не была проведена процедура периодического подтверждения соответствия лицензионным требованиям;

4) следующего за днем истечения срока приостановления действия лицензии в случае неустранения лицензиатом в период приостановления действия лицензии причин, в результате которых проведение периодического подтверждения соответствия лицензиата лицензионным требованиям либо проведение контрольных (надзорных) мероприятий оказалось невозможным.

Действие лицензии прекращается со дня внесения соответствующей записи в реестр лицензий на основании заявления лицензиата о прекращении лицензируемого вида деятельности, либо со дня внесения соответствующих записей в единый государственный реестр юридических лиц или единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, либо со дня вступления в законную силу решения суда об аннулировании лицензии.

ГЛАВА 4. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КОНКУРЕНЦИИ И МОНОПОЛИСТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§1. Понятие конкуренции и монополии

В широком смысле конкуренция – *это соревнование между различными лицами в достижении одной и той же цели*. В предпринимательской деятельности конкуренция означает соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Юридическое содержание конкуренции характеризуется рядом признаков. Во-первых, в большинстве случаев она является естественным регулятором цен на рынке, во-вторых, она становится предпосылкой для реализации прав потребителей, в-третьих, она является правомерной деятельностью хозяйствующих субъектов на рынке, целью которой является получение наиболее выгодных условий производства и сбыта товаров законными средствами.

Антиподом конкуренции является *монополия*. Легального определения монополии в законодательстве нет, в буквальном смысле этот термин означает «продаю один». *Монополией принято называть, прежде всего, исключительное положение хозяйствующего субъекта на рынке, при котором он сосредоточивает в своих руках значительную часть производства и сбыта определенного товара*. Разновидность монополии – особое поведение господствующего на рынке субъекта и использование им доминирующего положения в своих интересах. Монополией, безусловно, считается исключительное право на определенную деятельность, которое государство предоставляет одному или нескольким субъектам.

Участники конкурентных отношений в антимонопольном законодательстве не подчиняются традиционной гражданско-правовой классификации на граждан и юридических лиц. Хозяйствующие субъекты (а именно такая терминология присуща антимонопольному законодательству) определяются, в первую очередь, с позиции ведения ими согласованной экономической политики. Поэтому единым хозяйствующим субъектом могут быть признаны несколько организаций, которые владеют акциями в уставном капитале друг друга, или несколько совершенно независимых компаний, которые заключили между собой договор о сотрудничестве и действуют в едином экономическом интересе, монопольно завышая цены на свои товары. Иными словами, хозяйствующим субъектом могут признаваться объединения организаций, которые не обладают гражданско-правовой правосубъектностью.

§2. Доминирующее положение

Доминирующее положение представляет собой 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 (группе лиц): возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот рынок другим хозяйствующим субъектам (ст. 5 Закона о защите конкуренции).

Доминирующее положение – центральное понятие антимонопольного законодательства. Оно означает исключительное положение хозяйствующего субъекта на рынке товара, не имеющего заменителя, либо на рынке взаимозаменяемых товаров, дающее ему возможность влиять на общие условия обращения товара на соответствующем рынке или затруднять доступ на рынок другим предпринимателям.

Качественная характеристика доминирующего положения – это возможность хозяйствующего субъекта воздействовать на конкуренцию. Количественная характеристика означает соотношение двух экономических величин: доли, которую хозяйствующий субъект фактически занимает на рынке определенного товара, и норматива, установленного законом.

Товарный рынок – это сфера обращения товара (в т.ч. иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в т.ч. географических) исходя из экономической, технической или иной возможности или целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Для того чтобы говорить о доминировании данного хозяйствующего субъекта, антимонопольному органу необходимо прежде всего правильно определить продуктовые и географические границы товарного рынка. Географические границы товарного рынка определяются в зависимости от возможности потребителя приобрести товар или услугу на данной территории и отсутствия этой возможности за ее пределами. После определения географических и продуктовых границ товарного рынка можно рассчитать количественные показатели положения хозяйствующего субъекта на рынке, в результате чего возможны три ситуации. Во-первых, если доля хозяйствующего субъекта на рынке данного товара не превышает 35%, его положение не может быть признано доминирующим. Это неопровержимая презумпция.

Во-вторых, если доля хозяйствующего субъекта на рынке превышает 50%, то его положение предполагается доминирующим, но он вправе доказывать обратное. Иными словами, хозяйствующий субъект может настаивать на том, что даже при такой концентрации рынка он не определяет условия обращения товаров и не мешает своим конкурентам. Наконец, в-третьих, если доля хозяйствующего субъекта находится в пределах от 35 до 50% рынка, то наличие у него доминирующего положения доказывается антимонопольным органом.

Неправомерным является только злоупотребление доминирующим положением, которое считается одним из видов монополистической деятельности. Злоупотреблением считается изъятие товаров из обращения для создания или поддержания дефицита на рынке либо повышения цен; создание дискриминационных условий доступа на товарный рынок, обмена, потребления, приобретения, производства, реализации товара; создание препятствий к доступу на рынок или выходу с рынка другим хозяйствующим субъектам; установление, поддержание монопольно высоких или низких цен; сокращение или прекращение производства товаров, на которые имеются спрос или заказы потребителей, при наличии безубыточной возможности их производства.

Злоупотреблением следует назвать и навязывание контрагенту условий договора, не выгодных для него или не относящихся к предмету договора.

Злоупотреблением является и необоснованный отказ хозяйствующего субъекта от заключения договора с отдельными покупателями.

§3. Виды монополистической деятельности

Монополистическая деятельность – это противоречащие антимонопольному законодательству действия (бездействие), направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции. Как уже говорилось, разновидностью монополистических действий является *злоупотребление доминирующим положением*. Помимо этого, существует монополистическая деятельность органов исполнительной власти и местного самоуправления. Включение органов власти в круг субъектов монополистической деятельности – особенность российского законодательства. Чаще всего их монополистические действия выражаются в предоставлении льгот и преимуществ одним предпринимателям и в создании административных и прочих барьеров – другим.

Выделяют следующие виды монополистической деятельности хозяйствующих субъектов: во-первых, индивидуальная монополистическая деятельность, которая проявляется как злоупотребление со стороны хозяйствующего субъекта своим доминирующим положением на рынке. В зависимости от характера злоупотребления может проявляться в следующих формах: установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара;

изъятие товара из обращения, если результатом такого изъятия явилось повышение цены товара; навязывание контрагенту условий договора, не выгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента РФ, Правительства РФ, уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования); установление финансовой организацией необоснованно высокой или необоснованно низкой цены финансовой услуги; создание дискриминационных условий; нарушение установленного законодательством порядка ценообразования и т.д.

Во-вторых, коллективная монополистическая деятельность в виде соглашений (согласованных действий) хозяйствующих субъектов, ограничивающих конкуренцию. Так, согласно п. 1 ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции»¹ запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к: установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок или повышению, снижению или поддержанию цен на торгах или разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров, либо составу продавцов или покупателей (заказчиков), или навязыванию контрагенту условий договора, не выгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования) или сокращению или прекращению производства товаров, на которые имеется спрос либо на поставки которых размещены заказы при наличии возможности их рентабельного производства и т.д. Кроме того, запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами или иные согласованные действия хозяйствующих субъектов, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к ограничению конкуренции, если иное не установлено законом.

¹ О защите конкуренции: Фед. закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2006. № 31 (ч.1). Ст. 3434.

§4. Недобросовестная конкуренция

Недобросовестная конкуренция – это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации. Признаки недобросовестной конкуренции: во-первых, недобросовестная конкуренция, в отличие от монополистической деятельности, может осуществляться только активными действиями, возможность пассивного поведения в виде бездействия не предусмотрена, во-вторых, данные действия будут рассматриваться как правонарушения, если они противоречат не только положениям действующего законодательства, но и обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности, справедливости, в-третьих, субъектами недобросовестной конкуренции могут быть лишь хозяйствующие субъекты, то есть российские и иностранные организации, занимающиеся предпринимательской деятельностью, а также индивидуальные предприниматели, в-четвертых, целью активных действий субъектов недобросовестной конкуренции является приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, в-пятых, в результате действий конкурентам могут быть причинены убытки или нанесен ущерб их деловой репутации. Достаточно лишь потенциальной угрозы причинения убытков или нанесения ущерба деловой репутации для квалификации данного правонарушения как недобросовестной конкуренции.

Можно выделить несколько основных форм недобросовестной конкуренции. Во-первых, распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации. Во-вторых, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей. В-третьих, некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами. В-четвертых, 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. В-пятых, незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну.

Не допускается также недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

§5. Естественные монополии

Естественная монополия – это особое состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса потребителей эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства, а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на данный товар, чем спрос на другие виды товаров. Естественная монополия представляет собой в большей степени экономическую, нежели юридическую категорию.

Для некоторых сфер естественных монополий характерен также *сетевой характер организации рынка*. Он означает, что монополизирована не вся соответствующая отрасль экономики, а лишь ее передающие сети. Например, в газовой отрасли естественной монополией является только транспортировка газа по трубопроводам, но не добыча, переработка, хранение или реализация. В электроэнергетике естественной монополией также считается не производство и продажа электроэнергии, а лишь ее передача по сетям и оперативно-диспетчерское управление.

Субъектами естественной монополии (или естественными монополистами) являются юридические лица, занятые производством или реализацией товаров (услуг) в условиях естественной монополии. Главным критерием для признания организации естественным монополистом считается именно осуществление деятельности в условиях естественной монополии. Для этого не обязательно быть собственником сетей (линий электропередач, трубопроводов и т.п.). Законодательство не содержит и специальных требований относительно организационно-правовых форм субъектов естественных монополий.

В законодательстве о естественных монополиях широко используется термин «потребители». К ним относятся любые юридические и физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, приобретающие товары (услуги), производимые (реализуемые) субъектами естественных монополий. Нужно учесть, что понятие «потребитель» здесь используется в широком смыс-

ле; оно не совпадает с трактовкой, установленной в гражданском законодательстве, в частности, в Законе «О защите прав потребителей»¹.

Деятельность естественных монополистов контролируется одновременно несколькими органами власти. Так, Федеральная служба по тарифам (ФСТ) устанавливает порядок ценообразования на товары и услуги монополистов, Федеральная антимонопольная служба контролирует соблюдение монополистами законодательства на предмет злоупотреблений. Принятие нормативных актов отнесено к компетенции Министерства экономического развития и торговли РФ. Государственный контроль в этой сфере направлен на достижение баланса интересов потребителей и субъектов естественных монополий, обеспечение доступности реализуемых ими товаров для потребителей и эффективное функционирование самих монополистов.

Органы исполнительной власти субъектов РФ в области государственного регулирования тарифов участвуют в осуществлении государственного регулирования и контроля деятельности субъектов естественной монополии.

Споры и разногласия, возникающие между субъектами естественной монополии, их потребителями и органами исполнительной власти субъектов РФ в связи с установлением регулируемых цен (тарифов) подлежат обязательному урегулированию в досудебном порядке Федеральной службой по тарифам.

Государственное регулирование деятельности естественных монополистов носит комплексный характер и осуществляется различными методами и способами, прежде всего путем установления тарифов на их услуги. Эти тарифы устанавливаются (изменяются) с целью достижения баланса интересов потребителей и субъектов естественных монополий, а также учета социальных факторов. Согласно ст. 424 ГК РФ цены являются свободными, они определяются соглашением сторон соответствующего договора; регулируемые государством цены (тарифы, расценки, ставки) могут применяться только в установленных законом случаях. К этим случаям и относится деятельность естественных монополистов. Единая политика цен на услуги субъектов естественных монополий остается прерогативой Правительства РФ, исключительное право на установление тарифов и (или) их предельного уровня имеет **Федеральная служба по тарифам**.

Тарифы устанавливаются исходя из обоснованности затрат естественных монополистов на производство товаров (оказание услуг). При этом учитываются издержки реализации услуг, налоги, потребность в инвестициях, стоимость основных производственных средств, доходность деятельности естественного

¹ О защите прав потребителей: закон Рос. Федерации от 7 февр. 1992 г. № 2300-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 15. Ст. 766.

монополиста. Важно подчеркнуть, что тарифы устанавливаются индивидуально для каждого субъекта, а не для определенного вида деятельности.

Особым способом государственного воздействия на естественных монополистов являются определение потребителей, подлежащих обязательному обслуживанию и (или) установление минимального уровня их обеспечения, если их потребности невозможно удовлетворить в полном объеме. Неэластичные цены на товары (услуги) субъектов естественных монополий позволяют последним выборочно удовлетворять запросы потребителей, поэтому здесь необходимо государственное вмешательство. Законодательством установлено только одно основание, по которому монополист вправе отказаться от заключения соответствующего договора, – отсутствие у лица договора с системным оператором на оказание услуг по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике.

ГЛАВА 5. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

§1. Общие положения о праве собственности

Понятие собственности имеет экономическое и юридическое содержание. *С экономической точки зрения собственность представляет собой форму присвоения произведенных материальных благ. С юридической точки зрения собственность – это отношение лица к принадлежащей ему вещи как к своей.*

Собственность – это отношение определенного лица к вещи как к своей и отношение всех других к этой вещи как к чужой.

В объективном смысле право собственности – это совокупность правовых норм, которые регулируют отношения собственности. В субъективном смысле – право по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащей ему вещи любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие права и интересы третьих лиц, в том числе отчуждать свое имущество другим лицам в собственность, передавать им права владения, пользования, распоряжения, отдавать в залог.

В РФ признаются следующие виды собственности: *частная собственность* (собственность граждан и юридических лиц), *государственная собственность* (федеральная и собственность субъектов РФ), *муниципальная собственность* (имущество городских и сельских поселений, а также других муниципальных образований). Следует отметить, что Конституция РФ помимо перечисленных форм содержит также указание на «иные» формы собственности, однако на практике *существуют только частная, государственная и муниципальная формы собственности*. Можно предположить, что данное указание на иные формы собственности законодатель внес на будущее, если появятся формы собственности, выходящие за рамки трех ранее упомянутых форм.

В российском законодательстве начиная с дореволюционного периода, а именно с Законов гражданских дореволюционной России в определении содержания права собственности прочно закрепилась триада правомочий: *владение, пользование и распоряжение*. Данная триада позднее стала традиционной для законодательства России: она содержалась как в ГК РСФСР 1922 и 1964 гг., так и в настоящее время включена в ст. 209 ГК РФ.

Под правомочием владения понимается основанная на законе (т.е. юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе и т.п.).

Владение нередко определяется как фактическое господство лица над вещью. Однако понятие господства лица над вещью является нежелательным

для правовой теории, рассматривающей отношения между людьми, а не отношения между людьми и вещами. Кроме того, говоря о господстве, нужно было бы еще сказать, в чем оно выражается, иначе применение этого определения оставляет все-таки неясным ответ на вопрос, существует в определенном случае владение или нет.

Владение может существовать и при отсутствии физической связи между владельцем и вещью. Условия жизни общества и господствующие в данном обществе взгляды определяют достаточность или недостаточность признаков, позволяющих окружающим судить о нахождении вещи во владении какого-то лица. Вещи, находящиеся в квартире гражданина, предполагаются принадлежащими данному гражданину. Но владение существует и без знания окружающих о его наличии в данном конкретном случае. Определяющим в ответе на вопрос о том, существует ли владение, является фактическая возможность для владельца пользоваться вещью.

Право владения означает наличие правового основания, правовой охраны владения, возможности его защиты. Вопрос же о праве пользования разрешается в зависимости от характера юридического основания, лежащего в основе права владения. Так, право владения, принадлежащее собственнику или нанимателю, связано с их правом пользования вещью, а право владения, принадлежащее залогодержателю, хранителю или перевозчику, существует при отсутствии у этих лиц права пользования данной вещью.

Собственник всегда обладает правом владения и, как правило, осуществляет фактическое владение принадлежащими ему вещами. **Однако фактическое владение не является необходимым для существования права владения.**

Правомочие пользования представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. Оно тесно связано с правомочием владения, ибо в большинстве случаев можно пользоваться имуществом, только фактически владея им.

Пользование может выражаться в разнообразных действиях и бездействии.

Закон не обязывает собственника пользоваться его имуществом.

Право распоряжения признается наиболее специфическим элементом права собственности, потому что оно редко осуществляется без права собственности. Право распоряжения служит собственникам для удовлетворения их потребностей.

Правомочие распоряжения выражается в возможности определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния

или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т.д.).

Правомочие распоряжения не следует путать с возможностью отчуждения имущества. Эти категории соотносятся как общее и частное. Распоряжение шире, чем отчуждение, так как распорядиться имуществом собственник может, и не отчуждая его.

Говоря о праве собственности, нельзя вести речь только о правах, так как данное право возлагает на собственника и определенные обязанности. К такому относится, например, бремя собственности (уплата налогов, осуществление ремонта). В качестве общего указания в законе говорится, что собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам, не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами в той мере, в какой их оборот допускается законом, осуществляются их собственником свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов других лиц. Кроме того, на собственника возложена ответственность за вред, причиненный его имуществом.

§2. Приобретение права собственности

Приобретение права собственности осуществляется различными способами (ст. 218 ГК РФ). В гражданско-правовой науке традиционно сложилось деление способов приобретения права собственности на *первоначальные и производные*. Основным критерием деления способов приобретения права собственности является **правопреемство**. *Под правопреемством понимается переход прав и обязанностей в полном объеме либо в части от одного лица к другому в силу закона или соглашения.*

Первоначальные способы

Первым способом является изготовление или создание новой вещи для себя. Право собственности на такую вещь возникает у лица в случае ее производства для своих нужд. При этом вещь должна изготавливаться с соблюдением требований законодательства к добротности ее качественных характеристик и недопущения вреда третьим лицам. Если это здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, то право собственности возникает с момента такой регистрации (ст.

219 ГК РФ). Особый правовой режим установлен на самовольные постройки. Самовольной постройкой является жилой дом, другое строение, сооружение или иное недвижимое имущество, созданное на земельном участке, не отведенном для этих целей в порядке, установленном законом и иными правовыми актами, либо созданное без получения на это необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил. Суд вправе также признать право собственности на самовольную постройку за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном бессрочном пользовании которого находится земельный участок, где осуществлена постройка, с возмещением этим лицом лицу, осуществившему самовольную постройку, расходов на постройку в размере, определенном судом. Право собственности за указанными лицами не может быть признано, если сохранение постройки нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц, либо создает угрозу жизни и здоровью граждан (ст. 222 ГК РФ).

Первоначальным способом приобретения права собственности считается переработка (спецификация), когда переработчик без согласия собственника создает новую вещь из другой либо из чужих материалов. Статьей 220 ГК РФ установлено, что собственником новой вещи становится собственник переработанной вещи (материалов). Однако, если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов, право собственности на новую вещь приобретает переработчик, действовавший добросовестно и осуществивший переработку для себя. В свою очередь, лицо, которое приобрело право собственности, обязано возместить другой стороне соответственно стоимость переработки либо стоимость материалов. Эти положения могут быть изменены договором. Собственник материалов, утративший их вследствие недобросовестных действий переработчика, наряду с приобретением права собственности на новую вещь вправе требовать возмещения причиненных ему убытков. Последнее требование остается собственнику материалов, если новая вещь не получилась, по правилам обязательств из причинения вреда (гл. 59 ГК РФ).

Впервые в ГК РФ установлено возникновение права собственности на плоды. Этим понятием охватывается вообще урожай растений и приплод животных. Право собственности на них принадлежит лицу, использующему плодоносящие вещи на законном основании, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании этого имущества (ст. 136 ГК РФ).

Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей – еще один способ приобретения права собственности. Сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных представляют собой фактические действия, приводящие к приобретению права собственности у лица, осу-

ществившего их сбор или добычу. Указанные действия совершаются лицом в лесах, водоемах или на другой территории, находящейся в государственной, муниципальной или частной собственности. Сбор (добыча) общедоступных вещей производится в соответствии с законом. Термин «обращение в собственность» означает овладение дарами природы, находящимися в естественном состоянии, лицом, осуществляющим их сбор или добычу. Общедоступные для сбора вещи – это природные ресурсы, если пользоваться конституционными формулировками и при принятии законов о природных ресурсах.

Право собственности может быть приобретено на бесхозяйные вещи. Бесхозяйная вещь – это та, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался (п. 1 ст. 225 ГК РФ). В этих случаях вещь вышла из обладания собственника как носителя права владения, пользования и распоряжения, он освободился от бремени ее содержания. Вещь стала ничейной, поскольку никто к ней не относился как к своей.

Бесхозяйные недвижимые вещи принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество, по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого они находятся. По истечении года со дня постановки бесхозяйной недвижимой вещи на учет орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом, может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на эту вещь.

До принятия судом решения о признании права муниципальной собственности на недвижимость орган местного самоуправления не вправе каким-либо образом ею распоряжаться.

К бесхозяйным вещам относятся вещи, потерянные собственником, найденные другим лицом. Находкой называется обнаруженная вещь, забытая или утерянная ее владельцем. Нашедший обязан немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее, или собственника вещи или кого-либо другого из известных ему лиц, имеющих право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу. Если вещь найдена в помещении или в транспорте, она подлежит сдаче лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта. В этом случае лицо, которому сдана находка, приобретает права и несет обязанности лица, нашедшего вещь. В случаях, когда лицо, имеющее право потребовать возврата найденной вещи, или место его пребывания неизвестны, нашедший вещь обязан заявить о находке в полицию или в орган местного самоуправления. Нашедший вещь вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в полицию, орган местного самоуправления или указанному ими лицу. Скоропортящаяся вещь или вещь, издержки по хранению которой несоизмери-

мо велики по сравнению с ее стоимостью, может быть реализована нашедшим вещь с получением письменных доказательств, удостоверяющих сумму выручки. Деньги, вырученные от продажи найденной вещи, подлежат возврату лицу, уполномоченному на ее получение. Нашедший вещь отвечает за ее утрату или повреждение лишь в случае умысла или грубой неосторожности и в пределах стоимости вещи (ст. 227 ГК РФ). Если в течение шести месяцев с момента заявления о находке в полицию или в орган местного самоуправления лицо, уполномоченное получить найденную вещь, не будет установлено или само не заявит о своем праве на вещь нашедшему ее лицу либо в полицию или в орган местного самоуправления, нашедший вещь приобретает право собственности на нее. В случае его отказа от найденной вещи, она поступает в муниципальную собственность (ст. 228 ГК РФ). Нашедший и возвративший вещь лицу, уполномоченному на ее получение, вправе получить от этого лица, а в случаях перехода вещи в муниципальную собственность – от соответствующего органа местного самоуправления возмещение необходимых расходов, связанных с хранением, сдачей или реализацией вещи, а также затрат на обнаружение лица, уполномоченного получить вещь. Одновременно нашедший вправе потребовать от получателя вещи вознаграждение за находку в размере до 20% стоимости вещи. Если вещь представляет ценность только для лица, уполномоченного на ее получение, размер вознаграждения определяется по соглашению с этим лицом. Право на вознаграждение не возникает, если нашедший вещь не заявил о находке или пытался ее утаить (ст. 229 ГК РФ). В этом случае не возникает и права на приобретение вещи в собственность. Утаивание находки влечет признание нашедшего недобросовестным приобретателем и возможность для собственника или иного законного владельца истребовать вещь в порядке ст. ст. 301, 305 ГК РФ.

Аналогичные правила действуют в отношении безнадзорных животных. Лицо, задержавшее безнадзорный или пригульный скот либо других домашних животных, обязано вернуть их собственнику, а если собственник или место его пребывания неизвестны, не позднее трех дней с момента задержания заявить об обнаруженных животных в полицию или в орган местного самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника. На время розыска собственника животных они могут быть оставлены лицом, задержавшим их, у себя на содержании и в пользовании либо сданы для этого другому лицу, имеющему необходимые условия. По просьбе лица, задержавшего животных, подыскание лица, имеющего необходимые условия для их содержания, и передачу ему животных осуществляют полиция или орган местного самоуправления. Лица, принимающие животных на содержание и пользование, обязаны их

надлежаще содержать и при наличии вины отвечают за гибель и порчу животных в пределах их стоимости (ст. 230 ГК РФ).

Если в течение шести месяцев с момента заявления о задержании безнадзорных домашних животных их собственник не будет обнаружен или сам не заявит о своем праве на них, лицо, у которого животные находились на содержании и в пользовании, приобретает право собственности на них. При отказе этого лица от приобретения в собственность животных они поступают в муниципальную собственность и используются в порядке, определяемом органом местного самоуправления. В случае явки прежнего собственника после перехода животных в собственность другого лица прежний собственник вправе при наличии обстоятельств, свидетельствующих о сохранении к нему привязанности со стороны этих животных или о жестоком либо ином ненадлежащем обращении с ними нового собственника, потребовать их возврата на условиях, определяемых по соглашению с новым собственником, а при недостижении соглашения – судом (ст. 231 ГК РФ).

При возврате безнадзорных животных собственнику лицо, задержавшее животных, и лицо, у которого они находились на содержании и в пользовании, имеют право на возмещение им собственником необходимых расходов, связанных с содержанием животных, с зачетом выгод, извлеченных от пользования ими. Лицо, задержавшее животных, имеет, кроме того, право на вознаграждение, как за находку (ст. 232 ГК РФ).

Первоначальным способом приобретения права собственности является обнаружение клада. Кладом признаются зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право. Обнаруженный клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т.п.), где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное, за исключением тех случаев, когда обнаруживший клад производил поиски или раскопки без согласия собственника имущества, где клад был сокрыт, и потому не имеет права ни на клад, ни на вознаграждение. В случае обнаружения клада, содержащего вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры, он подлежит передаче в государственную собственность. При этом собственник земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад, имеют право на получение вместе вознаграждения в размере 50% стоимости клада. Вознаграждение распределяется между этими лицами в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное. Изложенные правила не применяются к лицам, в круг трудовых или служебных обязанностей которых входило проведение раскопок и поиска, направленных на обна-

ружение клада (ст. 233 ГК РФ). Представляется, что новое регулирование судьбы клада менее справедливо, чем прежнее, не ставившее выплату вознаграждения в зависимость от обстоятельств обнаружения клада, кроме трудовых (служебных) обязанностей. Известно, что зачастую клады обнаруживаются случайно, когда находчику и в голову не приходило заранее просить согласия собственника. Даже римское право, всемерно охранявшее права собственника, не лишало случайно обнаружившего клад права на него. Новое законодательство, несомненно, увеличит число попыток скрыть клад, что и раньше было нередко.

Приобретательная давность также является первоначальным способом приобретения права собственности. Приобретательная давность распространяется на случаи фактического, беститульного владения чужим имуществом. Приобретательная давность является древнейшим механизмом, обеспечивающим нормальное функционирование гражданского оборота. Институт давностного владения знаком законодательству большинства развитых стран и служит определенным показателем социально-экономического развития общества. Чем более детально регламентирован данный институт, тем более защищены интересы отдельных участников имущественных отношений, а следовательно, и интересы общества в целом.

Согласно п. 1 ст. 234 ГК РФ лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество (приобретательная давность).

Производные способы

Производными называются способы, при которых право нового собственника является производным от прав его предшественника: если отчуждатель вещи не имел на это права, то и у приобретателя право собственности не возникает. Иногда производность выводят из воли предшественника, но это не так, воля может и отсутствовать.

Основным производным способом приобретения права собственности является приобретение имущества в собственность по договорам купли-продажи, мены, дарения, займа, по другим сделкам.

Особым производным способом приобретения права собственности является внесение паевого взноса членами потребительского кооператива (жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного и др.), а также другими лицами, имеющими право на паенакопление, в частности, супругом или членом семьи. В соответствии с п. 4 ст. 218 ГК РФ внесение указанными лицами полностью своего паевого взноса за квартиру, дачу, гараж, иное помещение,

предоставленное им кооперативом, обуславливает возникновение у них права собственности на данное имущество

В случае смерти гражданина право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом. При реорганизации юридического лица также происходит правопреемство, только между юридическими лицами.

При ликвидации юридического лица возможен переход его имущества к гражданам и организациям (ст. 63 ГК РФ). От одного юридического лица к другому (другим) право собственности переходит в порядке реорганизации юридических лиц, рассматриваемой в общей части гражданского права (ст. ст. 57 – 60 и 218 ГК РФ).

Переход права собственности происходит при приватизации имущества. Так, ст. 217 ГК РФ предусматривает, что имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, может быть передано его собственником в частную собственность в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества.

§3. Прекращение права собственности

Право собственности является не только наиболее широким по содержанию, но и наиболее устойчивым вещным правом, составляя основную юридическую предпосылку и результат нормального имущественного оборота. Поэтому закон специально регулирует не только основания приобретения права собственности, но и основания его прекращения (правопрекращающие юридические факты). Гражданско-правовая регламентация оснований прекращения права собственности в основном направлена на обеспечение неприкосновенности частной собственности граждан и юридических лиц. Прекращение права собственности происходит лишь в случаях, прямо предусмотренных законом.

Право собственности на **вещь** прекращается с ее **гибелью** или уничтожением, поскольку при этом исчезает сам объект данного права. При этом большое значение имеют причины, по которым это произошло. В случае гибели вещи подразумевается, что это произошло при отсутствии чьей-либо вины, в силу случайных причин или действия непреодолимой силы, за результаты которых никто, как правило, не отвечает. Тогда риск утраты имущества по общему правилу лежит на самом собственнике (ст. 211 ГК РФ). Если же вещь уничтожена по вине иных (третьих) лиц, они несут перед собственником имущественную ответственность за причинение вреда.

Способы прекращения права собственности можно разделить на две группы: **добровольные и принудительные**. К добровольным относится отчуждение собственником своего имущества другим лицам, т.е. совершение различ-

ных сделок по отчуждению своего имущества, совершаемых его собственником (купля-продажа во всех ее разновидностях, мена, дарение, аренда с выкупом и т.д.). Порядок прекращения права собственности отчуждателя (и возникновения права собственности у приобретателя) регулируется главным образом нормами о сделках и договорах. Другим добровольным способом прекращения права собственности является добровольный отказ собственника от своего права. В соответствии с этим правилом допускается добровольный отказ собственника от принадлежащего ему права (а по сути – его отказ от конкретной вещи или вещей) путем либо публичного объявления об этом, либо совершения реальных действий, бесспорно свидетельствующих об этом его намерении. При этом до приобретения права собственности на вещь, от которой отказался ее прежний владелец, другим лицом права и обязанности первоначального собственника не прекращаются. Это означает не только возможность «возврата» данной вещи прежнему собственнику (поскольку он и так не утратил на нее своего права), но и возможность возложения на него ответственности, например, за причиненный данной вещью вред (если выброшенная собственником вещь обладала какими-либо вредоносными свойствами, как, например, старый телевизионный кинескоп).

Группа принудительных способов прекращения права собственности более многочисленна. Принудительное изъятие у собственника принадлежащего ему имущества допустимо только в случаях, прямо перечисленных в п. 2 ст. 235 ГК РФ. Перечень таких случаев сформулирован исчерпывающим образом, не допускающим его расширения даже иным законом. В этом состоит одна из важных гарантий прав собственника. Конкретные основания изъятия имущества у собственника помимо его воли и в этих случаях должны быть прямо предусмотрены законом.

Изъятие имущества у собственника в названных случаях по общему правилу производится на возмездных основаниях, т.е. с компенсацией собственнику стоимости изымаемой вещи (вещей). Оно допускается в следующих случаях: при отчуждении имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, имеющегося в законе (вещи, изъятые из оборота или ограниченные в обороте). Речь идет о тех видах имущества, которые по прямому указанию закона либо изъяты из оборота, т.е. могут находиться исключительно в государственной собственности, либо ограничены в обороте, в частности, подлежат приобретению лишь по специальному разрешению государственных органов. Если такого рода имущество (например, оружие, сильнодействующие яды и наркотики, валютные ценности и т.д.) оказалось у владельца незаконно, то, разумеется, никаких вещно-правовых последствий, тем более права собственности, это обстоятельство не порождает. Но если данные вещи оказались

у частного собственника на законном основании (например, оружие или валютные ценности перешли от одного гражданина к другому в порядке наследования по закону либо от одного юридического лица к другому при реорганизации), однако само это лицо по закону лишено возможности обладать ими на праве собственности, эти вещи подлежат принудительному отчуждению.

Владелец такого имущества вправе сам произвести его отчуждение любым допускаемым законом способом (разумеется, только управомоченному на приобретение в собственность лицу) в течение года, если специальным законом не предусмотрен иной, как правило, более короткий срок. Если этого не произошло, суд может принять решение либо о принудительной продаже такого имущества, либо о его передаче в государственную или муниципальную собственность. Содержание такого решения определяется, прежде всего, характером и назначением соответствующей вещи.

Принудительно с выплатой компенсации производится отчуждение недвижимости (зданий, строений и т.п.) в связи с изъятием земельного участка. Данный способ предусмотрен ст. 239 ГК РФ и ст. 55 ЗК РФ¹. Речь здесь идет о ситуациях, когда земельный участок (либо участок недр, акватории и тому подобных природных объектов) изымается у частного собственника в публично-правовых интересах, например, для прокладки магистрали, строительства каких-либо объектов и т.п. Если на таком участке находятся здания, сооружения или иное недвижимое имущество, собственник этих объектов (который вовсе не обязательно совпадает в одном лице с собственником земельного участка) вправе получить за них соответствующую компенсацию.

Для такого частного собственника закон предусматривает следующие гарантии: во-первых, выкуп у него такого недвижимого имущества либо его продажа с публичных торгов без согласия собственника возможны только по решению суда, но не в административном порядке (ср. п. 2 ст. 55 ЗК РФ); во-вторых, обязательным условием изъятия является доказанность в суде невозможности использования изымаемого участка без прекращения прав собственника находящейся на участке недвижимости.

Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей также входит в рассматриваемую группу способов прекращения права собственности. Принудительный выкуп у частного собственника бесхозяйственно содержимых культурных ценностей допускается при наличии следующих условий (ст. 240 ГК РФ): дело должно касаться не любых, а только особо охраняемых государством культурных ценностей, в судебном порядке требуется установить не только факт бесхозяйственного содержания этих ценностей, но и реальную

¹ Земельный кодекс РФ: Фед. закон от 25 окт. 2001 г. № 136-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2001. № 44. Ст. 4147.

угрозу утраты ими своего значения в результате соответствующего бездействия или действий их собственника. Это касается только частных собственников, ибо бесхозяйственное содержание особо охраняемых государством культурных ценностей не может стать основанием для их изъятия у публичного собственника и передачи собственнику частному (например, какой-либо общественной организации), поскольку речь тогда шла бы об их приватизации, не предусмотренной законом, при наличии указанных выше обстоятельств, подтвержденных в судебном порядке, собственник изымаемых культурных ценностей все равно получает за них компенсацию: либо в виде вырученной от их продажи суммы, либо в виде иной компенсации, установленной по соглашению с выкупающим их органом государства или решением суда.

Принудительно может также проводиться выкуп домашних животных в случаях ненадлежащего обращения с ними. Лицо, заинтересованное в приобретении данного животного, может обратиться в суд с заявлением о его выкупе, если имеются данные о ненадлежащем обращении с ним.

Реквизиция имущества – еще один способ принудительного изъятия имущества с компенсацией его стоимости собственнику. Реквизиция представляет собой предусмотренное законом принудительное изъятие у частного собственника его имущества по решению государственных органов в неотложных общественных интересах и с обязательной компенсацией. Это традиционное для всякого правопорядка основание прекращения частной собственности граждан и юридических лиц. Реквизиция допустима только в обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер (стихийные бедствия, аварии, эпидемии, эпизоотии и т.п.), и может производиться исключительно в интересах общества. Такое изъятие допустимо по решению государственных, но не муниципальных органов и не требует обязательного судебного решения. Порядок и условия изъятия имущества путем реквизиции должны определяться специальным законом. В качестве дополнительных гарантий защиты интересов собственника реквизируемого имущества п. 2 и п. 3 ст. 242 ГК РФ предусматривают, во-первых, возможность судебного оспаривания размера компенсации, выплаченной за реквизируемое имущество; во-вторых, возможность истребования по суду сохранившегося реквизируемого имущества при отпадении обстоятельств, послуживших основанием для его реквизиции (ср. п. п. 3 – 6 ст. 51 ЗК РФ).

Выплата компенсации участнику долевой собственности взамен причитающейся ему части общего имущества при ее несоразмерности выделяемой доле представляет собой еще один способ принудительного прекращения права собственности.

Принудительным основанием прекращения права собственности с компенсацией стоимости имущества является выкуп земельного участка для госу-

дарственных или муниципальных нужд в соответствии с решением суда. При этом в судебном порядке государство или муниципальное образование должны доказать в суде наличие потребности в данном участке.

Использование земельного участка с грубым нарушением предписаний законодательства также ведет к принудительному прекращению права собственности с выплатой собственнику компенсации.

Бесхозяйственно содержащее жилое помещение может быть продано с публичных торгов по решению суда.

Национализация имущества собственников также может прекратить право собственности в силу принятия специального закона. Действующий закон не исключает возможности национализации. *Под национализацией* он понимает обращение в государственную собственность имущества, находящегося в частной собственности граждан и юридических лиц (п. 2 ст. 235, ст. 306 ГК РФ). Она может осуществляться лишь на основании специального федерального закона и с возмещением собственнику не только стоимости вещи (имущества), но и всех причиненных ею убытков. Национализация отличается от реквизиции тем, что осуществляется не только в чрезвычайных обстоятельствах и касается, прежде всего, определенных сфер экономики, а не всех вообще собственников конкретного имущества (например, автомобилей и радиоприемников, как это имело место во время Великой Отечественной войны).

Принудительное изъятие может производиться и без компенсации стоимости изымаемого имущества в *двух случаях. Во-первых*, в случае обращения взыскания на имущество собственника по его обязательствам (т.к. ст. ст. 24, 56 и 126 ГК РФ допускают обращение взыскания кредиторов на имущество собственников-должников). Обращение взыскания на имущество собственника по его долгам по общему правилу допустимо только на основании судебного решения. Но законом могут быть предусмотрены случаи такого рода взысканий и во внесудебном порядке, например при обращении взыскания на имущество по требованиям налоговых органов. Не исключено их возникновение и по договору, например при обращении залогодержателем взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке – по нотариально удостоверенному соглашению с залогодателем (п. 1 ст. 349 ГК РФ). Право собственности на такое имущество прекращается у прежнего владельца с момента возникновения права собственности на него у приобретателя. До этого момента собственник несет и риск, и бремя собственности.

Определенное имущество публичных собственников как участников гражданского оборота тоже может стать объектом взыскания со стороны их кредиторов, в том числе в порядке исполнения судебного решения. Внесудебный порядок погашения долгов публичными собственниками может быть свя-

зан и с принятием их органами властных (нормативных) актов, как это, например, имело место при погашении обязательств по различным государственным займам. **Во-вторых**, в случае конфискации имущества собственника в соответствии со ст. 243 ГК РФ. Конфискация представляет собой санкцию, примененную к частному собственнику в установленном законом порядке за совершение им правонарушения. Такая санкция может быть применена к частному собственнику за совершение уголовного преступления (в соответствии с правилами конкретных норм Уголовного кодекса) либо иного правонарушения (обычно – административного). Едва ли не единственный случай применения конфискационной санкции за гражданское правонарушение предусматривает правило ст. 169 ГК РФ, устанавливающей возможность безвозмездного изъятия имущества в доход государства в случае умышленного совершения сделки с целью, противной основам правопорядка и нравственности.

По общему правилу конфискация осуществляется в судебном порядке. Административный порядок конфискации может предусматриваться законом (например, при изъятии предметов контрабанды таможенными органами, незаконных орудий охоты и лова – органами охраны природы и т.д.). Однако в этом случае изъятие может быть обжаловано в суд, даже если оно произведено на основании норм административного, а не гражданского законодательства, поскольку этим затрагивается право собственности, содержание и многие гарантии которого устанавливает именно гражданский закон.

Право собственности может быть прекращено принудительно безвозмездно, если не представлены сведения о приобретении имущества на законные доходы, в соответствии с законодательством о противодействии коррупции.

Еще одно из оснований принудительного безвозмездного прекращения права собственности направлено на обеспечение государственной безопасности, т.к., в соответствии с ним, подлежат изъятию в доход государства деньги, имущества, иных ценностей, в отношении которых не представлены сведения о приобретении их на законные доходы в соответствии с законодательством о противодействии терроризму.

К числу принудительных безвозмездных оснований относится также изъятие орудий, оборудования и иных средств, используемых для совершения нарушений исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, что является неотъемлемой частью обеспечения экономической безопасности в условиях развития цифровой информации, а также все возрастающей роли интеллектуальной собственности.

§4. Иные вещные права

К вещным правам лиц, не являющихся собственниками, относятся права, производные и зависимые от права собственности, возникающие по воле собственника или по указанию закона и осуществляемые в пределах, установленных договором с собственником или законом. Статья 216 ГК РФ в качестве вещных прав называет *право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного пользования земельным участком, сервитуты*. В рамках предпринимательского права наибольший интерес представляют: **право хозяйственного ведения и право оперативного управления**, т.к. они обеспечивают участие государственных и муниципальных юридических лиц в имущественном обороте. По этой причине в данном пособии будут рассмотрены эти два права.

Право хозяйственного ведения

Формула данного права, по сути, свелась к известной триаде: ***владение, пользование, распоряжение***. Законодатель установил определенные пределы распоряжения.

Право хозяйственного ведения характеризуется следующими чертами: ***во-первых***, унитарное предприятие, владеющее имуществом на данном праве владеет и пользуется имуществом, переданном ему. Создание предприятия предполагает выбытие определенного имущественного комплекса из обладания собственника-учредителя. Это имущество зачисляется на баланс предприятия, сам собственник уже не может им владеть и пользоваться. Направления осуществления владения и пользования задает сам собственник, определяя цели деятельности предприятия. Собственник следит за реализацией правомочия пользования, т.к. наделен правом контроля за использованием имущества по назначению, а также его сохранностью. Собственник вправе производить реорганизацию или ликвидацию. Однако собственник не имеет права произвольно изымать из владения унитарного предприятия без его согласия имущество, а также не вправе произвольно ограничивать правомочия владения и пользования. Такое изъятие могло бы нарушить интересы других участников гражданского оборота, т.к. объективно имущество утрачивало бы свою роль объекта взыскания кредиторов.

Во-вторых, право хозяйственного ведения предполагает определенные возможности по распоряжению. Самостоятельно предприятие может распоряжаться только движимым имуществом. Кроме того, могут устанавливаться исключения законом или иными актами. Предприятие не вправе без согласия соб-

ственника совершать сделки, связанные с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий, с иными обременениями, уступкой требований, переводом долга, а также заключать договоры простого товарищества. Уставом предприятия могут быть предусмотрены виды или размер иных сделок, совершение которых не может осуществляться без согласия собственника имущества такого предприятия.

В-третьих, в унитарном предприятии на праве хозяйственного ведения формируется уставный фонд, размер которого для государственного предприятия должен составлять 5000 МРОТ, а для муниципального – 1000 МРОТ.

В-четвертых, собственник имущества имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в ХВ. Предприятие ежегодно перечисляет в соответствующий бюджет часть прибыли, остающейся в его распоряжении после уплаты налогов и иных обязательных платежей, в порядке, размерах и сроки, которые определяются Правительством РФ, уполномоченными органами государственной власти субъектов РФ или органами местного самоуправления.

В-пятых, собственник имущества не несет ответственности по обязательствам унитарного предприятия, кроме случаев, когда несостоятельность предприятия вызвана собственником этого имущества.

Право оперативного управления казенного предприятия

Право оперативного управления можно охарактеризовать следующими чертами. *Во-первых*, предприятие обладает определенными возможностями по владению и пользованию имуществом. Эти правомочия ограничиваются направлениями деятельности предприятия, заданиями собственника. Он вправе доводить до предприятия обязательные для исполнения заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. В качестве ограничения выступает также назначение имущества. Сужение объема полномочий по владению и пользованию происходит по причине установленной законом возможности для собственника изъять имущество из пользования и распорядиться им по своему усмотрению. Но изъятие должно быть обоснованным. Обоснованность связана с тремя факторами: если имущество является *излишним, не используется или используется не по назначению*.

Во-вторых, у предприятия, владеющего имуществом на праве оперативного управления, существуют крайне узкие полномочия по распоряжению имуществом. Оно вправе самостоятельно реализовать только произведенную продукцию. Все остальные действия по распоряжению имуществом должны осуществляться только с согласия собственника.

В-третьих, собственник-учредитель несет субсидиарную (дополнительную) ответственность по обязательствам своего казенного предприятия при недостаточности его (предприятия) имущества.

В-четвертых, порядок распределения доходов казенных предприятий определяется Правительством РФ, уполномоченным органом субъекта РФ или местного самоуправления. Собственник вправе утверждать смету доходов и расходов предприятия.

В-пятых, уставный фонд в таких предприятиях не формируется.

Кроме унитарных предприятий на праве оперативного управления имущество передается также учреждениям. Долгое время в советский период развития учреждения способствовали выполнению достаточно важных государственных функций. В современной России они представляют собой «остатки» прежней экономической системы.

Учреждение действует на основании устава, положения или типового положения. В этих документах определяются цели и задачи деятельности. Собственник назначает руководителя в качестве единоличного исполнительного органа.

Учреждение владеет и пользуется имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника этого имущества и назначением этого имущества. Частное или бюджетное учреждение не вправе распоряжаться имуществом, закрепленным за ним или приобретенным этим учреждением за счет средств, выделенных ему собственником. Автономное учреждение без согласия собственника не вправе распоряжаться недвижимым и особо ценным движимым имуществом. Особо ценным является имущество, без которого осуществление деятельности будет существенно затруднено и которое подлежит обособленному учету. Автономное учреждение вправе вносить денежные средства и иное имущество в уставный капитал других юридических лиц или иным образом передавать это имущество другим юридическим лицам в качестве их учредителя или участника только с согласия учредителя. Вместе с тем отдельным видам учреждений законом предоставлено право распоряжения закрепленным за ними имуществом. Закон устанавливает примерный перечень задач, которые могут быть поставлены собственником перед учреждением. Эти цели могут быть управленческими (органы государственной и муниципальной власти), образовательными, научными, культурными, оздоровительными, спортивными. Учреждение отвечает по своим обязательствам перед кредиторами только имеющимися денежными средствами, т.е. имущество учреждения забронировано до взыскания кредиторов. При недостаточности средств учреждения наступает неограниченная ответственность учредителей. Автономное учреждение отвечает всем закреплен-

ным за ним имуществом, за исключением недвижимого имущества и особо ценного движимого имущества, закрепленных за автономным учреждением собственником этого имущества или приобретенных автономным учреждением за счет выделенных таким собственником средств. Собственник имущества автономного учреждения не несет ответственность по обязательствам автономного учреждения.

Особенностью права оперативного управления учреждений является то, что учреждение имеет право самостоятельно распоряжаться доходами, полученными от деятельности, приносящей их.

В существующей в настоящее время Концепции развития гражданского законодательства предложено сохранить в качестве вещного права юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника только право оперативного управления.

§5. Способы защиты права собственности и других вещных прав

В зависимости от характера нарушения вещных прав и содержания предоставляемой защиты в гражданском праве используются различные способы, юридически обеспечивающие соблюдение интересов собственника или субъекта иного вещного права. При непосредственном нарушении права собственности или ограниченного вещного права (например, при похищении или ином незаконном изъятии имущества) используются вещно-правовые способы защиты. Их особенности обусловлены абсолютным характером защищаемых прав, поскольку сами эти меры направлены на защиту интересов субъектов вещных прав от непосредственного неправомерного воздействия со стороны любых третьих лиц. В связи с этим вещно-правовая защита осуществляется с помощью абсолютных исков, т.е. исков, которые могут быть предъявлены к любым нарушившим вещное право лицам.

Гражданский закон традиционно закрепляет два классических вещно-правовых иска, известных еще римскому праву и служащих защите права собственности и иных вещных прав: ***виндикационный и негаторный иски***

Виндикационный иск – иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения. Объектом виндикации во всех без исключения случаях является ***индивидуально-определенная вещь***, сохранившаяся в натуре. Поэтому невозможно удовлетворить иск об истребовании вещей, определенных родовыми признаками, а также об истребовании индивидуально-определенных вещей, не сохранившихся в натуре.

При наличии названных условий собственник вправе истребовать свою вещь, обнаруженную им у непосредственного нарушителя. Но дело осложняется в тех практически наиболее значимых случаях, когда выбывшая из владения

собственника вещь впоследствии обнаруживается у иного владельца, который сам приобрел ее у третьих лиц. Истребование имущества собственником во всех без исключения случаях могло бы серьезно осложнить гражданский оборот, т.к. тогда любой приобретатель оказался бы под угрозой лишения полученного имущества и потому нуждался бы в дополнительных гарантиях. Вместе с тем не могут быть оставлены без гражданско-правовой защиты и законные интересы собственника, нередко заключающиеся в получении конкретного имущества, а не в денежной компенсации за него. Поэтому закон традиционно различает *два вида незаконного владения чужой вещью*, порождающих различные гражданско-правовые последствия. При добросовестном владении фактический владелец вещи не знает и не должен знать о незаконности своего владения. Такое возможно, например, при приобретении вещи в комиссионном магазине или на аукционной распродаже, когда продавец умышленно или по незнанию скрыл от покупателя отсутствие требуемых правомочий. При этом в силу п. 3 ст. 10 ГК РФ действует презумпция добросовестности приобретателя. При недобросовестном владении фактический владелец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество.

У недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано собственником во всех случаях без каких бы то ни было ограничений. У добросовестного приобретателя, напротив, невозможно истребовать деньги и предъявительские ценные бумаги (п. 3 ст. 302 ГК РФ). От добросовестного приобретателя имущество можно истребовать в *двух случаях*. *Во-первых*, если такое имущество было им получено безвозмездно (по договору дарения, в порядке наследования и т.п.), поскольку такое изъятие не нанесет ему имущественных убытков, но будет способствовать восстановлению нарушенного права собственности (п. 2 ст. 302 ГК РФ). *Во-вторых*, в случае возмездного приобретения вещи добросовестным приобретателем имеет значение способ выбытия вещи у собственника. Если имущество первоначально выбыло у собственника по его воле (например, отдано им в аренду, а затем незаконно продано арендатором третьему лицу), он не вправе истребовать его у добросовестного приобретателя, т.к. последний действовал субъективно безупречно в отличие от самого собственника, допустившего неосмотрительность в выборе контрагента. Собственник не лишается при этом возможности требовать возмещения убытков, причиненных ему таким недобросовестным партнером. Возможность истребования вещи у ее добросовестного возмездного приобретателя закон теперь распространяет также и на случаи, когда вещь выбыла не только от собственника, но и от лица, которому имущество было передано собственником во владение (например, от субъекта ограниченного вещного права или от арендатора) помимо его воли (но первоначально, следовательно, выбыло от самого собственника по его воле) (п. 1 ст. 302 ГК РФ). Этим в большей мере защищаются инте-

ресы не только собственников, но и добросовестных субъектов права хозяйственного ведения и оперативного управления, а также арендаторов. Ведь они заинтересованы в использовании конкретного имущества, которое собственник при отсутствии указанного правила не смог бы сам истребовать от добросовестного возмездного приобретателя. Но если вещь выбыла из владения собственника помимо его воли (утеряна собственником или лицом, которому она была передана собственником во владение, например арендатором, хранителем или перевозчиком; похищена у того или другого; выбыла из их владения иным путем помимо их воли), она может быть истребована даже и у добросовестного приобретателя. Ведь здесь субъективно безупречно поведение как приобретателя, так и собственника. Но приобретатель, является хотя и добросовестным, но все же незаконным владельцем, поэтому предпочтительны интересы собственника. В этой ситуации за добросовестным приобретателем сохраняется право на возмещение убытков, причиненных ему отчуждателем вещи. Собственник вправе потребовать от недобросовестного владельца возврата всех доходов, которые последний извлек или должен был извлечь из использования вещи за все время своего владения им (либо их компенсацию). На добросовестного владельца такая обязанность ложится только за тот период, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения. За добросовестным владельцем признается право оставить за собой отделимые улучшения, которые он произвел в чужой вещи. Он может требовать возмещения этих затрат на произведенные им неотделимые улучшения, т.к. в ином случае собственник по сути получал бы неосновательное обогащение.

Добросовестный и недобросовестный владельцы вправе потребовать от собственника возмещения необходимых затрат на поддержание имущества за то время, с которого собственнику причитаются доходы от имущества.

При отказе в удовлетворении виндикационного иска спорная вещь, как не имеющая формально признанного собственника, должна считаться находящейся в фактическом добросовестном владении ее приобретателя, который может приобрести ПС на нее по правилам о приобретательной давности.

Негативный иск – требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (ст. 304 ГК РФ).

Объект требований по **негативному иску** составляет устранение длящегося правонарушения (противоправного состояния), сохраняющегося к моменту предъявления иска. Поэтому отношения по негативному иску не подвержены действию исковой давности: требование можно предъявить в любой момент, пока сохраняется правонарушение. При устранении нарушителем противоправного состояния к нему может быть предъявлен лишь иск о возмещении причиненных этим убытков.

ГЛАВА 6. СДЕЛКИ

§1. Общие положения о сделках

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. Закон связывает с совершением сделки установление, изменение или прекращения прав и обязанностей, следовательно, сделки относятся к категории юридических фактов. Как юридические факты они являются наиболее распространенной группой правомерных действий. *Сделка – это действия, направленные на достижение определенного правового результата.* Направленность воли субъекта отличает сделку от юридического поступка. В системе гражданско-правовых институтов сделки занимают ведущее место, т.к. часто применяются и влекут важные правовые последствия.

Классификация сделок

В зависимости от числа участвующих сторон сделки бывают ***односторонними, двусторонними и многосторонними.*** Для совершения односторонней сделки достаточно волеизъявления одной стороны, например, завещание, принятие наследства. Для совершения двусторонней сделки необходимо действие двух лиц. Все договоры являются двусторонними сделками. В многосторонних сделках число сторон должно быть не менее трех, причем действия сторон не должны противостоят друг другу, не быть направлены на достижение одной и той же цели.

В зависимости от того, соответствуют ли обязанности одной стороны в сделке совершить определенные действия, встречная обязанность другой стороны по предоставлению материального или иного возмещения, сделки делятся на ***возмездные или безвозмездные.***

В зависимости от момента, к которому приурочено совершение сделки, они делятся на ***реальные и консенсуальные.*** Для заключения консенсуальной сделки достаточно достичь соглашения между сторонами. Для реальной сделки необходимо не только достичь соглашения, но и совершить действия (например, передать вещь).

§2. Условия действительности сделок

Условиями действительности сделок являются следующие. *Во-первых,* содержание сделки должно быть **законным.** Сделка должна соответствовать законодательству, правопорядку. *Во-вторых,* сделка должна совершаться **право способными и дееспособными лицами.** *В-третьих,* волеизъявление лица должно

соответствовать его действительной воле. В-четвертых, должна быть соблюдена форма сделки. Сделка порождает права и обязанности только в том случае, если соблюдена ее форма. Форма сделок бывает **устной и письменной**. В устной форме могут совершаться сделки, для которых не требуется письменная форма в соответствии с законом, а также, если сделки исполняются при их самом совершении (кроме сделок, для совершения которых требуется нотариальная форма). Остальные сделки совершаются в письменной форме. Письменная форма бывает простой и нотариальной. Нотариальная форма характеризуется тем, что на документе совершается удостоверительная подпись нотариуса. Нотариальная форма сделок предусмотрена для сделок, в которых волеизъявление сторон необходимо зафиксировать достаточно определенно, например, завещание, доверенность. Кроме того, для сделок с недвижимостью предусмотрена обязательная государственная регистрация, которая является единственным доказательством существования права.

§3. Недействительные сделки

Закон не дает понятия недействительных сделок. Такое понятие выработано в доктрине. *Недействительными сделками признаются действия, хотя и направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, но не создающие этих последствий по причине несоответствия совершенных действий требованиям закона.* Недействительная сделка неспособна породить желаемые последствия. Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в форме сделки, не обладает качествами юридического факта, способного породить те последствия, наступления которых желали субъекты. *Все недействительные сделки делятся на ничтожные и оспоримые.*

Ничтожными (абсолютно-недействительными) являются сделки, которые недействительны в силу самого их несоответствия требованиям закона, т.е. для признания такой сделки недействительной достаточно констатации судом только самого факта совершения такой сделки.

Что касается *оспоримых* (относительно-недействительных) сделок, то они сами по себе являются действительными, однако могут быть оспорены в суде и в связи с этим признаны недействительными, т.е. действительность таких сделок поставлена в зависимость от обращения в судебные органы заинтересованных лиц.

Основаниями ничтожных сделок являются *следующие*: во-первых, несоответствие требованиям закона и иных правовых актов (ст. 168 ГК РФ); во-вторых, противоречие интересам государства и общества. Такая сделка будет считаться ничтожной при наличии умысла с обеих сторон. Недееспособность

лица, совершившего сделку также является основанием для признания сделки ничтожной. В данном случае речь идет о гражданах, признанных судом недееспособными по причине наличия психического расстройства и невозможности по этой причине понимать значение своих действий. Кроме того, ничтожными признаются также *мнимые и притворные сделки*. *Мнимыми* являются сделки, совершенные для вида, без намерения создать правовые последствия. *Притворной* является сделка, совершенная, чтобы прикрыть другую сделку, которую стороны имели в виду. *К ничтожным* относятся сделки, *совершенные несовершеннолетними до 14 лет*.

К оспоримым сделкам относятся следующие. Сделки юридических лиц, выходящие за пределы их правоспособности, а также сделки, совершенные с превышением полномочий. Кроме того, к оспоримым относятся сделки, совершенные лицами, ограниченными в дееспособности по причине злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, а также несовершеннолетними с 14 до 18 лет. Основанием для признания сделки оспоримой является также неспособность понимать значение своих действий при совершении сделки. Оспоримыми признаются сделки совершенные под влиянием заблуждения (ошибочного представления лица о том или ином обстоятельстве), обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечение тяжелых жизненных обстоятельств.

Последствия недействительных сделок могут быть различными. Если сделка, совершенная с нарушением требования закона, не исполнялась, она просто аннулируется. В остальных случаях наступает *реституция*, т.е. при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) *возместить его стоимость в деньгах*, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом. Двусторонняя реституция наступает во всех случаях недействительности сделки, если в законе не указаны иные имущественные последствия. Она предусмотрена для случаев недействительности сделок, совершенных: с нарушением формы, с нарушением правил о государственной регистрации сделки, с выходом за пределы правоспособности юридического лица, с выходом за пределы ограничений полномочия на совершение сделки, недееспособными гражданами, лицами, не достигшими четырнадцатилетнего возраста, несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, гражданами, ограниченными в дееспособности, гражданином, не способным понимать значения своих действий и руководить ими, под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, а также при признании сделки недействи-

тельной, как совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности, если ни одна из сторон не допустила умысла.

Другим правовым последствием недействительности сделки является *односторонняя реституция*. Ее смысл заключается в том, что исполненное обратно получает только одна сторона сделки (добросовестная). При признании недействительными сделок, заключенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или при стечении тяжелых обстоятельств, потерпевшему возвращается другой стороной все полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре возмещается его стоимость в деньгах. Имущество, полученное по сделке потерпевшим от другой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, обращается в доход Российской Федерации. При невозможности передать имущество в доход государства в натуре взыскивается его стоимость в деньгах. Кроме того, потерпевшему также возмещается другой стороной причиненный ему реальный ущерб (п. 2 ст. 179 ГК РФ).

Особым видом последствий признания сделок недействительными является недопущение реституции и обращение всего, что было передано в исполнение или должно быть передано по сделке, в доход государства (действующее законодательство имеет в виду Российскую Федерацию). Такое последствие применяется при признании сделки недействительной как совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ).

Если обе стороны действовали умышленно и обе исполнили сделку, все исполненное ими взыскивается в доход государства. Если обе стороны действовали умышленно, но сделку исполнила только одна из них, в доход государства взыскивается все, что было получено по сделке, и то, что получившая исполнение сторона должна была передать другой стороне с целью исполнения. Наконец, если умышленно действовала только одна сторона, все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне (односторонняя реституция), полученное же другой стороной или причитающееся ей по сделке от виновной стороны взыскивается в доход государства.

Таким образом, исполненного обратно может требовать только сторона, действовавшая без умысла. Если при наличии умысла у одной стороны сделка исполнена другой, последняя имеет право получить исполненное обратно. Виновная сторона должна передать в доход государства все, что с нее причиталось. Если же сделка исполнена только умышленно действовавшей стороной, невиновная сторона должна передать в доход государства все, что получила по сделке, а сама не должна ее исполнять. Если полученное израсходовано, в доход государства передается возмещение в деньгах.

Требования о признании сделок недействительными и (или) о применении последствий недействительности сделки *подвержены действию сроков исковой давности*. Иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение трех лет со дня, когда началось ее исполнение (ст. 181 ГК РФ). Иск о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной (п. 2 ст. 181 ГК РФ).

ГЛАВА 7. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

§1. Понятие обязательства

Обязательством называется правоотношение, опосредующее товарное перемещение материальных благ, в котором одно лицо обязано совершить в пользу другого лица определенное действие по предоставлению материальных благ.

В силу обязательства одно лицо обязано совершить в пользу другого лица действия: передать имущество, оказать услугу, выполнить работу, уплатить деньги и т.д., либо воздерживаться от совершения определенных действий, а должник вправе требовать этого (ст. 307 ГК РФ).

Сторонами обязательства являются *управомоченная сторона (кредитор)* и *обязанная (должник)*. Управомоченная сторона обладает правом требовать от обязанной стороны совершения определенных активных действий в свою пользу или воздержаться от совершения определенных действий. На обязанную сторону возлагается обязанность совершать активные действия в пользу управомоченного или воздержаться от действий.

Согласно терминологии, сложившейся в цивилистике, управомоченная сторона именуется кредитором, а субъективное право требовать действий или воздержания от них – правом требования. Юридическая обязанность совершать действия или воздерживаться от их совершения – долгом, а сторона – должником.

В соответствии с гражданским законодательством в обязательстве в качестве каждой из сторон может выступать как одно, так и несколько лиц.

Являясь разновидностью правоотношений, обязательства возникают, изменяются и прекращаются на основании юридических фактов. Применительно к процессу возникновения обязательств их называют основаниями возникновения обязательств. Одним из наиболее демократических, распространенных способов возникновения обязательств является договор.

Наряду с договором важное значение в качестве основания возникновения обязательств имеют односторонние сделки. Для их совершения достаточно выражения воли только одной стороны.

Еще одним основанием возникновения обязательственных правоотношений являются административные акты, акты органов местного самоуправления. Они представляют собой индивидуальные акты, предусмотренные законом в качестве оснований возникновения гражданских правоотношений.

Кроме этого, неправомерные действия лиц также могут повлечь за собой наступление обязательств. Согласно ст. 1064 ГК РФ между тем, кто неправо-

мерным действием (бездействием) причинил вред личности и имуществу гражданина, а также вред юридическому лицу и потерпевшим, возникает обязательственное правоотношение, в силу которого причинитель вреда обязан возместить потерпевшему вред в полном объеме. *Это деликтные обязательства.*

Еще одним основанием возникновения обязательственных правоотношений является неосновательное обогащение, т.е. приобретение или сбережение имущества за счет другого лица. В силу ст. 1102 ГК РФ лицо, которое без установленных законом или иными нормативно-правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого лица, обязано возвратить последнему приобретенное или сбереженное имущество.

§2. Исполнение обязательства

Исполнение обязательств представляет собой совершение должником в интересах кредитора определенных, обусловленных законом или договором, активных действий либо воздержание от совершения определенных действий.

Исполнение обязательств обставлено целым рядом принципов, требований и условий. *Во-первых*, принцип надлежащего исполнения. Этот принцип сводится к понятию «договорная дисциплина», т.е. необходимость точного и своевременного исполнения сторонами договора всех обязанностей в строгом соответствии с условиями их соглашения и требованиями законодательства. *Во-вторых*, принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств. Данный принцип выражается в запрете одностороннего отказа должника от исполнения имеющихся обязанностей, а для договорных обязательств – в запрете одностороннего изменения их условий любым из участников. Нарушение запрета является основанием для применения мер ответственности, кроме случаев, когда это предусмотрено законом или существом обязательства. *В-третьих*, принцип реального исполнения. Означает необходимость совершения должником именно тех действий, которые предусмотрены содержанием обязательства, следовательно, недопустимость замены исполнения обязательства денежной компенсацией. *В-четвертых*, принципы добросовестности и разумности. Обязательства должны исполняться в разумный срок. На этом принципе основаны подрядные обязательства об экономном и расчетливом использовании подрядчиком материала, предоставленного заказчиком. *В-пятых*, требования, относящиеся к определению места исполнения обязательства должника перед кредитором. По общему правилу оно определяется законом, иными нормативно-правовыми актами, договором, обычаями делового оборота, существом обязательства. В других случаях устанавливается следующий порядок:

- по обязательству передать недвижимое имущество местом исполнения будет место нахождения имущества;
- по обязательствам, предусматривающим его перевозку товара, местом исполнения будет место сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
- по другим обязательствам передать товар местом исполнения будет место изготовления или хранения имущества, при условии, что это место будет известно кредитору в момент возникновения обязательства;
- по денежному обязательству – место жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитор – юридическое лицо, – место его нахождения в момент возникновения обязательства.
- по иным обязательствам местом их исполнения будет считаться место жительства или место нахождения должника.

Чтобы кредитор мог иметь определенные гарантии того, что должник исполнит обязательство, существуют способы обеспечения исполнения обязательств. В качестве таких способов выступают правовые средства, направленные на стимулирование должника к надлежащему исполнению своих обязательств и на обеспечение интересов кредитора в случае их неисполнения. К таким способам относятся **неустойка, залог, задаток, поручительство, удержание и независимая гарантия, обеспечительный платеж.**

Неустойка представляет собой такой способ, который выступает в виде обусловленной законом или договором определенной суммы денег, выплачиваемой должником кредитору в случае невыполнения или ненадлежащего исполнения им обязательства. Чаще всего это происходит в случае несоблюдения сроков исполнения обязательства.

По основаниям возникновения выделяют **законную и договорную неустойку**. Законная неустойка возникает на основании закона. Ее применение не зависит от волеизъявления сторон. Кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом, независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон или нет. Стороны своим соглашением могут только увеличить ее размер, если это не запрещено законом; уменьшить размер неустойки может только суд при условии, что неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (п. 1 ст. 333 ГК РФ). Договорная неустойка возникает на основании соглашения сторон. Для этого должно быть специальное письменное соглашение, которое можно включить в основной договор. Форма соглашения о неустойке должна быть обязательно письменная, независимо от формы основного обязательства, иначе соглашение о неустойке недействительно.

Залог известен со времен Римского права, которое относило его к разряду прав на чужие вещи. Залог представляет собой правоотношение, в котором, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства, кредитор имеет право получить удовлетворение требования из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами, кроме случаев, предусмотренных законом.

Залогом обеспечиваются прежде всего требования, основанные на кредитных обязательствах. Однако нет препятствий для обеспечения и иных обязательств. Для исполнения залога необходимы условия: обеспечиваемое требование должно быть действительным, не противоречить закону и возникать из предусмотренного законом основания. Залоговые отношения возникают на основании закона или договора.

Предметом залога является имущество, специальным образом выделенное в составе имущества залогодателя или переданное залогодержателю, из стоимости которого залогодержатель имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обеспечиваемого залогом обязательства удовлетворить свои требования преимущественно перед другими кредиторами.

Сторонами в залоговом обязательстве являются залогодержатель и залогодатель. Залогодержателем может быть только сам кредитор. На одно и то же имущество права залогодержателя могут принадлежать нескольким лицам. Чаще всего это возникает из-за того, что заложенное имущество может быть передано в залог повторно (в третий раз и т.д.). Это последующий залог или перезалог. Требование последующего залогодержателя удовлетворяется из стоимости этого имущества после требований предшествующих залогодержателей. Залогодатель обязан сообщать обо всех существующих залогах данного имущества. **Совместные залогодержатели** – это лица, имеющие долю в праве залога на известное имущество.

Залогодателем может быть как сам должник, так и 3-е лицо. В качестве залогодателя может быть только собственник имущества, или лицо, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения. Залогодателю предоставляется возможность пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, право отчуждения, передачи в аренду или в безвозмездное пользование, право завещать. Кроме этого, залогодателю может быть представлено право на перезалог, если он не запрещен договором о предыдущем залоге. В этом случае залогодатель обязан уведомить кредиторов обо всех существующих залогах. Если эта обязанность не исполнена, то должник возмещает убытки всем кредиторам.

В зависимости от содержания залогового обязательства различают **залог с передачей заложенного имущества залогодержателю**. Право залога наступа-

ет с момента передачи вещи, а также залог без передачи заложенного имущества. В этом случае право залога наступает с момента заключения сторонами соглашения. Это доминирующая форма залога.

Задаток представляет собой денежную сумму, выдаваемую одной стороной в счет причитающихся с нее договором платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Задаток имеет три специфические черты, отличающие его от других способов обеспечения исполнения обязательств. Во-первых, задаток обеспечивает лишь те обязательства, которые возникают из договоров. Во-вторых, как способ обеспечения исполнения обязательств задаток выполняет также роль доказательства заключения договора. В-третьих, задатком обеспечивается лишь исполнение денежных обязательств.

Форма соглашения о задатке всегда письменная. Передавая задаток стороны обязательно должны назвать его задатком.

Если обязательство прекратилось до начала его исполнения, то задаток возвращается. Если за неисполнение договора отвечает сторона, получившая задаток, то он возвращается выдавшей его стороне в двойном размере. Если же за неисполнение договора отвечает сторона, передавшая задаток, то он не возвращается.

Удержание имущества должника – еще один способ обеспечения исполнения обязательств – это субъективное право кредитора, которое заключается в том, чтобы удерживать вещь, подлежащую передаче должнику или указанному им лицу в случае неисполнения в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещения связанных с ней убытков.

Предметом права удержания может быть только вещь, являющаяся собственностью должника. Имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности и нематериальные блага не могут быть объектом удержания.

Поручительство как способ обеспечения обязательств заключается в том, что третье лицо (поручитель) обязуется перед кредитором исполнить обязательства за должника, если соответственно должник нарушает обязательство.

Поручитель может обязаться нести ответственность полностью или частично.

По исполнении обязательства к поручителю, исполнившему обязательство (ст. 365 ГК РФ), переходят права кредитора по этому обязательству в том объеме, в котором поручитель исполнил обязательство

В силу независимой гарантии коммерческая организация (гарант) дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредиторы принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гаран-

том обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменных требований о ее уплате.

Гарант – лицо, выдавшее письменный документ, содержащий обязательство выплатить денежную сумму в случае предоставления бенефициаром письменного требования об оплате, составленного в соответствии с условиями банковской гарантии.

Принципал – лицо, являющееся должником по обязательству, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией, выданной гарантом.

Бенефициар – лицо, в пользу которого как кредитора принципала, выдается банковская гарантия.

Независимая гарантия отличается от остальных способов обеспечения исполнения обязательств ее независимостью от основного обязательства.

Еще одним способом обеспечения исполнения обязательств является обеспечительный платеж. Он представляет собой денежную сумму, которая выступает гарантией выполнения обязательств при наступлении условий, указанных в нем. Обеспечительный платеж выполняет следующие функции:

- обезопасить стороны и уменьшить риски невыполнения условий обязательства;
- мотивировать заплатившую сторону к выполнению обязательств;
- подтвердить серьезность намерений при заключении долгосрочных отношений.

Ответственность за нарушение обязательств

В литературе ответственность за нарушение гражданско-правовых обязательств традиционно связывается с применением к правонарушителю санкций в виде возложения на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или же в виде лишения принадлежащего ему гражданского права.

В зависимости от характера применяемых санкций различают такие формы ответственности как возмещение убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств (п. 1 ст. 393 ГК РФ) и уплата неустойки в виде **штрафа или пени** (ст. 330 ГК РФ).

В зависимости от формально-юридических особенностей возникновения ответственности за нарушения обязательства различают также **договорную и внедоговорную ответственность**.

Договорная ответственность наступает в виде санкций за нарушение договорного обязательства, а **внедоговорная** проявляется в виде санкций за нарушение внедоговорных обязательств, предусмотренных законом, иными правовыми актами или обычаями делового оборота.

По обязательствам гражданско-правовая ответственность наступает за нарушение должником обязательства как в случае неисполнения им обязательства, так и за ненадлежащее исполнение обязательства.

Лицо, не исполнившее обязательство или исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии его вины (ст. 401 ГК РФ). При этом устанавливается, что лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство. Если иное не предусмотрено законом или договором, то лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы. Заключенное соглашения об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства заведомо будет являться ничтожным.

§3. Прекращение обязательств

Прекращение обязательств представляет собой окончание гражданско-правовой связанности граждан и юридических лиц, влекущее за собой утрату субъективных прав и юридических обязанностей, составляющих содержание гражданско-правовых отношений.

Обязательства прекращаются полностью или частично только по основаниям, предусмотренным ГК РФ, иными правовыми актами или договором. Прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в прямо предусмотренных законодательством случаях.

Наиболее распространенными способами прекращения обязательств являются следующие. Самым распространенным и логичным является *прекращение обязательства его исполнением*. Надлежащее исполнение обязательств прекращает их существование, а кредитор, принимая это исполнение, обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения обязательства полностью или в части (ст. 408 ГК РФ).

Вторым основанием является прекращение *обязательства невозможностью его исполнения*, обнаружившееся уже после возникновения обязательства. Невозможность исполнения обязательства может наступить только в силу объективных обстоятельств, создавших невозможность для его исполнения. Обязательство прекращается только тогда, когда невозможность его исполнения вызвана обстоятельствами, за которые ни одна из сторон не отвечает. Если же невозможность исполнения должником своих обязанностей вызвана виновными

действиями кредитора, последний не вправе требовать возвращения исполненного им по обязательству (ст. 416 ГК РФ).

Кроме того, обязательства прекращаются *зачетом*. Данный способ возникает тогда, когда сталкиваются друг с другом два встречных однородных требования, срок исполнения которых уже наступил или не указан, или определен моментом востребования. Для проведения зачета достаточно заявления одной из сторон. В то же время существуют случаи, когда зачет не допускается: если по заявлению одной стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности и этот срок не истек, а также невозможен зачет требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью людей, о взыскании алиментов, о пожизненном содержании и в иных случаях.

Прекращение обязательства возможно также *прощением долга*. Этот способ заключается в освобождении должника от лежащих на нем обязательств при условии, что это не нарушает прав и интересов других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 ГК РФ).

Еще одним основанием для прекращения обязательств является *совпадение должника и кредитора в одном лице* (ст. 413 ГК РФ). Прекращение обязательства возможно также путем предоставления взамен его исполнения отступного в виде уплаты денег, передачи имущества и т.д. (по соглашению сторон) (ст. 409 ГК РФ).

Обязательство прекращается *новацией*, т.е. заменой первоначального обязательства, существовавшего между сторонами, другим обязательством между ними, предусматривающим иной предмет или способ исполнения обязательства (ст. 416 ГК РФ), на основании акта государственного органа (ст. 417 ГК РФ), в соответствии с которым, например, накладывается арест на имущество должника, запрещается вывоз имущества должника, ликвидацией юридического лица, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидированного лица возлагается на другое лицо (ст. 419 ГК РФ), смертью гражданина (ст. 418 ГК РФ).

ГЛАВА 8. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР

§1. Общие положения о договоре

Гражданско-правовой договор – важнейшая правовая форма экономических отношений обмена, т.к. их участники по своему усмотрению определяют направления и порядок использования принадлежащего им имущества. С помощью договора экономические отношения подвергаются саморегулированию их участников.

В современном гражданском праве само понятие договора стало многозначным. *Во-первых*, договор можно рассматривать как совпадающее волеизъявление (соглашение) его участников (сторон), направленное на установление либо изменение, или прекращение определенных прав и обязанностей. С этой точки зрения он является сделкой, юридическим фактом, главным основанием возникновения обязательственных правоотношений. Исходя из этого любая двусторонняя или многосторонняя сделка считается договором, а к самим договорам применяются соответствующие правила о сделках, в том числе об их форме. *Во-вторых*, понятие договора применяется к правоотношениям, возникшим в результате заключения договора (сделки), т.к. именно в них существуют и реализуются субъективные права и обязанности сторон договора. Поэтому на данные отношения распространяются положения об обязательствах. *В-третьих*, договор – это форма соглашения – документ, фиксирующий права и обязанности сторон. Однако такое понимание договора условно, т.к. соглашение может быть оформлено не только в форме единого документа.

В соответствии со ст. 420 ГК РФ договор является соглашением двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договорные отношения субъектов гражданского права основаны на их взаимном юридическом равенстве. На основе этого формируется принцип свободы договора, который включает в себя несколько аспектов. *Во-первых*, свобода в заключении договора и отсутствие понуждения к вступлению в договорные отношения. *Во-вторых*, свобода определения заключаемого договора. Стороны сами решают какой договор заключать. *В-третьих*, свобода определения его условий.

Однако безграничная свобода может привести к отсутствию порядка в договорной деятельности, что отрицательно может сказаться на эффективности договорных отношений. Поэтому принцип свободы заключения договора должен находиться в определенных законодательных рамках, сочетая в себе как свободу субъектов, так и пределы осуществления субъективных прав. Так, в ст.

445 ГК РФ содержатся общие предписания обязательного заключения договора, которые в нормах права прямо представлены как ограничения принципа свободы заключения договора. В общем виде они могут быть следующими: коммерческая организация не вправе отказаться от заключения публичного договора (ст. 426 ГК РФ); не вправе уклониться от заключения основного договора стороны, заключившая предварительный договор, и только в этом случае возникает такая обоюдная обязанность (ст. 429 ГК РФ); банки не имеют права отказать клиенту без достаточных оснований заключить договор банковского счета (ст. ст. 845, 846 ГК РФ) и т.д.

В действующем Гражданском кодексе Российской Федерации, в отличие от законодательства западных стран, содержатся достаточно жесткие требования к форме договора.

Договор может быть заключен **в любой форме**, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма (п. 1 ст. 434 ГК РФ). Из этого следует, что в вопросе о надлежащей форме договора приоритет имеют специальные требования, содержащиеся в правилах о форме определенных видов договоров. Такие требования могут быть предусмотрены только законом.

Согласно п. 1 ст. 158 ГК РФ форма сделок может быть устной и письменной. Последняя, в свою очередь, может быть простой и нотариальной. Однако такая классификация не учитывает специальных требований к форме договора, установленных в части второй ГК РФ. Так, например, форма договора продажи недвижимости (ст. 550 ГК РФ), аренды здания и сооружения (ст. 651 ГК РФ) признается надлежащей, если договор заключен только путем составления одного документа, подписанного сторонами. Письменная форма договора складского хранения считается соблюденной, если его заключение и принятие товара на склад удостоверены складским документом (п. 2 ст. 907 ГК РФ).

Содержание договора составляет совокупность согласованных сторонами условий. Договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям.

Существенные условия договора – все условия договора, которые требуют согласования, ибо при отсутствии соглашения сторон, хотя бы по одному из них, договор признается незаключенным, т.е. несуществующим.

К существенным условиям договора относятся следующие. *Во-первых*, условие о предмете. Единственным общим существенным условием для всех видов гражданско-правовых договоров, прямо названном в ГК РФ, является *предмет договора* (п. 1 ст. 432 ГК РФ). Конкретное содержание предмета договора зависит от вида (разновидности) договора. В большинстве случаев предметом договора является имущество, которое одна сторона обязуется передать

другой стороне (например, товар в договоре купли-продажи). Предметом договора могут быть также имущественные права (например, предметом договора о залоге может быть право аренды какого-либо имущества); работы (в договоре подряда); услуги (в договоре перевозки); исключительные права (в авторских договорах) и т.д. Если предмет договора сторонами не согласован, то договор считается незаключенным.

Во-вторых, условия, прямо названные в законе или иных НПА как существенные. *Существенным условием* возмездных договоров может выступать цена. Например, если в договоре купли-продажи недвижимости не согласована цена, то договор считается незаключенным (п. 1 ст. 555 ГК РФ). Ст. 942 ГК РФ «Существенные условия договора страхования» точно указывает, что при заключении договора имущественного страхования должно быть достигнуто соглашение: 1) об определенном имуществе либо ином имущественном интересе, являющимся объектом страхования; 2) о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая); 3) о размере страховой суммы; 4) о сроке действия договора.

В-третьих, условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Требование контрагента включить в договор то или иное условие может быть обусловлено стремлением урегулировать отношение, не предусмотренное для договора данного вида, но по соображениям контрагента имеющее крайне важное для него значение, или устранить применение к отношениям диспозитивной нормы. К существенным относятся далеко не все условия, по которым при заключении договора возникли разногласия сторон. Для этого необходимо, чтобы в отношении соответствующего условия одной из сторон было прямо заявлено о необходимости достижения соглашения под угрозой отказа заключения договора. Отсутствие соглашения между сторонами по несущественным условиям договора (например, о неустойке в договоре поставки) не влечет признания всего договора незаключенным.

§2. Классификация гражданско-правовых договоров

В цивилистической литературе выделяют несколько классификаций гражданско-правовых договоров по различным основаниям.

По своей юридической природе *договоры* могут быть *консенсуальными и реальными*. *Консенсуальными* являются договоры, в которых права и обязанности возникают в сразу после достижения сторонами соглашения об установлении прав и обязанностей. Договор считается *реальным*, если права и обязанности сторон возникают после достижения соглашения и совершения действий, например, передачи вещи.

На основе наличия или отсутствия юридической связи одного договора с другим выделяют *основные* (главные) и *дополнительные* (акцессорные) договоры. Дополнительные договоры являются юридическим продолжением других (основных) договоров и поэтому разделяют их юридическую судьбу. Дополнительные договоры, как правило, обеспечивают исполнение основных. В свою очередь, основные договоры являются самостоятельными и не разделяют судьбу дополнительных договоров.

По содержанию регулируемой договорами деятельности выделяют *имущественные и организационные договоры*. Имущественные договоры направлены на регулирование деятельности лиц по поводу определенного товара (услуг, работ), а организационные – на создание предпосылки для последующей предпринимательской или иной деятельности.

В зависимости от наличия у сторон прав и обязанностей выделяют ***односторонние и двусторонние (взаимные) договоры***. В односторонних договорах одна сторона обладает только правами, а другая – только обязанностями. В двусторонних (взаимных) договорах обе стороны наделены как правами, так и обязанностями.

В зависимости от получения встречного имущественного удовлетворения *договоры делятся на возмездные и безвозмездные*. В возмездном договоре имущественное предъявление одной стороны обуславливает имущественное предъявление от другой стороны. В безвозмездном договоре нет встречного получения встречного имущественного представления другой стороны. Договор считается возмездным, если из законодательства, содержания договора или его сути не вытекает иное (п.3 ст. 423 ГК РФ).

В зависимости от наличия или отсутствия обязательности заключения договора выделяют *свободные и обязательные договоры*. Заключение свободных договоров всецело зависит от усмотрения сторон. Заключение обязательного договора является обязательным для одной из сторон. Обязательным является публичный договор. К публичному договору применяются правила, отличные от общих норм договорного права. К числу таких правил относятся следующие. *Во-первых*, коммерческая организация, выступающая одной из сторон договора, не вправе отказаться от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, работы. *Во-вторых*, при необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения договора другая сторона вправе в судебном порядке требовать заключения этого договора. *В-третьих*, коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение кому-либо при заключении публичного договора. *В-четвертых*, цена и иные условия публичного договора должны быть одинаковы для всех

потребителей, кроме случаев, установленных законом и иными правовыми актами.

В зависимости от порядка согласования условий *выделяют взаимосогласованные договоры и договоры присоединения*. Во взаимосогласованных договорах условия устанавливаются по согласованию сторон, участвующих в договоре. В договоре присоединения условия устанавливаются одной из сторон, а другая может принять их не иначе, как путем присоединения к этим условиям.

В зависимости от направленности, от объекта договоры делятся на *договоры по передаче имущества в собственность или пользования, договоры по оказанию услуг и договоры по выполнению работ*.

§3. Заключение, изменение и расторжение договора

Заключение договора предполагает достижение сторонами в надлежащей форме соглашения по всем существенным условиям договора в порядке, предусмотренном законодательством.

Для заключения договора необходимо пройти две стадии. Одна сторона должна направить другой предложение – *оферту*, а другая должна принять это предложение – *акцепт*. Сторона, выдвинувшая предложение, называется *оферентом*, а другая – *акцептантом*.

Оферта должна отвечать *следующим требованиям*. Во-первых, она должна быть адресована конкретному лицу (лицам). Во-вторых, оферта должна быть достаточно определенной и выражать явное намерение лица заключить договор. В-третьих, она должна содержать указание на существенные условия, на которых предлагается заключить договор.

По форме оферта может быть: письмом, телеграммой, факсом, проектом договора и т.д. Оферта считается *неполученной*, только если ее опередит или придет, одновременно извещение о ее отзыве. Оферте присуща *безотзывность*. Она может быть отозвана, только если в ней установлена такая возможность. Оферта не может быть отозвана, если в ней путем установления срока для акцепта или иным образом указывается, что она безотзывна, или если для адресата оферты было разумным рассматривать оферту как безотзывную.

Акцепт – ответ лица, которому была направлена оферта, о принятии ее условий. *Акцепт* должен быть *полным и безоговорочным*. Получение акцепта лицом, направившим оферту, свидетельствует о том, что договор заключен. Отзыв акцепта возможен только до момента, когда договор будет считаться заключенным. Если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается *неполученным*.

Ответ о соглашении заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ считается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

В отношении изменения или расторжения договора в гражданском законодательстве установлена *презумпция*, согласно которой основанием для изменения или расторжения договора является соглашение сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором. В качестве исключения из этого правила предусмотрены два случая, когда по требованию одной из сторон договор может быть расторгнут по решению суда. *Во-первых*, это возможно при существенном нарушении договора другой стороной. Существенным признается такое нарушение договора, которое влечет для другой такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (ст. 450 ГК РФ). Вопрос существенного нарушения условий договора в каждом конкретном случае решает суд. В этом случае другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (ст. 453 ГК РФ). *Во-вторых*, в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

ГЛАВА 9. ЭКОНОМИЧЕСКИЕ СПОРЫ

§1. Общие положения об экономических спорах

Деятельность субъектов предпринимательской деятельности с необходимостью предполагает их взаимодействие, договорные и иные отношения. Достаточно часто у участников отношений возникают разногласия по поводу их прав и обязанностей. В таких случаях можно констатировать наличие экономических споров.

Экономические споры – неурегулированные разногласия между субъектами экономических отношений по поводу их прав и обязанностей в сфере этих отношений. Можно выделить несколько видов экономических споров. *Во-первых, договорные*, т.е. споры по поводу прав и обязанностей, возникших из договора. Это наиболее многочисленная группа экономических споров, т.к. большинство прав и обязанностей участников предпринимательских отношений в условиях рыночной экономики возникает именно из договоров. *Во-вторых, преддоговорные споры*, т.е. связанные с заключением договора или определением его содержания. *В-третьих, внедоговорные споры*, т.е. споры, связанные с правами и обязанностями, возникающими не из договоров и не по поводу их заключения. К ним относятся споры, связанные с нарушением права собственности, из причинения вреда имуществу, споры о защите деловой репутации, о товарных знаках.

В тех случаях, когда право или законные интересы хозяйствующего субъекта нарушаются или оспариваются, законодательно предусмотрено несколько форм защиты.

Основной и наиболее эффективной формой защиты нарушенных прав является *судебная защита*. Для субъектов предпринимательской деятельности основными органами, разрешающими возникшие споры, являются *арбитражные суды*. Однако следует учитывать, что по некоторым категориям споров заинтересованное лицо может обратиться в суд только после урегулирования спора путем устранения разногласий с другой стороной, т.е. соблюсти досудебный порядок урегулирования споров. Если установлен досудебный порядок урегулирования спора, к исковому заявлению, подаваемому в суд, должны быть приложены документы, подтверждающие соблюдение этого порядка. Если будет установлено, что досудебный порядок не соблюден, суд оставляет исковое заявление без рассмотрения.

В соответствии с действующим законодательством арбитражным судам подведомственны дела по экономическим и другим спорам, связанным с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности,

возникающими между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями. В случаях, предусмотренных законом, арбитражным судам подведомственны также дела по спорам указанной категории с участием Российской Федерации, ее субъектов, муниципальных образований. Таким образом, подавляющее большинство экономических споров рассматривается и разрешается арбитражными судами. К специальной подведомственности дел арбитражным судам отнесены споры о несостоятельности (банкротстве), о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, между акционерами и акционерным обществом, о защите деловой репутации и другие дела, возникающие при осуществлении предпринимательской деятельности.

Система арбитражных судов является частью судебной системы Российской Федерации и состоит из четырех звеньев. *Первое звено* системы арбитражных судов – *федеральные арбитражные суды субъектов Российской Федерации*. В этих судах рассматривается основной массив дел в первой инстанции.

Второе звено – *апелляционные суды*, рассматривают дела в порядке апелляционного производства по жалобам на решения, не вступившие в законную силу.

Третье звено составляют *окружные арбитражные суды*, основной задачей которых является рассмотрение в порядке кассационного производства.

Высшим судебным органом по разрешению экономических споров является *Верховный Суд РФ (ВС РФ)*.

Процессуальная деятельность происходит в рамках арбитражного правоотношения. Субъекты арбитражного процессуального права подразделяются на 4 группы: арбитражный суд, лица, участвующие в деле, защищающие свои либо чужие права и законные интересы, имеющие юридическую заинтересованность в исходе арбитражного процесса, представители, которые обеспечивают лицам, участвующим в деле, возможность их участия в деле и представляющие их интересы в арбитражном суде, лица, содействующие деятельности арбитражного суда.

Стороны в арбитражном процессе – это предполагаемые субъекты спорного материального правоотношения, служащего предметом рассмотрения в арбитражном процессе. Сторонами являются истец и ответчик.

§2. Рассмотрение экономического спора в арбитражном суде первой инстанции

Стадия возбуждения дела инициируется заинтересованными лицами путем подачи искового заявления, с соблюдением формы и реквизитов, указанных в ст. 125 АПК РФ¹. Истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

Вопрос о принятии искового заявления к производству Арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд. Если заявление подано с нарушением норм законодательства, то оно остается без движения.

После принятия заявления к производству Арбитражный суд выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывает действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, сроки их проведения. Подготовка дела осуществляется судьей единолично. Важным процессуальным действием на стадии подготовки дела является предварительное судебное заседание. Его цель – проверить готовность дела к судебному разбирательству. В предварительном заседании суд разрешает ходатайства сторон, определяет достаточность представленных доказательств, выносит на рассмотрение вопросы, разрешаемые при подготовке дела к судебному разбирательству, совершает иные процессуальные действия.

Важнейшей стадией *арбитражного процесса*, завершающейся разрешением спор по существу – *судебное разбирательство*.

Судебное заседание – основная организационная форма проведения разбирательства по арбитражному делу, посредством которой осуществляется правосудие, разрешается спор по существу. Разбирательство дела осуществляется в судебном заседании Арбитражного суда с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания.

После оглашения искового заявления, выяснения наличия у лиц, участвующих в деле, заявлений, ходатайств определяется порядок ведения заседания и исследования доказательств. При рассмотрении дела Арбитражный суд должен непосредственно исследовать доказательства по делу: ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, огласить соглашения лиц, участвующих в деле, о достигнутых договоренностях по обстоятельствам дела.

¹ Арбитражный процессуальный кодекс: Фед. закон от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 30. Ст. 3012.

После завершения исследования всех доказательств, председательствующий выясняет у лиц, участвующих в деле, есть ли у них дополнения. При отсутствии таковых председательствующий объявляет исследование доказательств законченным, а суд переходит к судебным прениям.

Судебные прения состоят из устных выступлений лиц, участвующих в деле, и их представителей, обосновывающих свою позицию по делу. Первым выступает истец и (или) его представитель, затем – третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, ответчик и (или) его представитель. Если в деле участвует прокурор, представитель государственного органа, органа местного самоуправления и иного органа, обратившийся в Арбитражный суд, то они выступают в судебных прениях первыми. Участники прений не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснились, и на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми. После выступления всех участников судебных прений, каждый вправе выступить с репликами, которые являются кратким замечанием по поводу того, что было сказано в судебных прениях. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику.

После судебных прений председательствующий в судебном заседании объявляет рассмотрение дела по существу законченным и суд удаляется для принятия решения. Вынесение решения – окончательная часть судебного разбирательства. Решение принимается судьями, участвующими в судебном заседании, в условиях, обеспечивающих тайну совещания судей. Объявление решения осуществляется председательствующим в судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, после принятия решения судом. Закон предусматривает возможность объявления только резолютивной части принятого решения. Изготовление решения в полном объеме может быть отложено на срок не более пяти дней. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения. После объявления решения председательствующий разъясняет порядок его обжалования.

В судебном заседании может быть объявлен перерыв по ходатайству лица, участвующего в деле, или по своей инициативе на срок, не более пяти дней.

Рассмотрение дела может быть отложено. Судебное разбирательство может быть отложено на срок не более одного месяца. Об отложении разбирательства судом выносится определение. Причины для отложения судебного разбирательства могут быть следующими: неявка лица, участвующего в деле, если у суда отсутствуют сведения об извещении его о времени и месте судебного разбирательства; если заявлено ходатайство обеими сторонами в случае их обращения за содействием к суду или посреднику в целях урегулирования спора; если лицо, участвующее в деле, заявило ходатайство об отложении разбира-

тельства и т.д.; отложение возможно также при необходимости проведения экспертизы, если срок ее проведения не более одного месяца. Судебное разбирательство возобновляется с того момента, с которого оно было отложено.

Производство по делу также может быть приостановлено. Оно представляет собой прекращение процессуальных действий на неопределенный срок. Основания для приостановления делятся на *обязательные и факультативные*. Арбитражный суд обязан приостановить производство по делу следующих случаях. *Во-первых*, в случае невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого Конституционным Судом РФ, конституционным (уставным) судом субъекта РФ, судом общей юрисдикции, Арбитражным судом. В этом случае производство приостанавливается до вступления в законную силу судебного акта соответствующего суда. *Во-вторых*, в случае пребывания гражданина-ответчика в действующей части Вооруженных сил РФ или ходатайства гражданина-истца, находящегося в действующей части Вооруженных сил РФ. В этом случае производство приостанавливается до устранения соответствующих обстоятельств. *В-третьих*, до определения правопреемника лица, участвующего в деле приостанавливается производство в случае смерти гражданина, являющегося стороной в деле, если правоотношение допускает правопреемство. *В-четвертых*, в случае утраты гражданином, являющимся стороной в деле, дееспособности. В этом случае производство по делу приостанавливается до определения правопреемника лица, или назначения недееспособному представителя. *В-пятых*, если Арбитражный суд в ходе рассмотрения дела придет к выводу о том, что закон, подлежащий применению, не соответствует Конституции РФ, производство приостанавливается до вступления в законную силу судебного акта соответствующего суда. *В-шестых*, в случае признания гражданина, участвующего в качестве стороны по делу, безвестно отсутствующим.

Арбитражный суд вправе приостановить производство по делу при наличии следующих оснований. *Первым* является назначение экспертизы. Кроме того, Арбитражный суд может приостановить производство по делу в случае реорганизации организации, являющейся лицом, участвующим в деле. Основанием также может быть привлечение гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, для выполнения государственной обязанности, а также нахождение гражданина в лечебном учреждении или длительной служебной командировке. Еще одним основанием является рассмотрение международным судом, судом иностранного государства другого дела, решение по которому может иметь значение для рассмотрения данного дела.

§3. Апелляционное производство

Апелляция – просьба, подаваемая одной из спорящих сторон в Апелляционный суд об изменении решения дела, ввиду неправильности решения суда первой инстанции, постановленного в пользу другой стороны.

В суде апелляционной инстанции проходит вторичное рассмотрение дела по существу, во время которого проверяются фактическая и правовая стороны решения, т.е. правильность установления судом первой инстанции обстоятельств дела и применения норм материального и процессуального права.

Апелляционная жалоба – единственный документ, инициирующий апелляционное производство. Апелляционная жалоба подается через принявший решение в первой инстанции Арбитражный суд, который обязан направить ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд. Жалоба может быть подана в течение одного месяца после принятия Арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения. Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает дело коллегиально. Срок рассмотрения жалобы – не более месяца со дня поступления жалобы в суд. Суд повторно рассматривает дело по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам. Суд принимает и рассматривает по существу документы, представленные для обоснования возражений относительно апелляционной жалобы. Суд проверяет, не нарушены ли нормы процессуального права, являющиеся основанием для отмены решения Арбитражного суда первой инстанции. По результатам рассмотрения апелляционной жалобы Арбитражный суд вправе оставить решение Арбитражного суда первой инстанции без изменения, а жалобу без удовлетворения, или отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новый судебный акт, или отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу, либо оставить исковое заявление без рассмотрения.

§4. Кассационное производство

В кассационной инстанции рассматриваются решения, вступившие в законную силу и постановления арбитражных судов субъектов РФ и арбитражных апелляционных судов.

Возбуждение кассационного производства осуществляется путем подачи кассационной жалобы и принятия ее к производству кассационной инстанции. Порядок подачи и движения кассационной жалобы происходит через суд субъекта РФ, принявший обжалуемый судебный акт. Срок кассационного обжалования составляет два месяца со дня вступления в законную силу обжалованного

судебного акта. Срок рассмотрения кассационной жалобы Арбитражным судом кассационной инстанции не должен превышать месяц со дня поступления жалобы вместе с делом в Арбитражный суд кассационной инстанции. В кассационной инстанции дело рассматривается коллегиально.

Пределы кассационного пересмотра в арбитражном процессе в качестве законодательно закрепленного института ограничивают содержание проверочной деятельности, сущности принимаемого по результатам пересмотра постановления Арбитражного суда кассационной инстанции. Кассационный контроль ограничен проверкой законности, т.е. правильности применения норм материального и процессуального права судами нижестоящих инстанций при принятии ими обжалованного акта. Указанная проверка проводится в пределах доводов кассационной жалобы и возражений относительно жалобы, представленных в суд кассационной инстанции другими участниками процесса.

Суд кассационной инстанции может оставить обжалуемый акт без изменения, отменить или изменить, принять новый судебный акт по существу спора, прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения. Изменение судебного акта имеет место тогда, когда суд кассационной инстанции не принимает нового, противоположного решения по существу спора, а вносит некоторые изменения в обжалованный судебный акт. Принятие нового решения представляет собой разрешение спора по существу, но принципиально по-другому, чем это сделано судом, акт которого пересматривается.

Основанием для отмены обжалованного судебного акта в кассационной инстанции является незаконность проверяемого акта, несоответствие его требованиям норм материального и процессуального права.

Постановление суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия, обжалованию не подлежит и может быть пересмотрено только в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

§5. Надзорное производство

Основная задача надзорного производства – создание механизма обеспечения единообразного толкования и применения норм права арбитражными судами и качества правосудия. Производство в надзорной инстанции представляет собой пересмотр в порядке надзора решений и постановлений арбитражных судов, вступивших в законную силу.

Надзорное производство осуществляется на основании заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора, которое направляется непосредственно в ВС РФ в письменной форме.

Судебная процедура пересмотра судебных актов в порядке надзора проходит три стадии. Первая стадия – рассмотрение заявления или представления

единолично судьей ВС РФ. Полномочия судьи на этом этапе состоят только в решении вопроса о принятии или непринятии его к производству. Заявление или представление должно быть рассмотрено в течение пяти дней. Судья, принявший обращение к производству, вправе решить вопрос об истребовании дела из Арбитражного суда.

Вторая стадия надзорного производства – направление заявления или представления в состав судей, которые в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле, коллегиально рассматривают обращение. Главная задача судей – сделать вывод о наличии или об отсутствии оснований для надзорного пересмотра. Если основание для пересмотра есть, то выносятся определение о передаче дела в Президиум ВС РФ. Все материалы дела передаются в Президиум ВС РФ. Судьи ВС РФ, признав наличие оснований для направления дела в кассационную инстанцию, могут принять отдельное определение или указать это в определении об отсутствии оснований для надзорного пересмотра.

Третьей заключительной стадией надзорного производства является рассмотрение Президиумом ВС РФ дела, переданного ему коллегией судей. Дело должно быть рассмотрено в срок, не превышающий трех месяцев.

По результатам рассмотрения дела о пересмотре судебного акта в порядке надзора Президиум ВС РФ вправе оставить оспариваемый судебный акт без изменения, а заявление или представление без удовлетворения, или отменить судебный акт полностью или частично и передать дело на новое рассмотрение в Арбитражный суд, акт которого отменен или изменен. Еще один вариант решения – отменить судебный акт полностью или в части и принять новый судебный акт, не передавая дело на новое рассмотрение. Кроме того, суд надзорной инстанции может отменить судебный акт полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить иск без рассмотрения полностью или в части. Еще один вариант – оставить без изменения один из ранее принятых по делу судебных актов.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993) // РГ. 1993. 25 дек. № 237.
2. Арбитражный процессуальный кодекс: Фед. закон от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 30. Ст. 3012.
3. Гражданский кодекс (часть первая) от 30 нояб. 1994 г. № 51-ФЗ // 1994. № 32. Ст. 3301, Гражданский кодекс (часть вторая) от 26 янв. 1996 г. № 14-ФЗ // 1996. № 5. Ст. 410.
4. Земельный кодекс РФ: Фед. закон от 25 окт. 2001 г. № 136-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2001. № 44. Ст. 4147.
5. Налоговый кодекс. Ч. 1: Фед. закон от 31 июля 1998 г. 3 146-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1998. № 31. Ст. 3824. Ч. 2. Фед. закон от 5 авг. 2000 г. № 117-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2000. № 32. Ст. 3340.
6. Кодекс об административных правонарушениях: Фед. закон от 30 дек. 2001 г. № 195-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 1 (ч.1) Ст. 1.
7. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: Фед. закон от 08 авг. 2001 г. № 129-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2001. № 33 (ч.1). Ст. 3431.
8. О государственных и муниципальных унитарных предприятиях: Фед. закон от 14 нояб. 2002 г. № 161-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 48. Ст. 4746.
9. О естественных монополиях: Фед. закон от 17 авг. 1995 г. № 147-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1995. № 34. Ст. 3426.
10. О защите конкуренции: Фед. закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2006. № 31 (ч.1). Ст. 3434.
11. О защите прав потребителей: Закон Рос. Федерации от 7 февр. 1992 г. № 2300-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 15. Ст. 766.
12. О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках (утратил силу): Закон Рос. Федерации от 22 марта 1991 г. № 948-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1991. № 16. ст. 499.
13. О лицензировании: Фед. закон от 04 мая 2011 г. № 99-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2011. № 19. Ст. 2716.
14. О методических указаниях по определению основного вида экономической деятельности хозяйствующих субъектов на основе Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД2) для формирова-

ния сводной официальной статистической информации: Приказ Росстата Рос. Федерации от 31 дек. 2014 г. № 742 (ред. от 04 февр. 2016 г.)

15. О некоммерческих организациях: Фед. закон от 12 янв. 1996 г. № 7-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 3. Ст. 145.

16. О несостоятельности (банкротстве): Фед. закон от 26 окт. 2002 г. № 127-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 43. Ст. 4130.

17. О предприятиях и предпринимательской деятельности (утратил силу: Закон Рос. Федерации от 25 дек. 1990 г. № 445-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1990. № 30. Ст. 418.

18. О производственных кооперативах: Фед. закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 20. Ст. 2321.

19. О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации: Фед. закон от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2007. № 31. Ст. 4006.

20. Об акционерных обществах: Фед. закон от 26 дек. 1995 г. № 208-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 1. Ст. 1

21. Об обществах с ограниченной ответственностью: Фед. закон от 8 фев. 1998 № 14-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1998. № 7. Ст. 785.

22. Об организации лицензирования отдельных видов деятельности: Постановление Правительства Рос. Федерации от 26 янв. 2006 г. № 45 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2006. № 6. Ст. 700.

23. Об утверждении Положения о федеральной антимонопольной службе: Постановление Правительства Рос. Федерации от 30 июня 2004 г. № 331 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2004. № 30. Ст. 3032

24. Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей: Постановление Правительства Рос. Федерации от 19 июня 2002 г. № 439 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 26. Ст. 2586.

25. Белых С. В. Свобода предпринимательской деятельности как конституционно-правовая категория в Российской Федерации. СПб., 2005.

26. Волгин В.В. Индивидуальный предприниматель: практ. пособие. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Дашков и Ко, 2003.

27. Гинцбург Л.Я. О хозяйственном кодексе СССР: доклад, прения и заключительное слово. М., 1933.

28. Гражданское право: учебник. Т.1 / отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2019.

29. Источники русского торгового права: Сб. извлечений из Свода законов, уставов, полисных условий и договоров. М., 1914.

30. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / под общ. ред. М.Ю. Тихомирова. М.: Изд-во Тихомирова М.Ю., 2005.
31. Комментарий к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» / под ред. В.В. Залесского. М.: Изд-во Тихомирова М.Ю., 2006.
32. Коммерческое право зарубежных стран: учеб. пособие / под ред. В.Ф. Попондопуло. СПб.: Питер, 2003.
33. Курс советского хозяйственного права М.: Советское законодательство, 1938. Т.1.
34. Курс советского хозяйственного права: в 2 т. / под ред. Л.Я. Гинцбурга, Е.Б. Пашуканиса. М., 1935. Т.1.
35. Лаптев В.В. Предмет и система хозяйственного права. М., 1969.
36. Пашков А. В. Субъекты предпринимательского права (теоретическое исследование). Самара, 2013.
37. Предпринимательское (хозяйственное) право: в 2 т. / отв. ред. О.М. Олейник. М., 1999. Т. 1. С. 16.
38. Предпринимательское (хозяйственное) право: учебник в 2 т. Т. 1 / отв. ред. О.М.Олейник. М.: Юрист, 2003.
39. Предпринимательское право Российской Федерации / отв. ред. Е.П. Губина, П. Г. Лахно. М., 2017.
40. Предпринимательское право: учеб. пособие / под ред. С.А. Зинченко, Г.И. Колесника. Ростов н/Дону, 2011, С. 15.
41. Шершеневич Г.В. Курс торгового права в 4 т. Т.1. СПб, 1908.

Учебное издание

Головкина Дарья Витальевна

Правовые основы экономической деятельности

Учебное пособие

Редактор *Л. Л. Савенкова*

Корректор *Л. Л. Соболева*

Компьютерная верстка: *Д. В. Головкина*

Объем данных 1,32 Мб

Подписано к использованию 13.10.2022

Размещено в открытом доступе

на сайте www.psu.ru

в разделе НАУКА / Электронные публикации
и в электронной мультимедийной библиотеке ELiS

Издательский центр

Пермского государственного

национального исследовательского университета

614990, г. Пермь, ул. Букирева, 15