



Co-funded by the
Tempus Programme
of the European Union



*Economic Law
and Alternative Dispute Resolution*

**Avak Vartanian
Diana Ivanova
Darya Lando**

Corporate Law

Minsk
Publishing Centre of the Belarusian State University
2016

Edited by:

Uwe Hellmann, Siarhei Balashenka, Darya Lando

*Экономическое право
и альтернативное разрешение споров*

А. М. Вартанян
Д. В. Иванова
Д. Д. Ландо

Корпоративное право

Пособие

*Рекомендовано
учебно-методическим объединением по гуманитарному образованию
в качестве пособия для магистрантов,
обучающихся по специальности 1-24 81 05 «Правовое обеспечение
альтернативных способов урегулирования конфликтов и споров»*

Минск
Издательский центр БГУ
2016

УДК 347.72(476)(075.8)
ББК 67.404.013.11(4Бел)я73
В18

Серия основана в 2015 году

Издание подготовлено в рамках международного проекта «Обучение альтернативному урегулированию споров как подходу к обеспечению прав человека»
(543990-TEMPUS-1-2013-1-DE-TEMPUS-JPCR)

Рекомендовано

Советом юридического факультета Белорусского государственного университета
23 июня 2015 г., протокол № 9

Под редакцией:

У. Хелльманна (руководитель проекта), доктора права,
профессора (университет Потсдама, Германия);
С. А. Балашенко (координатор проекта от Беларуси), доктора юридических наук,
профессора (Белорусский государственный университет);
Д. Д. Ландо, кандидата юридических наук, доцента (Белорусский государственный университет)

Рецензенты:

кафедра гражданского и хозяйственного права Института управленческих кадров
Академии управления при Президенте Республики Беларусь (заведующий кафедрой
кандидат юридических наук *С. В. Апанасевич*); доктор юридических наук профессор
Н. Л. Бондаренко

Менеджер по качеству проекта
кандидат юридических наук доцент *В. И. Самарин*

Вартанян, А. М.

В18 Корпоративное право : пособие / А. М. Вартанян, Д. В. Иванова, Д. Д. Ландо ;
под ред. У. Хелльманна, С. А. Балашенко, Д. Д. Ландо. — Минск : Изд. центр БГУ,
2016. — 254 с.
ISBN 978-985-553-339-0.

В учебном пособии рассматриваются основные категории корпоративного права: понятие и признаки корпорации, особенности корпоративных отношений, место корпоративного права в системе права Республики Беларусь. Определены особенности правового статуса организаций корпоративного типа в Республике Беларусь с учетом актуальных изменений гражданского законодательства.

Предназначено для студентов, аспирантов, преподавателей юридических учебных заведений и факультетов, а также для специалистов в области корпоративного права, всех заинтересованных читателей.

Нормативные правовые акты использованы в редакции, действующей по состоянию на 01.02.2016, если иное не указано в тексте.

УДК 347.72(476)(075.8)
ББК 67.404.013.11(4Бел)я73

ISBN 978-985-553-339-0

© Вартанян А. М., Иванова Д. В., Ландо Д. Д., 2016
© Оформление. РУП «Издательский центр БГУ», 2016

О проекте
543990-TEMPUS-1-2013-1-DE-TEMPUS-JPCR
«ОБУЧЕНИЕ АЛЬТЕРНАТИВНОМУ
УРЕГУЛИРОВАНИЮ СПОРОВ КАК ПОДХОДУ
К ОБЕСПЕЧЕНИЮ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА»

TEMPUS (Трансъевропейская программа мобильности для обучения в университетах) поддерживала модернизацию высшего образования и создавала пространство для сотрудничества в странах, окружающих Европейский Союз, на протяжении более 25 лет. Программа TEMPUS, основанная в 1990 году, в 2014 г. переросла в программу ERASMUS+.

Новая программа ERASMUS+ направлена на поддержку деятельности в сфере образования, переподготовки, молодежи и спорта в 2014—2020 гг. ERASMUS+ объединил десять программ: программы непрерывного обучения (Erasmus, Leonardo da Vinci, Comenius и Grundtvig), программу «Молодежь в действии», 5 программ международного сотрудничества (Erasmus Mundus, Tempus, Alfa, Edulink, программа для сотрудничества с промышленно развитыми странами). Программа ERASMUS+ создает возможности студентам, обучающимся, сотрудникам и добровольцам для улучшения своих навыков и трудоустройства в других государствах. Она позволяет организациям работать в транснациональном партнерстве и делиться инновационными практиками в области образования, профессиональной подготовки и молодежи.

Партнерство в рамках Tempus-проектов реализуется консорциумами организаций, состоящими из высших учебных заведений, коммерческих компаний, министерств, общественных организаций и других организаций, работающих в области высшего образования, как в ЕС, так и в государствах-партнерах.

В проекте 543990-TEMPUS-1-2013-1-DE-TEMPUS-JPCR (TRADIR) участвуют представители Беларуси, Германии, Италии, Литвы, Польши и Украины. Конкретная цель TEMPUS-проекта 543990-TEMPUS-1-2013-1-DE-TEMPUS-JPCR (TRADIR) состоит в структурной и содержательной разработке нового учеб-

ного плана для магистерской программы, связанной с альтернативным урегулированием споров.

В рамках реализации общей цели проекта осуществляются следующие задачи:

- разработка учебной программы курса по альтернативному урегулированию споров с одновременной модернизацией учебных дисциплин для первой ступени высшего образования;
- структурная и концептуальная разработка новой учебной программы (ориентированной на практику) для получения степени магистра в сфере альтернативного урегулирования споров, ориентированной на европейский уровень научных методов преподавания магистрантам.

В 2015 / 2016 учебном году планируется открытие новой магистерской программы на юридических факультетах Белорусского государственного университета, учреждения образования «Гродненский государственный университет им. Я. Купалы», Львовского национального университета им. Ивана Франко, Харьковского национального университета им. В. Н. Каразина, Хмельницкого университета управления и права.

This project has been funded with support from the European Commission. This publication reflects the views only of the authors, and the Commission cannot be held responsible for any use which may be made of the information contained therein.

Данный проект был профинансирован Комиссией Европейского Союза. Настоящая книга отражает взгляды исключительно авторов, и Комиссия не несет ответственности за какое-либо использование информации, содержащейся в ней.

Координаторы проекта

ОГЛАВЛЕНИЕ

Условные обозначения	9
Предисловие	10
Глава 1. Понятие корпорации и корпоративного права	13
1.1. Понятие и признаки корпорации	13
1.2. Организации корпоративного типа в системе юридических лиц Республики Беларусь	20
1.3. Место корпоративного права в системе права Республики Беларусь	28
Глава 2. Хозяйственное товарищество как субъект корпоративного права	45
2.1. Понятие и правоспособность хозяйственного товарищества	45
2.2. Виды хозяйственных товариществ	50
2.3. Образование хозяйственного товарищества	53
2.4. Правовой режим имущества хозяйственного товарищества	60
2.5. Управление в хозяйственном товариществе	62
2.6. Права участников хозяйственного товарищества и их осуществление	65
2.7. Обязанности участников хозяйственного товарищества	71
2.8. Ответственность участников хозяйственного товарищества по его обязательствам	73
2.9. Реорганизация и ликвидация хозяйственного товарищества	75
Глава 3. Хозяйственное общество как субъект корпоративного права	79
3.1. Понятие и правоспособность хозяйственного общества	79
3.2. Виды хозяйственных обществ	86
3.3. Образование хозяйственного общества	92
3.4. Правовой режим имущества хозяйственного общества	114

3.5. Управление в хозяйственных обществах	116
3.6. Сделки, совершаемые хозяйственным обществом в процессе обычной хозяйственной деятельности, и сделки, выходящие за ее пределы	139
3.7. Права участников хозяйственного общества и их осуществление	150
3.8. Ответственность участников хозяйственного общества по его обязательствам	176
3.9. Реорганизация и ликвидация хозяйственного общества	178
Глава 4. Производственный кооператив как субъект корпоративного права	193
4.1. Понятие и правоспособность производственного кооператива	193
4.2. Виды производственных кооперативов	200
4.3. Образование производственного кооператива	207
4.4. Правовой режим имущества производственного кооператива	218
4.5. Управление в производственном кооперативе	225
4.6. Членство в производственном кооперативе. Ответственность членов производственного кооператива по его обязательствам	233
4.7. Права и обязанности членов производственного кооператива	241
4.8. Реорганизация и ликвидация производственного кооператива	243
Рекомендуемая литература	251
Сведения об авторах	253

УСЛОВНЫЕ ОБОЗНАЧЕНИЯ

АО	—	Акционерное общество
ГК	—	Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. № 218-3 (если не оговорено иное)
ГК РФ	—	Гражданский кодекс Российской Федерации
Декрет № 1	—	Декрет Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования»
ЗАО	—	закрытое акционерное общество
ЗоХО	—	Закон Республики Беларусь от 9 декабря 1992 г. № 2020-XII «О хозяйственных обществах» (в редакции Закона от 10 января 2006 г.)
ОАО	—	открытое акционерное общество
ОДО	—	общество с дополнительной ответственностью
ООО	—	общество с ограниченной ответственностью
Постановление Пленума ВХС № 20	—	Постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 31 октября 2011 г. № 20 «О некоторых вопросах рассмотрения дел с участием коммерческих организаций и их учредителей (участников)»

ПРЕДИСЛОВИЕ

Отсутствие легализованного термина «корпорация» в законодательстве Республики Беларусь, неоднозначность мировых подходов к определению самого понятия и природы корпораций, дискуссионность доктринального толкования основополагающих категорий корпоративного права (корпорация, корпоративное правоотношение, корпоративные права) при их масштабном использовании как в теории права, так и на практике предопределили актуальность заявленной проблематики и целесообразность создания данного учебного пособия.

Закрепленная в ст. 46 ГК классификация юридических лиц в зависимости от цели их деятельности¹ (коммерческие и некоммерческие организации) не позволяет однозначно выделить корпорации среди известных белорусскому законодательству организационно-правовых форм.

Вместе с тем категории «корпоративное право», «корпорация» активно используются белорусскими исследователями, а понятия «корпоративные отношения», «корпоративные обязанности» все чаще включаются в решения белорусских судов. Журнал «Промышленно-торговое право» организует встречи в рамках клуба корпоративного права (обсуждаются актуальные вопросы деятельности хозяйственных обществ).

Вопросы корпоративного права традиционно сложно воспринимаются студентами ввиду их дискуссионности. При создании данного учебного пособия авторы ставили перед собой задачу познакомить студентов с базовыми положениями и последними изменениями в белорусском корпоративном праве, что не представлялось возможным без раскрытия содержания дискуссий

¹ *Ананич С. М.* О делении юридических лиц на коммерческие и некоммерческие // *Право в современном белорусском обществе: сб. науч. тр. / Нац. центр законодательства и правовых исслед. Респ. Беларусь, Ин-т правовых исслед.; редкол.: В. И. Семенков (гл. ред.) [и др.].* Минск: Бизнесофсет, 2011. Вып. 6. С. 234—241. О значении критерия допустимости распределения прибыли, полученной от деятельности организации, между участниками см.: *Салей Е. А.* Система юридических лиц // *Право в современном белорусском обществе: сб. науч. тр. / Нац. центр законодательства и правовых исслед. Респ. Беларусь; редкол.: В. И. Семенков (гл. ред.) [и др.].* Минск: Бизнесофсет, 2015. Вып. 10. С. 390—391.

о понятии и признаках корпорации, о природе корпоративных отношений и месте корпоративного права в системе права.

Структура учебного пособия predetermined стремлением авторов проанализировать законодательство Республики Беларусь о корпорациях, избежав рассмотрения корпорации в широком понимании². Понятие «корпорация» в узком смысле охватывает только коммерческие организации, основанные на участии (членстве). С учетом закрытого перечня организационно-правовых форм коммерческих организаций в Республике Беларусь к таковым отнесены хозяйственные товарищества, хозяйственные общества и производственные кооперативы. Применительно к каждой из указанных организационно-правовых форм юридических лиц рассмотрены вопросы приобретения и реализации корпорацией правоспособности.

Наиболее детальное исследование проведено в отношении хозяйственных обществ как наиболее распространенной в Республике Беларусь организационно-правовой формы юридического лица, признаваемой корпорацией. Оправданность такой детализации объясняется и вниманием белорусского законодателя к хозяйственным обществам. 15 июля 2015 г. принят Закон Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам хозяйственных обществ» (вступил в силу с 26 января 2016 г.). В главе о хозяйственных обществах проанализированы положения о сделках, совершаемых хозяйственными обществами в процессе обычной хозяйственной деятельности, и сделках, выходящих за ее пределы.

Исходя из основной цели данного учебного пособия и его объема, авторы не фокусировались на сравнительно-правовом анализе особенностей корпораций и корпоративно-правового регулирования в рамках континентально-европейской и англо-американской правовых систем³.

² Именно по такому пути пошел российский законодатель, реализовав Концепцию развития гражданского законодательства Российской Федерации (см.: Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации / вступ. ст. А. Л. Маковского. М.: Статут, 2009. 160 с.; ст. 65.1 ГК РФ).

³ Об основах корпоративного права, определяющих его становление и развитие в различных правовых системах, см.: *Суханов Е. А.* Сравнительное корпоративное право. М.: Статут, 2014. 456 с.; Корпоративное право: учеб. курс: учеб. / Е. Г. Афанасьева [и др.]; отв. ред. И. С. Шиткина. 4-е изд., стер. М: КНОРУС,

Следует согласиться с тем, что при использовании терминов, характерных для зарубежных правовых систем, необходимо учитывать особенности их юридического содержания и культурно-исторические корни, а также современную систематику. В частности, Е. А. Суханов обращал внимание на недопустимость рассмотрения в качестве синонимов понятий «корпорация» и «акционерное общество» ввиду отождествления англо-американского ЗАО и европейского ООО и игнорирования товариществ (партнерств) и кооперативов⁴.

Не являясь сторонниками наблюдающегося в Республике Беларусь процесса заимствования определенных положений гражданского законодательства Российской Федерации без предварительной сравнительной оценки, авторы не оставили без внимания наиболее значимые изменения в сфере российского корпоративного права, обусловленные принятием 30 декабря 2012 г. Федерального закона № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»⁵.

Данное учебное пособие представляет собой современный учебно-методический материал по изучению основных положений о корпорациях. В частности, рассмотрены вопросы создания, реорганизации и ликвидации корпораций в Республике Беларусь, особенности корпоративного управления, наделения участников корпорации правами и обязанностями, ответственности участников по обязательствам корпорации.

Дарья Дмитриевна Ландо

кандидат юридических наук, доцент,

доцент кафедры гражданского права

Белорусского государственного университета

2016. С. 976—1032; Корпоративное право / И. В. Венедиктова [и др.]; под ред. У. Хелльманна, И. В. Венедиктовой. Хмельницкий: Хмельниц. ун-т упр. и права, 2015. С. 229—247.

⁴ Суханов Е. А. Реформа Гражданского кодекса РФ и проблемы современного развития российского гражданского права // Правовое регулирование осуществления и защиты прав физических и юридических лиц: материалы Междунар. науч.-практ. конф., посвящ. 90-летию проф. В. Ф. Чигира (Минск, 4—5 нояб. 2014 г.) / редкол.: И. Н. Колядко (гл. ред.) [и др.]. Минск: Право и экономика, 2014. С. 229.

⁵ Собрание законодательства Российской Федерации. 2012. № 53 (ч. 1). Ст. 7627.

ГЛАВА 1

ПОНЯТИЕ КОРПОРАЦИИ И КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА

1.1. Понятие и признаки корпорации

В гражданском законодательстве Республики Беларусь 1
легальное определение термина «корпорация» отсутствует. Белорусская юридическая энциклопедия связывает возникновение понятия «корпорация» с позднелатинским *corporatio* (объединение, сообщество) и определяет указанный термин как форму коллективной человеческой деятельности, основанную на добровольно объединенных физическими и (или) юридическими лицами капиталах с целью создания организации, обладающей самостоятельным юридическим статусом и предназначенной для достижения определенного социального эффекта. Предложено различать коммерческие и некоммерческие корпорации (в зависимости от цели деятельности), а также публичные (государственные) и частные корпорации (в зависимости от создающего их субъекта). В. П. Мороз отмечает, что в национальных системах права термин «корпорация» может выступать синонимом организационно-правовой формы существования и функционирования как в целом хозяйственных товариществ и обществ, кооперативов, так и исключительно АО. Следствием широкого понимания термина корпорация является вывод о том, что данное понятие может употребляться и для характеристики того или иного вида международного экономического и научно-технического сотрудничества, проявляющегося в создании международных организаций⁶.

Большинство исследователей полагают, что понятие 2
«корпорация» происходит от латинского слова *corpus* (объединение, союз). Представление о корпорации как об объединенном объединении лиц существовало еще в Древнем

⁶ Белорусская юридическая энциклопедия: в 4 т. Минск: Гос. ин-т упр. и социал. технологий БГУ, 2007—2013. Т. 2. 2009. С. 124—125.

Риме. Наибольшее развитие получили так называемые товарищества («*societas*»), которые, как правило, основывались на соглашениях для достижения общей цели. Товарищества, по общему правилу, подразумевали личный вклад их членов в общее дело, объединение имущества и не представляли собой отдельного субъекта, который вел дела от своего имени⁷. Римские юристы наделяли союзные образования правами юридической личности (*corpus habere*)⁸. В XIX в. Фридрих Карл фон Савиньи, принимая за основу разветвленность структуры юридических лиц, а также наличие у них «видимого проявления в известной сумме отдельных членов» или «более идеального существования, основывающегося на общей, достигаемой ими цели», предложил следующую классификацию юридических лиц: *корпорации* и *институты*⁹. Отто фон Гирке в качестве критерия разграничения корпораций и институтов использовал наличие отношений сочленства и особой воли союзного лица, которая отлична от воли его отдельных членов¹⁰.

- 3 Корпорации приобрели популярность в странах англосаксонской правовой системы. Все компании Великобритании делятся на корпорации, представляющие собой совокупность лиц, обладающую признаками юридического лица, и единоличные корпорации (королева и иные высшие должностные лица государства). Существо корпорации в американском праве определяется внутренними взаимоотношениями ее участников и корпоративного менеджмента (управленцами), а не внешними взаимосвязями с другими субъектами (участниками) имущественного оборота. Корпорация признается договорным соглашением учредителей (участников), которые находятся в договорных (агентских) отношениях с его

⁷ Функ Я. И., Михальченко В. А., Хвалей А. В. Акционерные общества: история и теория (Диалектика свободы). Минск: Амалфея, 1999. С. 67—75.

⁸ Хвостов В. М. Система римского права: учеб. М.: Спарк, 1996. С. 114.

⁹ Суворов Н. С. Об юридических лицах по римскому праву. М.: Статут, 2000. С. 68.

¹⁰ Там же. С. 101, 105—108.

органами (корпоративным менеджментом). При таком подходе, как отмечает Е. А. Суханов, статус корпораций сводится к проблеме взаимоотношений их участников (бенефициарных собственников) и управленцев (менеджмента), а не к проблеме ответственности перед внешними кредиторами¹¹. Корпорации в Соединенных Штатах Америки охватывают широкий круг юридических лиц (публичные, полупубличные, предпринимательские и непредпринимательские объединения)¹².

Под корпорацией в основных западноевропейских континентальных правовых системах понимают общность частных лиц, добровольно (на основе сделки) созданную ими для достижения общих целей путем внесения и совместного использования имущественных вкладов в любой форме¹³. 4

Термин «корпорация» встречается в трудах классиков российской дореволюционной цивилистики¹⁴. При разграничении соединения лиц и учреждений Г. Ф. Шершеневич отмечал: «Юридическое лицо представляет собой *соединение лиц* в тех случаях, когда группа людей, ввиду общности интересов, соединяется для достижения совместными имущественными и личными силами известных целей. Физические лица в соединении образуют особый субъект прав, отличный от них. Относительно этого разряда лиц вполне применимо замечание, что понятие юридического лица играет как бы роль скобок, в которых заключаются однородные интересы известной группы лиц для более упрощенного определения отношений этой коллективной личности к другим. Эти соединения могут быть публичного характера, как, например, дворянское 5

¹¹ Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. М.: Статут, 2014 [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс». Москва, 2016.

¹² Белых В. С. О корпорации, корпоративных отношениях и корпоративном праве // Бизнес, менеджмент и право. 2006. № 2. С. 56.

¹³ Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право.

¹⁴ См., в частности: Мейер Д. И. Русское гражданское право: в 2 ч. 3-е изд., испр. М.: Статут: Консультант Плюс, 2003. С. 139; Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права: (по изд. 1907 г.) / вступ. ст. Е. А. Суханова. М.: Фирма «СПАРК», 1995. С. 91.

общество, или же частного характера, как, например, акционерное товарищество»¹⁵.

6 Советский период был ознаменован исследованиями в области кооперативного права¹⁶, поскольку произошло исчезновение популярных ранее иных видов корпораций (хозяйственных товариществ, хозяйственных обществ).

7 Особое внимание уделялось исследованию внутрикооперативных отношений как гражданско-правовых отношений членства, которые состояли из членско-организационных (неимущественных), членско-паевых (имущественных) и членско-жилищных правоотношений (по использованию кооперативного имущества членами кооператива)¹⁷.

8 На современном этапе обсуждается целесообразность легального закрепления в качестве видового понятия «корпорация» определения организационно-правовых форм корпоративных организаций и установление для них общих правил относительно структуры органов управления и правил принятия решений, в частности, высшим органом управления, прав и обязанностей участников корпораций, в том числе права на выход, обжалование решений органов управления корпорацией и некоторых иных вопросов внутренних отношений внутри организации¹⁸. В свете принятия ГК 1998 г. корпорациями (коммерческими корпорациями) по своей природе могут признаваться объединения капиталов (хозяйственные общества) или объединения лиц (хозяйственные товарищества, производственные кооперативы)¹⁹. Применительно к хозяйствен-

¹⁵ Там же. С. 92.

¹⁶ Кооперативное право: понятие и становление («круглый стол» участников Всесоюзного совещания заведующих кафедрами юридических дисциплин) // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11, Право. 1989. № 3. С. 65—89.

¹⁷ См., например: *Гендзехадзе Е. Н.* Жилищно-строительные кооперативы в городе и на селе. М., 1976. С. 57—58.

¹⁸ *Салей Е. А.* Система юридических лиц. С. 401.

¹⁹ В Республике Беларусь предпринимались попытки обосновать целесообразность применения термина «корпорация» только к хозяйственным обществам (см.: *Северин Д. Н.* Рассмотрение судами споров, вытекающих из условий учредительства хозяйственных обществ (корпоративные споры): автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.15. Минск, 2014. С. 3—4).

ным товариществам и производственным кооперативам объединение капиталов носит второстепенный характер.

Определяя понятие «корпорация», современные исследователи пытаются указать основные признаки, позволяющие выделить корпорации в системе юридических лиц. К корпорациям предлагается относить организации, основанные на началах участия (членства) и имеющие при этом особую структуру органов управления, которую составляют волеобразующие и волеизъявляющие органы корпорации²⁰. Некоторые исследователи полагают необходимым указать в определении на цель создания корпорации (реализация интересов участников (членов) посредством организации управления имуществом корпорации)²¹. Корпорациями предлагают признавать частное предпринимательское объединение, достигшее высшей формы своего развития²². 9

В зависимости от избранной позиции конститутивными признаками корпорации, в частности, признаются: цель создания, количество учредителей, система органов, наличие отношений членства, обладание корпорацией имуществом на праве собственности, наличие единой цели, обладание самостоятельной волей, ведение предпринимательской деятельности, служение интересам участников (членов), объединение не только участников, но и их имущества (вкладов). Обоснованность выделения некоторых из указанных признаков вызывает сомнения, поскольку некоторые признаки не носят специального характера, а являются традиционными признаками юридического лица, коммерческой организации. Например, следующее определение корпорации не позволяет, на наш взгляд, разграничить признаки юридического лица и корпорации: корпорацией признается зарегистрированная в качестве юридического лица организация, основанная на 10

²⁰ Степанов П. В. Корпоративные отношения в коммерческих организациях как составная часть предмета гражданского права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Моск. гос. ун-т им. М. В. Ломоносова. М., 1999. С. 8—9.

²¹ Зурабян А. А. Корпоративные правоотношения как вид гражданских правоотношений: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. М., 2007. С. 23—24.

²² Макарова О. А. Корпоративное право. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 6.

объединении имущества участников с целью ведения предпринимательской деятельности, при этом имущество и управление делами организации обособлено от имущества и личной воли участника²³.

- 11 Обобщая многочисленные исследования, посвященные анализу правовой природы и выявлению сущности корпорации, И. С. Шиткина выделила следующие признаки, присущие корпорации²⁴:

- корпорация является юридическим лицом;
- корпорация представляет собой объединение физических и (или) юридических лиц, являющихся субъектами права, которые приобретают статус члена (участника) корпорации;
- корпорация обладает собственной волей; воля корпорации определяется общими интересами входящих в ее состав участников; воля корпорации отлична от индивидуальных «воль» входящих в ее состав членов;
- корпорация как юридическое лицо сохраняется независимо от изменения состава ее участников;
- корпорация — это объединение не только участников, но и их имущества — вкладов в уставный капитал, паев, взносов²⁵. Действительно, обособленное имущество корпорации представляет собой объединение вкладов, паевых взносов в уставный фонд;
- имущество, внесенное участниками в корпорацию, принадлежит корпорации на праве собственности. Как известно, обладание корпорацией имуществом на праве собственности является гарантией прав ее кредиторов и основной гарантией формирования особых интересов и самостоятельной воли юридического лица, обособленной от личной воли участников;

²³ Зорина Е. С. Правовое регулирование корпоративных отношений в акционерных обществах: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. М., 2005. С. 44.

²⁴ Корпоративное право: учеб. курс. С. 13—14.

²⁵ Определение корпорации именно через объединение капиталов в наибольшей степени соответствует современным реалиям (Антонова Е. С. Понятие, содержание и особенности корпоративных прав // Юрид. мир. 2000. № 11. С. 24).

— участники корпорации как субъекты корпоративных отношений являются носителями прав и обязанностей по отношению как к самой корпорации, так и друг к другу. И. С. Шиткина признает, что ряд исследователей полагают, что акционер не имеет обязанностей перед обществом, но указывает, что такая позиция не является бесспорной²⁶;

— корпорация представляет собой организационное единство, выражающееся в том числе в наличии органов управления, высшим из которых является общее собрание членов (участников). Высшим органом управления производственного кооператива является общее собрание его членов.

На наш взгляд, одним из ключевых признаков в определении корпорации является членство ее участников. Вместе с тем в литературе предлагают относить к корпорациям не только коммерческие организации либо любые юридические лица, *основанные на членстве*, но и любые юридические лица *безотносительно того, основаны они на членстве или нет (в том числе унитарные предприятия, государственные корпорации, фонды)*; *государство как особый вид корпорации*²⁷. По мнению Д. В. Ломакина, наличие отношений членства является единственным критерием признания юридического лица корпорацией²⁸. Участие — это правовая связь между корпорацией и ее участниками по поводу приобретения и распределения благ, возникающих в результате деятельности этой организации, и выражающаяся в наличии взаимных прав и обязанностей. При этом само участие может быть имущественным, личным или смешанным. При имущественном участии члены осуществляют только материальные взносы, при личном — обязуются принимать личное участие в деятельности корпорации, смешанное участие

²⁶ Корпоративное право: учеб. курс. С. 14.

²⁷ Юридические лица в российском гражданском праве (коммерческие и некоммерческие организации) / отв. ред. В. Н. Литовкин, О. В. Гутников. М.: Ин-т законодательства и сравн. правоведения при Правительстве Рос. Федерации, 2011. С.80.

²⁸ Ломакин Д. В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах. М.: Статут, 2008. С. 25.

предполагает и личное участие, и имущественное. Термин «членство» охватывает личное и смешанное участие²⁹. Отношения членства определялись и как отношения, облеченные в правовую форму, посредством которых воля отдельных членов корпорации оформляется в волю юридического лица, которая в свою очередь определяет положение отдельных членов корпорации, т. е. отношения по участию членов в управлении корпорацией. Экономической основой возникновения данных отношений служит объединение имущества членов корпорации и его обособление путем передачи в собственность корпорации³⁰.

- 13 С учетом вышеизложенного и специфики белорусского законодательства, соглашаясь с тем, что определение понятия «корпорация» имеет практическое значение для установления гармоничных отношений с иностранными субъектами³¹, *корпорация может быть определена как коммерческая организация, основанная на участии (членстве) ввиду объединения капиталов и лиц, создаваемая в форме хозяйственного общества, хозяйственного товарищества или производственного кооператива.*

1.2. Организации корпоративного типа в системе юридических лиц Республики Беларусь

- 14 В рамках данного раздела термин «организации корпоративного типа» является синонимом понятия «корпорация». При этом рассматриваются корпорации в узком смысле, т. е. коммерческие организации, основанные на участии (членстве).
- 15 Следует оговориться, что в юридической науке помимо корпораций выделяются организации корпоративного типа, которые не обладают всеми признаками корпорации, но отно-

²⁹ Фроловский Н. Г. Управление предпринимательскими корпорациями в Российской Федерации (правовой аспект): дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. Белгород, 2004. С. 7.

³⁰ Чуфарова М. В. О понятии корпорации и правовой природе корпоративных правоотношений // Бизнес, менеджмент и право. 2011. № 2.

³¹ Салей Е. А. Система юридических лиц. С. 397.

шения в рамках которых также требуют учета их специфики при изучении и правовом регулировании³².

Некоторые авторы предлагали использовать категорию «корпоративное объединение» для обозначения организационной формы корпоративных отношений, опосредующей объединение имущества участников или объединение их деятельности (или и то, и другое). В случаях, предусмотренных законом, если корпоративное объединение обладает признаками, установленными в законе, за ним государственным регистрирующим органом закрепляется статус корпорации. При таком подходе корпорация — это публичный статус корпоративного объединения, основанный на законе, возникающий из факта государственной регистрации и означающий, что корпоративное объединение является субъектом экономического оборота или субъектом права³³. 16

В Российской Федерации предпринимались попытки разграничения в рамках корпоративных организаций собственно корпораций (АО, производственные кооперативы), организаций корпоративного типа (ОДО, хозяйственных товариществ) и не занимающихся предпринимательской деятельностью организаций корпоративного типа (потребительские кооперативы, часть некоммерческих организаций-собственников)³⁴. С 1 сентября 2014 г. в п. 1 ст. 65.1 ГК РФ легально определен термин «корпоративные юридические лица» (корпорации). Корпорациями признаются юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган в соответствии с п. 1 ст. 65.3 ГК РФ: хозяйственные товарищества и общества, 17

³² *Белых В. С.* О корпорации, корпоративных отношениях и корпоративном праве. С. 57; *Фроловский Н. Г.* Управление предпринимательскими корпорациями в Российской Федерации (правовой аспект): автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. Белгород, 2004. С. 14—15.

³³ *Пахомова Н. Н.* Основы теории корпоративных отношений (правовой аспект). Екатеринбург: Налоги и финансовое право, 2004 [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.lawmix.ru/commlaw/1617>. Дата доступа: 26.01.2016.

³⁴ *Долинская В. В.* Акционерное право: основные положения и тенденции: моногр. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 469—470.

крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, производственные и потребительские кооперативы, общественные организации, общественные движения, ассоциации (союзы), товарищества собственников недвижимости, казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации, а также общины коренных малочисленных народов Российской Федерации. В Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации обосновывается, что деление юридических лиц на корпоративные и унитарные позволит урегулировать в общем виде не только структуру управления и статус (компетенцию) органов корпораций, но и ряд их внутренних отношений, вызывающих практические споры (возможность оспаривания решений общих собраний и других коллегиальных органов, условия выхода или исключения из числа участников и т. п.)³⁵. Вместе с тем высказывается мнение о том, что произошло искаженное объединение в одном юридическом понятии членских отношений в хозяйственном обществе, основанном на голосовании по капиталу, и, к примеру, членских отношений в производственном кооперативе и большинстве некоммерческих организаций, где голосование основывается на формуле «один участник — один голос»³⁶.

- 18 Принимая за основу вывод о том, что к корпорациям необходимо и целесообразно относить коммерческие организации, обладающие признаками корпорации, рассмотрим организационно-правовые формы юридических лиц, которые могут быть признаны организациями корпоративного типа в Республике Беларусь. Полагаем, что деление юридических лиц на корпорации и организации некорпоративного типа имеет значение для развития теории юридических лиц, совершенствования законодательства в части определения статуса корпораций и их участников (членов).

³⁵ Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. С. 49.

³⁶ Мозолин В. П. Юридические прятки // Право и экономика. 2010. № 12. С. 7.

В соответствии с п. 2 ст. 46 ГК юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, унитарных предприятий, крестьянских (фермерских) хозяйств и иных формах, предусмотренных ГК. В настоящее время п. 4 ст. 123¹ ГК предусматривает единственный вариант иных организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц — государственные объединения (в случаях принятия в соответствии с законодательством решений о признании их коммерческими организациями).

Корпорации традиционно противопоставляются унитарным организациям. В силу ч. 1 п. 1 ст. 113 ГК имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. Такие коммерческие организации, как унитарные предприятия, однозначно исключены из состава корпораций.

Принимая во внимание посылку о признании корпорацией только коммерческих организаций и учитывая исчерпывающий перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций, закрепляемых в ГК, рассмотрению подлежит дискуссионный вопрос об отнесении к организациям корпоративного типа крестьянских (фермерских) хозяйств и государственных объединений.

Согласно п. 1 ст. 115¹ ГК крестьянским (фермерским) хозяйством признается коммерческая организация, созданная одним гражданином (членами одной семьи), внесшим (внесшими) имущественные вклады, для осуществления предпринимательской деятельности по производству сельскохозяйственной продукции, а также по ее переработке, хранению, транспортировке и реализации, основанной на его (их) личном трудовом участии и использовании земельного участка, предоставленного для этих целей в соответствии с законодательством об охране и использовании земель. Объединение в рамках крестьянского (фермерского) хозяйства особых субъектов (членов семьи) не может характеризоваться как

носящее сугубо экономический характер. Формулирование цели создания крестьянского (фермерского) хозяйства путем сужения видов предпринимательской деятельности организации, а также установленные ограничения по субъектам, которые вправе создавать данное юридическое лицо, позволяют предположить, что крестьянское (фермерское) хозяйство не может признаваться классической корпорацией.

- 23 Законодатель Российской Федерации посчитал возможным отнести крестьянские (фермерские) хозяйства к коммерческим корпорациям. Указанный подход подвергается критике по приведенным выше причинам, а также на том основании, что крестьянские (фермерские) хозяйства в силу своей природы вообще не должны признаваться юридическими лицами³⁷.
- 24 Проблематичность признания государственных объединений корпорациями обусловлена тем, что имущество участников государственного объединения не входит в состав имущества государственного объединения (п. 2 ст. 123³ ГК). Следует обратить внимание на двойственный характер государственных объединений и цель их создания (в соответствии со ст. 123¹ ГК государственные объединения являются некоммерческими организациями, за исключением случаев принятия в соответствии с законодательством решений о признании их коммерческими организациями; государственное объединение создается, как правило, по отраслевому принципу в целях осуществления общего руководства, общего управления деятельностью, координации деятельности и представления интересов юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, входящих в состав объединения, при этом указание в уставе сведений о предмете деятельности обязательно в каждом из указанных случаев).
- 25 Как отмечалось выше, при отнесении к корпорации каких-либо организационно-правовых форм юридических лиц или их видов следует учитывать особенности национальной системы права³⁸.

³⁷ Суханов Е. А. Реформа Гражданского кодекса РФ и проблемы современного развития российского гражданского права. С. 229.

³⁸ Белорусская юридическая энциклопедия. Т. 2. С. 124—125.

Автор данной главы учебного пособия, принимая во внимание традиционно выделяемые признаки корпорации и особенности законодательства Республики Беларусь, полагает обоснованным отнесение к корпорациям хозяйственных товариществ, хозяйственных обществ и производственных кооперативов. 26

Уделяя внимание такому признаку корпорации, как наличие особой структуры органов управления, которую составляют волеобразующие и волеизъявляющие органы корпорации, П. В. Степанов не придавал статуса корпорации полным и коммандитным товариществам (поскольку их органами выступают сами товарищи), определяя хозяйственные товарищества как переходную форму от простого товарищества к корпорации³⁹. Такой подход подвергся критике, поскольку в хозяйственных товариществах, по мнению некоторых авторов, имеется общее собрание как высший орган управления, так как каждый участник полного товарищества имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников. При этом однозначно признается отсутствие единоличного исполнительного органа в полных товариществах, поскольку 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 участникам⁴⁰. На наш взгляд, следует признать отсутствие классических органов управления в хозяйственных товариществах, создаваемых по законодательству Республики Беларусь. Вместе с тем отсутствие у хозяйственных товариществ такого традиционного признака юридического лица, как организационное единство (по мнению отдельных авторов, минимальная вы- 27

³⁹ Степанов П. В. Корпоративные отношения в коммерческих организациях как составная часть предмета гражданского права. С. 9, 20—21.

⁴⁰ Козлова Н. В. Правосубъектность юридического лица. М.: Статут, 2005. С. 117.

раженность данного признака⁴¹), не влияет на их признание коммерческой организацией, в которой управление деятельностью осуществляется по общему согласию всех участников, если иное не предусмотрено учредительным договором. Основанность на началах участия порождает возможность отнести хозяйственные товарищества к корпорациям.

- 28 Следует оговориться, что, несмотря на существовавшую в Российской Федерации дискуссию, сегодня в силу ст. 65.1 ГК РФ хозяйственные товарищества признаются корпоративными юридическими лицами (корпорациями). Такое исторически сложившееся признание юридической личности за полными и коммандитными товариществами (при сохранении свободно формируемой внутренней структуры и личной неограниченной солидарной ответственности их участников по общим долгам) признается сегодня особенностью российского корпоративного права⁴².

- 29 В связи с тем, что с принятием 15 июля 2015 г. Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам хозяйственных обществ» с 26 января 2016 г. хозяйственное общество может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного участника, в том числе при создании в результате реорганизации юридического лица, актуальным представляется вопрос о возможности признания такого общества одного лица корпорацией.

- 30 У хозяйственного общества с одним участником действительно отсутствует такой конституирующий признак корпорации, как наличие объединения физических и (или) юридических лиц, являющихся субъектами права, которые приобретают статус участника корпорации.

- 31 В литературе высказывалась позиция, согласно которой такие организации по процессу формирования их воли (воля юридического лица по сути тождественна воле его участника)

⁴¹ Долинская В. В. Акционерное право: основные положения и тенденции. С. 451.

⁴² Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право.

существенно не отличаются от организаций некорпоративного типа. Идея выделения одночленных корпораций характеризовалась как сомнительная, поскольку «в такой одночленной корпорации не происходит объединение имущества нескольких лиц, т. е. нет экономических отношений, обусловивших возникновение конструкции союзного лица в юридической мысли»⁴³. Отметим, что отрицание возможности «компании одного лица» быть полноценным юридическим лицом последовательно поддерживалось и в дореволюционной, и в советской цивилистике⁴⁴.

Вместе с тем большинство современных авторов сходятся в том, что наличие у такого юридического лица всех иных признаков корпорации, а также существующая возможность в любой момент вхождения в его состав других участников позволяет отнести хозяйственные общества с единственным участником к числу корпораций⁴⁵. Д. В. Ломакин, признавая компанию одного лица исключением из общего правила, отмечает, что о самостоятельности и независимости организации от своих участников (членов), о наличии у нее особой организационной структуры можно говорить лишь постольку, поскольку сам законодатель признает за той или иной организацией указанные свойства. Эти свойства — не естественные атрибуты организации, а ее характеристики, обусловленные волей законодателя⁴⁶.

⁴³ *Чуфарова М. В.* О понятии корпорации и правовой природе корпоративных правоотношений.

⁴⁴ *Тарасов И. Т.* Учение об акционерных компаниях. М.: Статут, 2000. С. 70, 406; *Каминка А. И.* Очерки торгового права. М.: Зерцало, 2007. С. 275; *Шершеневич Г. Ф.* Курс торгового права: в 4 т. М.: Статут, 2003. Т. 1: Введение. Торговые деятели. С. 360; *Мусин В. А.* Одночленные корпорации в буржуазном праве // Правоведение. 1981. № 4. С. 44; *Мозолин В. П.* Корпорации, монополии и право в США. М.: Изд-во Моск. ун-та, 1966. С. 60—61; *Кулагин М. И.* Избранные труды. М.: Статут, 1997. С. 21.

⁴⁵ Корпоративное право: учеб. курс. С. 14; *Степанов П. В.* Корпоративные отношения в коммерческих организациях как составная часть предмета гражданского права. С. 16.

⁴⁶ *Ломакин Д. В.* Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах. С. 35.

- 33 В современных диссертационных исследованиях⁴⁷ обосновывался вывод о том, что компании одного лица должны признаваться корпорациями, при этом в конкретных случаях единственный участник может быть привлечен к ответственности по обязательствам такого лица при злоупотреблении своей ограниченной ответственностью (в таких случаях в качестве исключения из общего правила может быть признано, что единственный участник и само юридическое лицо представляют собой единое целое, и единственный участник может быть привлечен к ответственности по обязательствам юридического лица перед кредиторами, например, в соответствии с доктриной «снятия корпоративной вуали»⁴⁸).
- 34 Поскольку производственные кооперативы обладают общими с хозяйственными обществами корпоративными признаками, их отнесение к организациям корпоративного типа не вызывает дискуссий⁴⁹.
- 35 При характеристике хозяйственных товариществ и обществ, а также производственных кооперативов в последующих главах данного учебного пособия будут проанализированы корпоративные признаки каждого из указанных субъектов.

1.3. Место корпоративного права в системе права Республики Беларусь

- 36 Определение места корпоративного права в системе права Республики Беларусь не представляется возможным без определения понятия «корпоративное право».

⁴⁷ Захаров А. Н. Привлечение основного общества к солидарной ответственности по обязательствам дочернего общества: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Ин-т законодательства и сравн. правоведения при Правительстве РФ. М., 2015. С. 24—25.

⁴⁸ Доктрина «снятия корпоративной вуали» (*piercing of corporate veil*), существующая в странах англосаксонской системы (известная правовым системам Франции, Великобритании и получившая распространение в практике судов Соединенных Штатов Америки), предусматривает возможность возложения в определенных ситуациях ответственности по обязательствам компании непосредственно на контролирующих ее лиц.

⁴⁹ Долинская В. В. Акционерное право: основные положения и тенденции. С. 453, 469.

Корпоративное право предлагается рассматривать как систему общеобязательных правил поведения, устанавливаемых (санкционируемых) государством либо органами управления корпорациями, охраняемых и обеспечиваемых силой корпоративного и государственного принуждения в целях регулирования общественных отношений, связанных с деятельностью корпораций⁵⁰. На наш взгляд, указанное определение не позволяет четко очертить круг регулируемых нормами корпоративного права общественных отношений. Вместе с тем при таком подходе в предмет корпоративного права включаются следующие виды общественных отношений:

- внутрикорпоративные отношения, возникающие внутри корпорации как единого целого;
- отношения между корпорацией и государством;
- отношения корпорации с третьими лицами (например, контрагентами, потребителями).

Не позволяет однозначно определить круг корпоративных отношений и предложенное В. А. Беловым излишне широкое по содержанию определение корпоративных правоотношений: отношения, направленные на организацию и осуществление деятельности по совместному достижению общих целей — союзной или корпоративной деятельности⁵¹.

Следует оговориться, что вопрос об определении круга общественных отношений, которые регулируются корпоративным правом, относится к числу дискуссионных. Правовой природе корпоративных отношений посвящены многочисленные исследования. Традиционно корпоративные правоотношения выделяются в самостоятельную группу общественных отношений, урегулированных нормами права, ввиду особенностей отдельных элементов состава корпоративного правоотношения, а также конструкции такого правоотношения.

Наиболее очевидным элементом состава правоотношения, отражающим специфику корпоративного правоотношения,

⁵⁰ Белорусская юридическая энциклопедия. Т. 2. С. 124.

⁵¹ Корпоративное право: актуальные проблемы теории и практики / под общ. ред. В. А. Белова. М.: Юрайт, 2009. С. 51—52.

является субъект. Субъектом в корпоративном правоотношении признается корпорация и ее участники⁵². Следует оговориться, что сторонники данного подхода определяют в качестве корпоративных отношения, возникающие внутри корпорации (например, отношения между участниками корпорации и корпорацией, между участниками корпорации, между членами органов корпорации и корпорацией).

- 41 Определение понятия корпоративных отношений через субъектов корпоративных отношений (корпорацию и ее участников) подверглось критике, поскольку оно не раскрывает сущности корпоративных отношений. Высказана позиция, согласно которой для понимания природы корпоративного права необходимо определить не только субъектов корпоративных отношений, но и их содержание⁵³.
- 42 В литературе обосновывается нецелесообразность признания корпоративных отношений сформировавшимися отношениями. При таком подходе корпоративные правоотношения рассматриваются как предпосылки иных гражданских правоотношений: корпоративная правоспособность, создающая возможность участия в других правоотношениях⁵⁴, вторичные правоотношения, выступающие предпосылкой иных правоотношений⁵⁵, абсолютные правоотношения, выступающие предпосылкой для динамики корпоративных отношений⁵⁶.
- 43 При характеристике содержания корпоративного правоотношения отношения членства между корпорацией и ее участниками, как правило, рассматриваются как *единый комплекс*

⁵² Ломакин Д. В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах. С. 80.

⁵³ Попондопуло В. Ф. Понятие корпоративного права и его место в системе права // Правовое регулирование осуществления и защиты прав физических и юридических лиц. С. 183.

⁵⁴ Белов В. А. К проблеме гражданско-правовой формы корпоративных отношений // Вестн. Высш. Арбитраж. Суда Рос. Федерации. 2009. № 9. С. 19.

⁵⁵ Бабаев А. Б. Проблема корпоративных правоотношений // Гражданское право: актуальные проблемы теории и практики: в 2 т. / под. общ. ред. В. А. Белова. 2-е изд., стер. М.: Юрайт, 2015. Т. 2. С. 341.

⁵⁶ Ушницкий Р. Р. Гражданско-правовая форма корпоративного отношения: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. СПб., 2013. С. 8—9.

правоотношений. Вместе с тем не получил однозначного разрешения вопрос о том, следует ли включать в содержание корпоративных правоотношений имущественные права либо совокупность имущественных и личных неимущественных прав.

Ряд авторов полагают, что корпоративные отношения носят имущественный характер⁵⁷. Признавая правовой формой корпоративных отношений определенные гражданские правоотношения, некоторые авторы называют корпоративные правоотношения правоотношениями собственности со множественным составом субъектов-собственников⁵⁸, обязательственными правоотношениями⁵⁹. 44

Рассмотрение правовой формы корпоративных отношений как абсолютных правоотношений подверглось критике, поскольку корпоративные отношения связаны с участием в корпоративных организациях или с управлением ими, т. е. для них характерен конкретный субъектный состав, что свойственно отношениям относительным⁶⁰. 45

Е. А. Суханов, выделяя имущественную направленность корпоративных правоотношений (отношения по управлению имуществом, членские отношения), противопоставляет их вещным и обязательственным правоотношениям, признавая самостоятельным видом имущественных отношений⁶¹. Корпоративные правоотношения, таким образом, рассматрива- 46

⁵⁷ *Долинская В. В.* Акционерное право: учеб. / отв. ред. А. Ю. Кабалкин. М.: Юрид. лит., 1997. С. 10—12; *Кашанина Т. В.* Корпоративное право (Право хозяйственных товариществ и обществ): учеб. для вузов. М.: НОРМА: ИНФРА-М, 1999. С. 49; *Степанов П.* Принципы регулирования корпоративных отношений / П. Степанов // Хозяйство и право. 2002. № 4. С. 87.

⁵⁸ *Пахомова Н. Н.* Основы теории корпоративных отношений (правовой аспект).

⁵⁹ *Степанов Д. И.* От субъекта ответственности к природе корпоративных отношений // Вестн. Высш. Арбитраж. Суда Рос. Федерации. 2009. № 1. С. 20.

⁶⁰ *Попондопуло В. Ф.* Понятие корпоративного права и его место в системе права. С. 184—185.

⁶¹ *Гражданское право: учеб.: в 2 т. / под ред. Е. А. Суханова.* М.: Бек, 2000. Т. 1. С. 26, 29—30.

ются как относительные гражданские правоотношения особого рода⁶². В. Ф. Попондопуло определяет корпоративные отношения как гражданско-правовые обязательственные отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими⁶³.

- 47 П. В. Степанов, констатируя отсутствие в корпоративных правоотношениях такого признака личных неимущественных правоотношений, как абсолютность и неотчуждаемость прав, составляющих их содержание, от личности правообладателя, считает невозможным относить корпоративные правоотношения к числу неимущественных⁶⁴. Такой формальный, пусть и основанный на законодательстве, подход к делению отношений на имущественные и личные неимущественные подвергся критике. По мнению О. А. Красавчикова, «указанная формула не охватывает всех тех отношений, которые регулируются гражданским правом», кроме того, «построена с одновременным использованием двух различных критериев подразделения»⁶⁵. Отчуждаемость прав участников корпорации очевидна (например, в силу ч. 2 ст. 97 ГК допускается отчуждение участником ООО своей доли (части доли) в уставном фонде общества третьим лицам, если иное не предусмотрено уставом этого общества; такое отчуждение повлечет возникновение корпоративных прав у приобретателя доли (части доли) в уставном фонде). Вместе с тем отсутствие связи между корпоративными правами и личностью участника автоматически не свидетельствует об имущественном характере корпоративных прав.

- 48 В литературе предпринимались попытки определять корпоративные правоотношения как обязательственные отношения.

⁶² Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право.

⁶³ Попондопуло В. Ф. Понятие корпоративного права и его место в системе права. С. 183.

⁶⁴ Степанов П. В. Корпоративные отношения в коммерческих организациях как составная часть предмета гражданского права. С. 26, 30.

⁶⁵ Красавчиков О. А. Гражданские организационно-правовые отношения // Категории науки гражданского права: избр. тр.: в 2 т. М.: Статут, 2005. Т. 1. С. 45.

При таком подходе корпоративные (управленческие) правомочия акционера признаются имущественными обязательственными отношениями ввиду наличия следующих признаков:

- возможность денежной оценки корпоративных прав акционера;
- оборотоспособность права на управление;
- обеспеченность принудительного исполнения права на управление корпорацией⁶⁶.

По мнению Д. В. Ломакина, корпоративные отношения следует определять как отношения имущественного и неимущественного участия в деятельности корпорации ее участников (членов)⁶⁷. 49

Некоторые авторы констатируют неоднородность корпоративных отношений⁶⁸. Правоотношения между корпорацией и участниками основаны на обязательственных правах участников (например, право требования выплаты корпорацией части дохода (дивидендов) и ликвидационной квоты (части имущества, оставшегося после ликвидации корпорации), право выкупа акций, право на участие в управлении делами корпорации и получение информации о ее деятельности). Отдельным блоком отношений, требующих рассмотрения в рамках предложенного подхода, являются отношения с участием органов корпорации как образований, не входящих в систему субъектов гражданского права. 50

При констатации сложности, неоднородности корпоративных правоотношений (В. С. Ем, Н. В. Козлова) в структуре 51

⁶⁶ Мурзин Д. В. Ценные бумаги как юридические конструкции гражданского права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Ур. гос. юрид. акад. Екатеринбург, 2001. С. 84—85.

⁶⁷ Ломакин Д. В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах. С. 87.

⁶⁸ Бабаев А. Б. Проблема корпоративных правоотношений // Гражданское право: актуальные проблемы теории и практики / под. ред. В. А. Белова. М.: Юрайт: Юрайт-Издат, 2008. С. 342—350; Гонгало Б. М. Предмет гражданского права // Проблемы теории гражданского права / Ин-т част. права. М.: Статут, 2003. С. 20—21; Давыдов В. А. Правовая природа отношений между хозяйственными обществами и их участниками: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. Екатеринбург, 2008. С. 9.

таких правоотношений разграничиваются имущественные и неимущественные правомочия их участников⁶⁹. Элементами корпоративного правоотношения как «сложного структурного образования» признаются:

— юридические связи между корпорацией и отдельными ее участниками;

— юридические связи между участниками корпорации, которые являются носителями как имущественных, так и неимущественных прав.

52 Если права требования выплаты дивидендов, акций и ликвидационной квоты традиционно относятся к имущественным правам, пусть и не имеющим самостоятельного характера, поскольку их возникновение и существование обусловлены членскими отношениями, то определение природы прав участников на управление делами корпорации и получение информации о деятельности корпорации стало предметом дискуссий.

53 Отнесение права на участие в управлении к имущественным правам обосновывается предопределенностью стоимости акционерного права правомочием участия в деятельности АО⁷⁰. Данная позиция подверглась критике ввиду смешения различных видов отношений: отношений владения акциями, долями в уставном фонде, отношений по передаче их новым участникам, которые, бесспорно, имеют имущественный характер, и отношений, возникающих внутри юридического лица в связи с управлением данным юридическим лицом.

54 По мнению П. В. Степанова, отношения по управлению корпорацией опосредуют экономические отношения по присвоению материальных благ коллективом, т. е. представляют собой имущественные организационные отношения⁷¹. Определение действий имущественного характера в качестве непосредственного объекта отношений по управлению деятельностью корпорации оспаривается со ссылкой на теорию

⁶⁹ Гражданское право. Т. 2, полут. 2. С. 335—336.

⁷⁰ Бабаев А. Б. Проблема корпоративных правоотношений // Гражданское право: актуальные проблемы теории и практики: в 2 т. Т. 2. С. 345.

⁷¹ Степанов П. В. Корпоративные отношения в коммерческих организациях как составная часть предмета гражданского права. С. 26—27.

организационных отношений, разработчиком которой является О. А. Красавчиков⁷².

Гражданско-правовые организационные отношения представляют собой относительные неимущественные правоотношения, функционально направленные на возникновение или упорядочение (нормализацию) иных, как правило, имущественных отношений. Объектом организационных отношений является упорядоченность отношений, связей, действий участников «организуемого» отношения. 55

Организационные корпоративные отношения в отличие от имущественных отношений непосредственно не подчиняются действию закона стоимости. К гражданским организационно-правовым отношениям можно отнести, в частности, отношения, связанные с избранием органов управления корпорации, отношения по участию в управлении делами корпорации, отношения по получению и предоставлению информации о деятельности корпорации. Данные неимущественные правоотношения направлены на возникновение либо упорядочение имущественных отношений между корпорацией и участниками и носят вспомогательный, обслуживающий характер применительно к отношениям имущественным. Такие неимущественные права позволяют оптимально реализовать имущественные корпоративные права. По мнению Б. М. Гонгало, корпоративные отношения объединяют имущественные и организационные отношения, регулируемые гражданским правом⁷³. При таком подходе корпоративные правоотношения являются обязательственными правоотношениями, содержание которых представлено совокупностью имущественных и связанных с ними неимущественных (организационных) прав и обязанностей участников корпорации и самой корпорации. 56

⁷² Красавчиков О. А. Гражданские организационно-правовые отношения // Сов. государство и право. 1966. № 10. С. 50—57. Теория организационных отношений не получила однозначного признания и критиковалась, в частности, О. С. Иоффе (см.: Иоффе О. С. Развитие цивилистической мысли в СССР. Ч. 1. Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1975. С. 94—96).

⁷³ Гонгало Б. М. Предмет гражданского права. С. 20—21.

- 57 Некоторые авторы предлагают исключить из корпоративных отношений имущественную составляющую, признавая их относительными неимущественными отношениями⁷⁴.
- 58 При определении группы общественных отношений, которые можно признать корпоративными правоотношениями, исследователи анализировали внутренний и внешний характер таких отношений применительно к корпорации. Например, к корпоративным отношениям относят только внутренние отношения, исключая из предмета правового регулирования отношения корпорации с третьими лицами, в том числе с государством⁷⁵. Такие внутренние отношения возникают между участниками корпорации, ее органами и самой корпорацией. Особенностью внутренних правоотношений является то, что органы корпорации не имеют статуса субъектов гражданского права.
- 59 В рамках другого подхода в предмет правового регулирования нормами корпоративного права предлагают включать любые общественные отношения (внутренние, внешние), в которых участвует корпорация. Внешними отношениями признаются отношения корпорации с субъектами, не связанными с корпорацией отношениями участия (членства).
- 60 В. С. Белых в рамках внешних корпоративных отношений выделял горизонтальные (имущественные отношения) и вертикальные (организационные, управленческие) отношения⁷⁶.
- 61 Еще один подход к определению предмета корпоративного права основан на включении в него общественных отношений, связанных с образованием и деятельностью определенных организационно-правовых форм юридических лиц, признаваемых корпорациями⁷⁷. При этом в область правового

⁷⁴ Богатырев Ф. О. Состав относительных неимущественных гражданских отношений // Журн. рос. права. 2002. № 11. С. 94.

⁷⁵ Кашанина Т. В. Корпоративное право. С. 59, 64.

⁷⁶ Белых В. С. О корпорации, корпоративных отношениях и корпоративном праве. С. 57.

⁷⁷ Корпоративное право: учеб. для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» и специальности «Юриспруденция» / отв. ред. И. С. Шиткина. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 15.

регулирования корпоративным правом включаются и частные, и публичные отношения (например, государственная регистрация корпораций).

С учетом высокой степени дискуссионности вопросов о природе корпоративных правоотношений в рамках данного учебного пособия *корпоративными правоотношениями* признаются урегулированные нормами права общественные отношения, возникающие между корпорацией и (или) ее участниками, членами в связи с осуществлением ими своих прав участников, членов (корпоративных прав). 62

Определение места корпоративного права в системе права всегда являлось предметом дискуссий. В Республике Беларусь ввиду отсутствия легального определения термина «корпорация» и места корпоративных отношений в системе общественных отношений, регулируемых правом, данная дискуссия приобретает особое значение. 63

В системе права традиционно различают право частное и право публичное. Как правило, корпоративное право включают в сферу частного права. Корпоративное право определяется некоторыми авторами как частное право объединений⁷⁸, ядро предпринимательского права, придающее ему частно-правовой характер⁷⁹. 64

Вместе с тем отдельные исследователи отмечают, что в корпоративном праве гармонично сочетаются нормы гражданского (частного) и публичного права⁸⁰. 65

Корпоративная деятельность регулируется не только частноправовыми нормами, при этом «внутрикорпоративные» правила и нормы, а также нормы, регулирующие отношения корпораций между собой и с государственными органами, постепенно формируют межотраслевой правовой институт, включающий нормы гражданского, предпринимательского права, а также трудового, административного, финансового, 66

⁷⁸ Макарова О. А. Корпоративное право: курс лекций. М.: Волтерс Клувер, 2010. С. 42.

⁷⁹ Кашанина Т. В. Корпоративное право. С. 55.

⁸⁰ Белорусская юридическая энциклопедия. Т. 2. С. 124.

налогового права⁸¹. Приведенная точка зрения подверглась критике как размывающая традиционные границы отраслей права и обозначающая, что в предмет правового регулирования такого межотраслевого института включаются все правоотношения, возникающие в связи с организацией и деятельностью корпорации, вне зависимости от их правовой природы⁸².

67 Рассмотрим два доминирующих подхода к определению места корпоративного права в системе права:

— корпоративное право носит *самостоятельный характер* по отношению к гражданскому праву;

— корпоративное право имеет гражданско-правовую природу и является *частью системы гражданского права*.

68 В рамках первого подхода корпоративное право определяется как:

— *самостоятельная отрасль права*⁸³;

— *комплексная отрасль права*⁸⁴;

— *комплексное направление (сфера)*, которое, если исходить из строгости критериев деления права на отрасли, в текущий момент не вписывается в систему гражданского права как отрасли права⁸⁵;

— *подотрасль предпринимательского (хозяйственного) права*⁸⁶;

⁸¹ Гуцин В. В., Порошкина Ю. О., Сердюк Е. Б. Корпоративное право: учеб. М.: Эксмо, 2006. С. 67, 70, 71.

⁸² Корпоративное право: учеб. для студентов вузов. С. 60.

⁸³ Юлдашев А. Корпоративное право: требования ЕС и перспективы развития // Юрид. Украина. 2003. № 12. С. 38—39; Андреев В. К., Лаптев В. А. Корпоративное право современной России. М.: Проспект, 2015. С. 22 (В. К. Андреев в качестве научной гипотезы выдвигает положение о том, что гражданское законодательство включает три отрасли права: гражданское право, предпринимательское право и корпоративное право, при этом единственным критерием для разграничения отрасли права признается предмет правового регулирования общественных отношений и деятельности граждан и их объединений).

⁸⁴ Спасибо-Фатеева И., Кибенко А., Борисова В. Корпоративное управление. Харьков: Право, 2007. С. 176.

⁸⁵ Корпоративное право: учеб. курс. С. 78.

⁸⁶ Кашанина Т. В. Корпоративное право. С. 43, 55 (следует оговориться, что в рамках данного подхода корпоративное право признается внутри-организационным правом, содержащимся в локальных нормативных актах самой организации (с. 59)).

— *институт* предпринимательского (хозяйственного) права⁸⁷;

— *самостоятельная составная часть* коммерческого (предпринимательского) права⁸⁸.

Придерживаясь традиционных взглядов на критерии выделения самостоятельной отрасли права, отметим, что для признания корпоративного права самостоятельной отраслью права необходимо обоснование самостоятельности предмета правового регулирования (регулируемые общественные отношения) и метода правового регулирования (приемы, способы и средства правового воздействия на общественные отношения). Дополнительно необходимо определить особые функции, которые отрасль права выполняет в системе права. 69

Не соглашаясь с обоснованностью признания корпоративного права самостоятельной отраслью права, В. Ф. Попондопуло считает целесообразным обратиться к существовавшей ранее дискуссии о самостоятельности кооперативного права⁸⁹ в части, имеющей отношение к вопросу о природе корпоративного права, подвергая при этом критике существование самостоятельного предмета правового регулирования (кооперативных отношений, основанных на членстве) и самостоятельного метода правового регулирования (метода кооперативной демократии). По мнению указанного автора, членство как основание возникновения правоотношений не определяет содержание правоотношений, а метод кооперативной демократии является методом гражданско-правового регулирования (методом согласования воли). Кроме того, недопустимым признается обоснование самостоятельности кооперативного права ростом кооперативного законодательства, поскольку количество нормативных актов не может определить природу правового явления⁹⁰. 70

⁸⁷ Винник О. М., Шербина В. С. Акционерное право. Киев, 2000. С. 17; Лаптев В. В. Акционерное право. М.: Юрид. фирма «Контракт»: ИНФРА-М, 1999. С. 3.

⁸⁸ Макарова О. А. Корпоративное право. С. 42—43.

⁸⁹ Кооперативное право: понятие и становление. С. 65—89.

⁹⁰ Попондопуло В. Ф. Понятие корпоративного права и его место в системе права. С. 187.

- 71 В. В. Долинская, определяя акционерное право (значимый элемент корпоративного права) как комплексную отрасль законодательства⁹¹, отмечает, что для признания акционерного права отраслью права ему не хватает предметного единства и собственного метода правового регулирования, развитой внутренней дифференциации, а для признания его правовым институтом не хватает однородности содержания. В отличие от подотрасли права акционерное право не представляет собой совокупность нескольких однородных и предметно взаимосвязанных правовых институтов, а комбинирует элементы различных подотраслей и институтов, относящихся в том числе и к различным отраслям права⁹².
- 72 Критикуя определение корпоративного права в качестве комплексной отрасли права, В. Ф. Попондопуло указывает на необходимость разграничения понятий «корпоративное право» и «корпоративное законодательство», поскольку комплексный характер присущ именно законодательству, регулирующему корпоративные отношения⁹³.
- 73 По ранее высказываемому мнению И. С. Шиткиной, исходя из предмета (корпоративные правоотношения) и метода (сочетание частно-правового и публично-правового регулирования) корпоративное право является институтом предпринимательского права⁹⁴. В обоснование своей позиции указанный автор отмечает, что в корпоративных правоотношениях, в отличие от гражданско-правовых, присутствует элемент неравенства, власти-подчинения. Следует отметить, что в специальной литературе обосновывался и противоположный подход, согласно которому участники корпоративных правоотношений, исходя из их гражданско-правового статуса, абсолютно равны⁹⁵. Еще

⁹¹ Долинская В. В. Акционерное право: основные положения и тенденции. С. 105.

⁹² Там же. С. 101—102.

⁹³ Попондопуло В. Ф. Понятие корпоративного права и его место в системе права. С. 187.

⁹⁴ Корпоративное право: учеб. для студентов вузов. С. 15.

⁹⁵ Ломакин Д. В. Корпоративные отношения и предмет гражданско-правового регулирования // Законодательство. 2004. № 6. С. 53.

один аргумент, к которому прибегают сторонники разграничения гражданско-правовых и корпоративных отношений, — наличие управленческого аспекта (корпоративные правоотношения сочетают имущественные и неимущественные — организационно-управленческие элементы)⁹⁶. В. С. Ем полагает, что, реализуя свои корпоративные права, участники корпорации влияют на формирование воли данного корпоративного образования, являющегося самостоятельным субъектом гражданского права — юридическим лицом. Такая ситуация нетипична для гражданско-правового регулирования, так как по общему правилу в гражданском обороте субъекты самостоятельны и независимы друг от друга и поэтому не могут непосредственно участвовать в формировании воли контрагента⁹⁷.

О. А. Макарова определяет корпоративное право как составную часть коммерческого (предпринимательского) права наряду с такими его составными частями, как, например, банковское, страховое, биржевое право⁹⁸. В. С. Белых полагает, что корпоративное право как составная часть предпринимательского права есть комплексное (межотраслевое) образование⁹⁹. 74

Сложность признания корпоративного права какой-либо составной частью предпринимательского права обусловлена дискуссионностью признания предпринимательского права самостоятельной отраслью права¹⁰⁰. Традиционно правоотношения, элементом которых являлись корпоративные права, характеризовались как особый вид *гражданских* правоотношений¹⁰¹. Следует отметить, что в некоторых странах корпо- 75

⁹⁶ Корпоративное право: учеб. для студентов вузов. С. 30.

⁹⁷ Гражданское право. Т. 1. С. 103.

⁹⁸ Макарова О. А. Корпоративное право. С. 42—43.

⁹⁹ Белых В. С. О корпорации, корпоративных отношениях и корпоративном праве. С. 59.

¹⁰⁰ Подробнее о содержании дискуссии см., в частности: Предпринимательское право России: учеб. / отв. ред. В. С. Белых. М.: Проспект, 2009. С. 23—26.

¹⁰¹ Гражданское право: учеб. для студентов учреждений, обеспечивающих получение высш. образования по юрид. специальностям: в 3 т. / под ред. В. Ф. Чигира. Минск: Амалфея, 2008. Т. 1 / А. В. Каравай [и др.]. С. 94.

ративные отношения определяются как часть предмета гражданского права в силу прямого указания в законодательстве (например, абз. 1 п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации). Критика отнесения корпоративного права к институту хозяйственного (предпринимательского) права основана на выводе о том, что корпоративные отношения не являются собственно предпринимательскими отношениями, поскольку участие в корпоративных организациях и управление ими не требуют наличия статуса предпринимателя¹⁰².

- 76 Сторонники второго подхода, признающие гражданско-правовую природу корпоративного права, по-разному определяют место корпоративного права в системе гражданского права:

— корпоративное право является *подотраслью* гражданского права, не имеющей отношения к обязательственному праву¹⁰³;

— корпоративное право — это *институт* гражданского права¹⁰⁴, *особый (функциональный) институт обязательственного права*¹⁰⁵.

- 77 По мнению Н. Н. Пахомовой, обязательственное право опосредует реализацию статуса собственника в отношениях оборота, а корпоративное право как подотрасль необходимо для закрепления реализации статуса собственника в иных отношениях — отношениях множественной собственности¹⁰⁶.

¹⁰² Попондопуло В. Ф. Понятие корпоративного права и его место в системе права. С. 186.

¹⁰³ Пахомова Н. Н. Основы теории корпоративных отношений (правовой аспект); Челышев М. Ю. Система межотраслевых связей гражданского права: цивилистическое исследование: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03. Казань, 2009. С. 31.

¹⁰⁴ Алексеев С. С. Собственность в акционерном обществе // Цивилист. практика. 2003. № 1(6). С. 3.

¹⁰⁵ Прохоренко В. В. Обязательства, возникающие из участия в образовании имущества юридического лица (партиципативные обязательства) // Проблемы теории гражданского права. М., 2006. Вып. 2. С. 130—131; Степанов Д. И. От субъекта ответственности к природе корпоративных отношений. С. 20; Попондопуло В. Ф. Понятие корпоративного права и его место в системе права. С. 187.

¹⁰⁶ Пахомова Н. Н. Основы теории корпоративных отношений (правовой аспект).

На наш взгляд, количество гражданско-правовых норм, регламентирующих корпоративные отношения, недостаточно для признания корпоративного права подотраслью гражданского права. 78

Определение корпоративного права как функционального института обязательственного права базируется на предназначении указанного института регулировать обязательственные отношения, связанные с участием в корпоративных организациях и управлением ими по поводу имущественных прав (долей, паев, акций) участников корпорации (корпоративные отношения)¹⁰⁷. Вместе с тем у участников корпорации возникают и неимущественные права. 79

В заключение следует отметить, что не все авторы считают целесообразным дискутировать о месте корпоративного права в системе права. Д. М. Азми и С. Ю. Филиппова полагают, что критерии разделения отраслей права искусственны, а отнесение корпоративного права к конкретному элементу системы права ничего не прибавляет в понимании сущности корпоративных отношений, не меняет подлежащие применению нормы, поскольку отношения регулируются правом независимо от субъективного отнесения их к той или иной отрасли¹⁰⁸. 80

Для определения места корпоративного права в системе права Республики Беларусь ключевое значение имеет определение корпоративного права в объективном смысле. 81

Корпоративное право *в объективном смысле* — это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между корпорацией и (или) ее участниками, членами в связи с осуществлением ими своих прав участников, членов (корпоративных прав). При таком подходе корпоративное право следует признать институтом гражданского права, который невозможно отождествить 82

¹⁰⁷ Попондопуло В. Ф. Понятие корпоративного права и его место в системе права. С. 186—187.

¹⁰⁸ Азми Д. М., Филиппова С. Ю. Критерии определения отраслей российского права (в контексте дискуссий о составе частного права). М., 2007. С. 47.

с гражданско-правовым институтом юридического лица или механически признать частью последнего. Институт юридического лица включает нормы, определяющие правосубъектность юридического лица, формы и порядок ее осуществления, полномочия органов, а также порядок возникновения, реорганизации и прекращения деятельности юридических лиц, но не в полном объеме регулирующие отношения между корпорацией и (или) ее участниками.

Глава 2

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ТОВАРИЩЕСТВО КАК СУБЪЕКТ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА

2.1. Понятие и правоспособность хозяйственного товарищества

Такая форма предпринимательских объединений, как хозяйственные товарищества, издавна известна праву многих государств. В настоящее время в гражданском законодательстве Республики Беларусь используется два термина: «товарищество» и «общество», — исторически это обусловлено старым немецким делением товарищеских объединений на «личные (персональные) товарищества» (*Personengesellschaften*) и «объединения капиталов» (*Kapitalgesellschaften*). В основу деления положено то, что в одних из них личный фактор превалирует над капиталистическим, а во вторых — капиталистический над личным. Хозяйственными товариществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли учредителей (участников) уставным фондом (п. 1 ст. 63 ГК). Полные товарищи в хозяйственном товариществе в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и солидарно друг с другом несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества (п. 1 ст. 66 и п. 1 ст. 88 ГК). Таким образом, превалирование личного фактора позволяет считать хозяйственные товарищества объединением лиц. Наиболее ярко это проявляется в том, что, во-первых, в товариществе должно быть не менее двух участников, и во-вторых, все полные товарищи полного товарищества и полные товарищи командитного товарищества помимо имущественных вкладов непосредственно лично участвуют в делах товарищества.

Существует мнение, что «по сравнению с хозяйственными обществами полные и командитные товарищества по своим признакам не должны были бы определяться как юридические лица, а должны были представлять собой до- 84

говорное товарищеское объединение нескольких лиц (при этом объединялись бы и лица, и их капитал)»¹⁰⁹. Тем не менее хозяйственное товарищество по праву Республики Беларусь — это юридическое лицо, соответственно, оно обладает всеми признаками юридического лица. Оно участвует в правоотношениях от своего имени как одно лицо, а не множество товарищей, в него входящих. Хозяйственные товарищества имеют обособленное имущество, которое не смешивается с имуществом участников; могут приобретать имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности; могут быть истцом и ответчиком в суде; несут самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам, причем для товариществ особенно характерно, что это не исключает дополнительной ответственности участников по их обязательствам. Личное участие в делах товарищества влечет за собой неограниченную ответственность участников товарищества по его долгам своим имуществом (за исключением вкладчиков коммандитного товарищества, участвующих в товариществе только имуществом). Как и любое иное юридическое лицо, хозяйственные товарищества должны обладать организационным единством. Однако среди ученых отсутствует единогласие по поводу наличия данного признака у товариществ. По мнению Я. И. Функа, «регламентации системы органов управления со стороны законодателя нет, поскольку таковые отсутствуют в данных видах юридических лиц, что свидетельствует об их изначальном несоответствии по своим признакам вышеизложенной природе юридического лица»¹¹⁰.

- 85 Особенностью, вытекающей из характеристики хозяйственных товариществ как объединения лиц, является то, что они создаются и действуют на основе учредительного договора, который регламентирует и порождает обязательственные отношения между товарищами. Учредительный договор

¹⁰⁹ Функ Я. И. Виды хозяйственных обществ и товариществ в праве Республики Беларусь // КонсультантПлюс Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Минск, 2016.

¹¹⁰ Там же.

отличается от иных гражданско-правовых договоров тем, что, во-первых, он направлен на удовлетворение не встречных интересов сторон-участников, а их общих (единых) интересов. Во-вторых, заключение учредительного договора полного товарищества не влечет окончательную реализацию целей его сторон, а направлено на совершение в последующем иных сделок.

Хозяйственное товарищество, особенно такая его разновидность, как полное, характеризуется наличием доверительных (фидуциарных) отношений, в основе которых лежит близость участников друг к другу и личное доверие между ними. Исторически полные товарищества возникли как семейные предприятия. Доверительные отношения между полными товарищами являются необходимой предпосылкой создания и существования товарищества, поскольку от действий одного из участников зависит благосостояние каждого из них. Личные качества, деловая репутация, имущественное положение, деловое поведение одного участника могут привести как к преуспеванию хозяйственного товарищества, так и к банкротству всех полных товарищей. **86**

Хозяйственное товарищество — это коммерческая организация, значит, она преследует цель извлечения прибыли в качестве основной цели своей деятельности и (или) распределяет полученную прибыль между участниками. Соответственно, участниками (полными товарищами) могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации с правом юридического лица (п. 4 ст. 63 ГК). При этом лицо может быть участником только одного полного товарищества (п. 2 ст. 66 ГК). С другой стороны, вкладчик, участвующий в коммандитном товариществе лишь имущественным вкладом, может быть участником одного полного и нескольких коммандитных товариществ одновременно. **87**

Хозяйственные товарищества относятся к той разновидности юридических лиц, в отношении которых их участники имеют обязательственные права. Выражение «доля участника в уставном фонде хозяйственного товарищества» следует понимать как «право на долю как элемент правоотношений, **88**

существующих внутри юридического лица». Данное право является ключевым при определении числа голосов, принадлежащих участникам в общих собраниях, доли имущества, получаемого при выходе из товарищества или при его ликвидации, реализации иных прав участника¹¹¹. Участники таких юридических лиц могут иметь вещные права только на имущество, которое они передали юридическим лицам в пользование в качестве вклада в уставный фонд. В свою очередь, это означает, что в объем правоспособности хозяйственного товарищества входит возможность быть собственником своего имущества¹¹².

- 89 В целом правоспособность хозяйственного товарищества определяется как способность иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, а также предмету деятельности, если он указан в учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законодательными актами, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии) (п. 1 ст. 45 ГК). Как уже указывалось выше, основной целью деятельности хозяйственного товарищества является извлечение прибыли и (или) распределение полученной прибыли между участниками. Что же касается предмета деятельности, т. е. тех видов деятельности, которые хозяйственное товарищество осуществляет или намерено осуществлять, то действующее законодательство не требует для данной организационно-правовой формы обязательного указания на предмет деятельности. Согласно п. 20 Декрета № 1 в учредительном договоре по желанию учредителей (участников) юридического лица могут указываться виды деятельности, осуществляемые юридическим

¹¹¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Т. Е. Абова [и др.]; под ред. Т. Е. Абовой и А. Ю. Кабалкина; Ин-т государства и права РАН. М.: Юрайт, 2004. С. 187.

¹¹² Чигир В. Ф. Юридические лица // КонсультантПлюс Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Минск, 2016.

лицом. Регистрирующим и иным государственным органам (организациям) запрещается требовать указания в учредительном договоре коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора, осуществляемых ею видов деятельности. Соответственно это право учредителей, однако не следует забывать, что его реализация может быть обусловлена спецификой деятельности хозяйственного товарищества и иными положениями специального законодательства¹¹³. Кроме того, коммерческая организация вправе осуществлять не любые виды деятельности, а лишь те, которые не запрещены законодательством и соответствуют целям ее создания. Таким образом, если предмет деятельности не указан в учредительных документах или представлен примерный перечень видов деятельности, можно говорить об общей правоспособности хозяйственного товарищества¹¹⁴. Отражение в учредительных документах коммерческой организации примерного перечня осуществляемых ею видов деятельности никак не ограничивает коммерческую организацию в других видах предпринимательской деятельности, осуществляемых ею. При указании закрытого перечня другие виды деятельности (по сравнению с теми, которые отражены в таком перечне) не могут осуществляться коммерческой организацией¹¹⁵. Такую правоспособность именуют специальной.

Согласно п. 3 ст. 45 ГК правоспособность хозяйственного товарищества, как и любого иного юридического лица, возникает в момент его создания (с момента его государственной регистрации, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь) и прекращается в момент завершения его ликвидации (с даты принятия регистрирующим органом решения о внесении записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей об

¹¹³ Амельчяня Ю. А. К вопросу о правоспособности юридического лица // КонсультантПлюс Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Минск, 2016.

¹¹⁴ Чигир В. Ф. Юридические лица.

¹¹⁵ Функ Я. И. Правоспособность коммерческих организаций в свете новелл Декрета № 1 // Пром.-торговое право. 2009. № 3. С. 29—32.

исключении юридического лица из этого регистра). Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения такого специального разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок и прекращается по истечении срока его действия, если иное не установлено законодательством.

- 91 Юрическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами. Решение об ограничении прав может быть обжаловано юридическим лицом в суд (п. 2 ст. 45 ГК).

2.2. Виды хозяйственных товариществ

- 92 Видами хозяйственных товариществ являются полное товарищество и коммандитное товарищество. Основным признаком, отличающим эти разновидности и влекущим остальные различия, является наличие в коммандитном товариществе двух категорий участников: полных товарищей и вкладчиков или коммандитов. Наличие последних увеличивает капиталистический элемент в товариществе¹¹⁶.
- 93 В соответствии с п. 1 ст. 66 ГК полным товариществом признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и солидарно друг с другом несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.
- 94 Термин «полное товарищество», применяемый в правовой системе Республики Беларусь, а также Российской Федерации, является попыткой в названии отразить правовую природу рассматриваемой формы товарищества. Однако термин «полный» показывает лишь ответственность товарищей по обязательствам товарищества (т. е. всем своим имуществом).

¹¹⁶ *Функ Я. И.* Виды хозяйственных обществ и товариществ в праве Республики Беларусь.

Все же остальные отношения с помощью этого термина не характеризуются, так как полный товарищ может, несмотря на ограничение быть полным товарищем лишь в одном полном или коммандитном товариществе, самостоятельно осуществлять деятельность и как индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (занимаясь иной деятельностью, чем деятельность товарищества, — п. 3 ст. 70 ГК) или участвовать в хозяйственном обществе. Кроме того, полный товарищ может вообще не принимать активного участия в ведении дел полного товарищества¹¹⁷.

Коммандитным товариществом признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества всем своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников (вкладчиков, коммандитов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 81 ГК). 95

«Во многих государствах мира название коммандитного товарищества содержит в себе корень слова “*commandare*”, которое соответствует латинскому “*deponere*” (вкладывать, депонировать). Если определить наиболее адекватный русскоязычный термин применительно к коммандитному товариществу, то оно могло бы именоваться как “товарищество с вкладчиками”. Законодатель Республики Беларусь отказался от термина “товарищество на вере”, используемого российским законодателем. Белорусский законодатель, видимо, посчитал, что использование подобного наименования приведет к случаям недобросовестной конкуренции в связи с тем, что граждане — потенциальные инвесторы, не знающие правовой природы отношений и законодательства, будут больше доверять данной организационно-правовой форме по сравнению с остальными. Подобная позиция белорусского законо-

¹¹⁷ Там же.

дателя обоснованна: при отсутствии соответствующих торговых традиций на территории Республики Беларусь обычным инвесторам достаточно сложно понять, о какой “вере” идет речь. Суть же данного термина заключалась в том, что определенные лица доверяли купцам свое имущество с надеждой (верой), что они это имущество приумножат, а не потеряют. При этом коммандиты (вкладчики) действительно и в настоящее время во многом в своих действиях опираются на доверие (веру) к полным товарищам»¹¹⁸.

97 В коммандитном товариществе, как это вытекает из его определения, имеется две категории участников. Одну из них составляют полные товарищи. К коммандитному товариществу применяются правила ГК о полном товариществе, если это не противоречит законодательству о коммандитном товариществе. Поэтому правовой статус полных товарищей, участвующих в коммандитном товариществе, в полной мере тождественен правовому статусу полных товарищей в полном товариществе. Именно поэтому лицо может быть полным товарищем только в одном коммандитном товариществе, а участник полного товарищества не может быть полным товарищем в коммандитном товариществе (п. 3 ст. 81 ГК).

98 Другую категорию составляют вкладчики или коммандиты. Особенностью их правового статуса является то, что они не несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества солидарно с полными товарищами. Их ответственность ограничена размером их вклада. В свою очередь, они лишены права участвовать в управлении делами коммандитного товарищества и вообще оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества. От них не требуется личного участия, коммандиты участвуют в товариществе только своим капиталом. Отношения коммандитов (вкладчиков) с полными товарищами определяются на основе договоров о внесении вкладов. Уставный фонд коммандитного товарищества формируется по тем же правилам, по которым формируется уставный фонд

¹¹⁸ Там же.

полного товарищества. Вкладчик командитного товарищества обязан внести вклад в уставный фонд. Внесение вклада удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемым вкладчику товариществом. Иные права и обязанности вкладчиков (командитов) будут рассмотрены далее.

Форма товарищества отражается в его фирменном наименовании. Фирменное наименование и полного, и командитного товариществ должно содержать либо имена (наименование) всех полных товарищей, либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища. Имена (наименования) вкладчиков командитного товарищества не указываются. Более того, если в фирменное наименование командитного товарищества включено с его согласия имя вкладчика, он становится полным товарищем (п. 4 ст. 81 ГК). В зависимости же от формы добавляются слова «полное товарищество», либо при указании не всех имен полных товарищей — «и компания» и «полное товарищество» или слова «командитное товарищество», либо «и компания» и «командитное товарищество» соответственно. 99

Частные положения законодательства о командитных товариществах также будут рассмотрены далее в соответствующих подразделах пособия. 100

2.3. Образование хозяйственного товарищества

Хозяйственное товарищество создается путем его учреждения или реорганизации другого юридического лица. Порядок образования хозяйственного товарищества, к сожалению, практически не регулируется ГК. Мы будем рассматривать его на основе общих положений о создании юридических лиц, а также норм Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1, и некоторых иных нормативных правовых актов. 101

Согласно п. 4 ст. 63 ГК учредителями (будущими участниками) полных товариществ и полными товарищами в командитных товариществах могут быть индивидуальные предпри- 102

ниматели и (или) коммерческие организации. Вкладчиками в коммандитных товариществах могут быть граждане и (или) юридические лица. Законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах. Унитарные предприятия, государственные объединения, а также финансируемые собственниками учреждения могут быть вкладчиками в коммандитных товариществах с разрешения собственника (уполномоченного собственником органа), если иное не установлено законодательными актами. Государственные органы и органы местного управления и самоуправления не вправе выступать вкладчиками, если иное не установлено законодательством.

- 103** Участие юридического лица в качестве полного товарища на практике затруднено в связи с запретом на конкуренцию, установленным п. 3 ст. 70 ГК. Участник полного товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества. Если товарищество и коммерческая организация-участник имеют право по своим учредительным документам осуществлять одни и те же или любые виды деятельности, то в связи с отсутствием в законодательстве понятия «однородная сделка» фактически коммерческая организация не сможет заниматься предпринимательской деятельностью от своего имени без риска применения ч. 2 п. 3 ст. 70 ГК¹¹⁹.

- 104** Первоначально принимается решение о создании хозяйственного товарищества. Законодательство не содержит требований о порядке принятия решения о создании товарищества. Полагаем, что принятие такого решения должно происходить совместно при личном присутствии всех учредителей или же через иное лицо, которому учредителем выдана доверенность с соответствующими полномочиями. Наиболее простой формой оформления решения о создании хозяй-

¹¹⁹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой. С. 192.

ственного товарищества может быть протокол о создании хозяйственного товарищества, оформленный по правилам делопроизводства. Рекомендуются решить также вопросы выбора наименования товарищества, определения его местонахождения, подготовки учредительного договора.

Согласование наименования хозяйственного товарищества производится в соответствии с Положением о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом № 1, и постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 5 марта 2009 г. № 20 «О согласовании наименований юридических лиц». Фирменное наименование хозяйственного товарищества должно содержать либо имена (наименование) всех полных товарищей, либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища. В зависимости от формы добавляются слова «полное товарищество», либо при указании не всех имен полных товарищей — «и компания» и «полное товарищество» или слова «коммандитное товарищество», либо «и компания» и «коммандитное товарищество» соответственно. 105

Место нахождения юридического лица определяется местом нахождения его постоянно действующего исполнительного органа (административно-территориальная единица, населенный пункт, а также дом, квартира или иное помещение, если они имеются), а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (п. 2 ст. 50 ГК). Поскольку действующим законодательством исполнительный орган хозяйственного товарищества не определен, по-видимому, следует руководствоваться правилом о месте нахождения лица или лиц, т. е. полных товарищей, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. Жилое помещение не может являться местом нахождения хозяйственного товарищества. Целесообразно письменно оформить договоренность о предоставлении нежилого помещения для местонахождения товарищества. 106

107 Хозяйственное товарищество создается и действует на основании учредительного договора. В учредительном договоре учредители (участники) обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности (ч. 2 п. 2 ст. 48 ГК). Учредительный договор подписывается всеми полными товарищами товарищества (п. 1 ст. 67 ГК, п. 1 ст. 82 ГК). Он должен содержать следующие сведения:

- наименование юридического лица;
- место его нахождения;
- цели деятельности;
- предмет деятельности в случаях, предусмотренных законодательными актами, или в иных случаях по усмотрению учредителей;
- порядок совместной деятельности по созданию товарищества;
- условия передачи ему имущества учредителями;
- условия участия в деятельности товарищества;
- условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков;
- условия и порядок выхода участников из состава товарищества;
- условия о размере и составе уставного фонда товарищества;
- условия о размере и порядке изменения долей каждого из участников в уставном фонде;
- условия о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов;
- условия об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов;
- иные сведения, предусмотренные законодательством о юридических лицах соответствующего вида.

108 Учредительный договор командитного товарищества должен содержать все сведения, которые предусмотрены для учредительного договора полного товарищества, плюс условие о совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками.

По согласию учредителей (участников) в учредительный 109 договор могут быть включены и другие условия.

Согласно разъяснению, данному в ч. 2 п. 12 постановления 110 Пленума ВХС № 20, хозяйственное товарищество создается и действует на основании учредительного договора, который является *гражданско-правовым договором*, может быть изменен или расторгнут хозяйственным судом по общим правилам главы 29 ГК.

Государственная регистрация хозяйственного товарище- 111 ства осуществляется на основании заявительного принципа в день подачи документов, необходимых для ее проведения, по месту его нахождения. В соответствии с п. 13 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1, документы для государственной регистрации могут быть представлены в регистрирующий орган путем личного обращения или посредством веб-портала Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, владельцем которого является Министерство юстиции¹²⁰. Посредством веб-портала Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в регистрирующий орган для государственной регистрации представляются документы в электронном виде, целостность и подлинность которых подтверждены электронной цифровой подписью.

Для государственной регистрации хозяйственного товари- 112 щества, создаваемого в том числе в результате реорганизации в форме выделения, разделения и слияния, в регистрирующий орган представляются:

— заявление о государственной регистрации;

¹²⁰ В отношении хозяйственных товариществ электронная государственная регистрация стала осуществляться с 30 ноября 2014 г. со вступлением в силу постановления Министерства юстиции Республики Беларусь от 19 сентября 2014 г. № 197 «О некоторых вопросах государственной регистрации субъектов хозяйствования и внесении дополнений и изменений в постановления Министерства юстиции Республики Беларусь от 27 января 2009 г. № 8 и от 10 марта 2009 г. № 25».

— учредительный договор в двух экземплярах без нотариального засвидетельствования, его электронная копия (в формате .doc или .rtf);

— легализованная выписка из торгового регистра страны учреждения или иное эквивалентное доказательство юридического статуса организации в соответствии с законодательством страны ее учреждения либо нотариально заверенная копия указанных документов (выписка должна быть датирована не позднее одного года до дня подачи заявления о государственной регистрации) с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется) — для собственника имущества, учредителей, являющихся иностранными организациями;

— копия документа, удостоверяющего личность, с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется) — для собственника имущества, учредителей, являющихся иностранными физическими лицами;

— оригинал либо копия платежного документа, подтверждающего уплату государственной пошлины¹²¹;

— оригинал свидетельства о государственной регистрации реорганизуемой организации в случае реорганизации в форме слияния либо разделения. Истребование иных документов для государственной регистрации коммерческих и некоммерческих организаций запрещается.

- 113** Хозяйственное товарищество самостоятельно определяет размер уставного фонда (п. 1 ст. 47¹ ГК). Объявленный в учредительном договоре уставный фонд товарищества должен быть сформирован в течение двенадцати месяцев с даты его государственной регистрации, если иное не установлено законодательными актами либо если меньший срок формирования уставного фонда не определен учредительным договором.

¹²¹ Лица, представившие в регистрирующий орган документы в электронном виде посредством веб-портала Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, освобождаются от уплаты государственной пошлины за государственную регистрацию субъектов хозяйствования (п. п. 8.2.1 п. 8 ст. 257 Налогового кодекса Республики Беларусь).

Если формирование уставного фонда происходит до государственной регистрации хозяйственного товарищества, необходимо открытие временного счета в банке для внесения денежного вклада (ст. 208 Банковского кодекса Республики Беларусь). После государственной регистрации на основании соответствующих документов (подп. 2.3 п. 2 Декрета № 1) денежные средства с временного счета переносятся на текущий расчетный счет товарищества в обслуживающем банке и могут использоваться в хозяйственной деятельности. **114**

В случае если товарищество не сформировало уставный фонд к концу срока его формирования, участники товарищества обязаны уменьшить первоначально объявленный размер уставного фонда до его фактически сформированного размера (ч. 5 п. 7 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1). **115**

Вкладом в уставный фонд могут быть вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие оценку их стоимости. При внесении неденежного вклада в уставный фонд юридического лица проведение оценки его стоимости является обязательным. Положение об оценке стоимости объектов гражданских прав в Республике Беларусь утверждено Указом Президента Республики Беларусь от 13 октября 2006 г. № 615. В уставный фонд коммерческой организации не может быть внесено имущество, если право на отчуждение этого имущества ограничено собственником, законодательством или договором. Так, например, право специального пользования объектами животного мира и право на осуществление деятельности, связанной с использованием объектами животного мира, запрещается вносить в качестве вклада в уставный фонд хозяйственных товариществ и обществ (ст. 26 и 35 Закона Республики Беларусь от 10 июля 2007 г. «О животном мире»). Законодательными актами могут быть установлены и иные ограничения в отношении имущества, вносимого в качестве вклада в уставный фонд коммерческой организации. **116**

- 117 Хозяйственное товарищество считается созданным с момента его государственной регистрации, т. е. с даты проставления штампа на учредительном договоре и внесения записи о государственной регистрации юридического лица в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

2.4. Правовой режим имущества хозяйственного товарищества

- 118 Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности (п. 1 ст. 63 ГК). Уставный капитал, созданный за счет вкладов участников, в связи с принадлежностью на праве собственности товариществу определяет исходную имущественную базу его деятельности, гарантирующую интересы его кредиторов (п. 3 ст. 214 ГК). Законодательство Республики Беларусь не устанавливает каких-либо особенностей видов или порядка внесения вкладов участников хозяйственного товарищества. Если в качестве вкладов вносятся денежные средства или заменяемые и потребляемые вещи, то они поступают в собственность товарищества. Если же в качестве вклада в соответствии с учредительным договором вносится право пользования имуществом, то право собственности на эту вещь остается у участника. Помимо этого, у товарищества имеется иное имущество, которое оно создает само или приобретает у других лиц. Стоимость такого имущества не охватывается понятием «уставного фонда»¹²². Участники товарищества не являются собственниками ни первой, ни второй «части» имущества. Они в отношении имущества, находящегося в собственности этой организации, имеют обязательственные права, определяемые в учредительном договоре (п. 4 ст. 214 ГК).

¹²² Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой. С. 186.

В собственности хозяйственного товарищества может **119** находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может находиться в собственности юридических лиц (п. 1 ст. 214 ГК). Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности юридического лица, может быть ограничено законодательными актами.

Правовой режим имущества хозяйственного товарищества **120** устанавливается общими положениями о праве собственности. Товариществу принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом (п. 1 ст. 210 ГК). Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие законодательству, общественной пользе и безопасности, не наносящие вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляющие прав и защищаемых законом интересов 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, а также распоряжаться им иным образом (п. 2 ст. 210 ГК). Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами в той мере, в какой их оборот допускается законодательством, осуществляется их собственником свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает права и защищаемые законом интересы других лиц (п. 3 ст. 210 ГК).

Собственник несет бремя содержания принадлежащего **121** ему имущества, а также риск случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения, если иное не предусмотрено законодательством или договором (ст. 211, 212 ГК).

В составе имущества, используемого товариществом, может **122** быть и имущество, находящееся в его пользовании на основе договора аренды или ином правовом основании, не относящемся к праву собственности. Правовой режим такого

имущества будет основываться на соответствующих положениях действующего гражданского законодательства.

2.5. Управление в хозяйственном товариществе

123 Законодательство различает управление деятельностью товарищества (ст. 68, 83 ГК) и ведение дел товарищества (ст. 69, 83 ГК). Согласно п. 1 ст. 83 ГК управление деятельностью коммандитного товарищества осуществляется полными товарищами. Порядок управления и ведения дел такого товарищества его полными товарищами устанавливается ими в соответствии с законодательством о полном товариществе. Соответственно, рассматриваемые далее положения будут касаться полных товарищей и полного, и коммандитного товариществ.

124 Управление деятельностью хозяйственного товарищества — решение внутренних вопросов жизнедеятельности товарищества — осуществляется по общему согласию всех полных товарищей, т. е. для полного товарищества это означает участие абсолютно всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается простым или квалифицированным большинством голосов участников (п. 1 ст. 68 ГК). Личное участие товарищей во всех делах хозяйственного товарищества предполагает, что каждый из них активно участвует в управлении им. Возникающие между товарищами разногласия могут решаться, если подобное предусмотрено учредительным договором, по большинству голосов¹²³. Это большинство определяется по числу полных товарищей независимо от рода и размера их вкладов. Каждый участник полного товарищества имеет один голос. Учредительным договором может быть предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников (п. 2 ст. 68 ГК). Например, количество голосов может определяться в зависимости от количественного и качественного состава вклада участника или же рода его деятельности.

¹²³ Там же. С. 195.

Иначе решен вопрос о ведении дел полного товарищества, т. е. о том, кто и каким образом участвует от имени хозяйственного товарищества во «внешних» правоотношениях. Каждый из его участников вправе действовать от имени товарищества, если только учредительным договором товарищества не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам (п. 1 ст. 69 ГК). Общим правилом ведения дел товарищества является выступление каждого из полных товарищей единолично от имени юридического лица. В соответствии с п. 1 ст. 49 ГК юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами. Строго говоря, ни каждый из полных товарищей, ни все они в совокупности органом или органами хозяйственного товарищества как юридического лица не являются. Поэтому применяется п. 2 ст. 49 ГК: в предусмотренных законодательными актами случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через собственника имущества (учредителей, участников). «Даже с приданием товариществу прав юридического лица и возникновением в связи с этим в системе права Беларуси полного товарищества, а следовательно, и необходимостью наличия у него органов управления оно все равно сохраняет товарищеские черты, так как приобретает свои гражданские права и принимает на себя обязанности не через действия своих органов управления, а через действия тех же товарищей. Это означает, что особая организация, присущая юридическому лицу, реализуется через идентичные физические элементы. Однако возникновение полного товарищества с собственной правосубъектностью приводит к тому, что товарищ выступает вовне не от собственного имени как представитель иных товарищей, а представляет собой неотъемлемую часть юридического лица»¹²⁴.

¹²⁴ Функ Я. И. Виды хозяйственных обществ и товариществ в праве Республики Беларусь.

- 126** Если установлено совместное ведение дел товарищами, то для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Назначение участников, уполномоченных вести дела товарищества, не меняет самой сущности товарищества как общей организации всех участников, поскольку иные варианты ведения дел могут быть установлены только в учредительном договоре, который подписывается и изменяется по соглашению всех полных товарищей. В учредительном договоре необходимо точно и определенно указать пределы полномочий. Это положение имеет значение, поскольку деятельность уполномоченных участников не должна выходить за пределы предоставленных полномочий. В отношении с третьими лицами товарищество не вправе ссылаться на положения учредительного договора, ограничивающие полномочия участников товарищества, за исключением следующего случая. Любое лицо, вступающее в правоотношения с полным товариществом, вправе считать, что участник товарищества, выступающий от имени последнего, имеет на это полномочия, но товарищество может доказать, что это лицо в момент совершения сделки знало или заведомо должно было знать об отсутствии у участника товарищества права действовать от имени товарищества (ч. 4 п. 1 ст. 69 ГК).
- 127** Если ведение дел поручено одному или нескольким участникам, остальные участники товарищества не имеют права совершать сделки от имени товарищества без доверенности от участника или участников, на которого или на которых возложено ведение дел товарищества (п. 1 ст. 69 ГК). Особая природа взаимоотношений, существующих между участниками товарищества, предполагает, что одновременно у каждого участника, уполномоченного на ведение дел, есть право в любое время отменить действие доверенности, выданной кем-либо из этих участников от имени товарищества, поскольку каждый участник в данном случае олицетворяет доверителя.
- 128** По решению суда полномочия на ведение дел товарищества, предоставленные одному или нескольким участникам, могут быть прекращены по требованию одного или несколь-

ких других участников товарищества при наличии серьезных оснований, например, в случае грубого нарушения уполномоченным лицом (лицами) своих обязанностей или обнаружившейся неспособности его (их) к разумному ведению дел (п. 2 ст. 69 ГК).

Каждый участник полного товарищества независимо от того, уполномочен ли он вести общие дела, вправе лично знакомиться со всей документацией по ведению дел товарищества. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе по соглашению участников товарищества, ничтожны (п. 3 ст. 68 ГК).

Согласно п. 2 ст. 83 ГК вкладчики не вправе участвовать в управлении делами коммандитного товарищества. Они могут выступать от его имени не иначе как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

2.6. Права участников хозяйственного товарищества и их осуществление

Права и обязанности участников хозяйственного товарищества или общества установлены ст. 64 ГК. Перечень этих прав и обязанностей является обязательным для всех организационно-правовых форм хозяйственных товариществ и обществ. Участники отдельных видов этих юридических лиц в соответствии с законодательством о хозяйственных товариществах и обществах и их учредительными документами могут иметь и другие права и нести другие обязанности. Названные права и обязанности составляют содержание внутренних правоотношений между хозяйственным товариществом, с одной стороны, и его участниками, с другой стороны. Это отношения членства (участия) в делах товарищества, включая вопросы управления, распоряжения имуществом и т. п. Поэтому рассматриваемые отношения регулируются нормами «корпоративного права» и не подпадают под действие норм обязательственного права. Обязательственные же отноше-

ния между участниками и товариществом могут возникать по требованиям об уплате прибылей, о получении имущества в случае ликвидации товарищества и другим общегражданским требованиям, т. е. в тех случаях, когда участники выступают в статусе обычных внешних кредиторов или должников по отношению к товариществу. Такие отношения будут регулироваться положениями обязательственного права.

132 Участники хозяйственного товарищества имеют право:

1) участвовать в управлении делами товарищества (этого права не имеют вкладчики коммандитных товариществ)¹²⁵;

2) получать информацию о деятельности товарищества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в объеме и в порядке, установленном учредительным договором;

3) принимать участие в распределении прибыли;

4) получать в случае ликвидации товарищества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость;

5) выйти из товарищества в соответствии с положениями ст. 74 ГК;

6) уступить свою долю в уставном фонде или ее часть другому участнику полного товарищества либо третьему лицу (ст. 76 ГК).

133 Пунктом 16 постановления Пленума ВХС № 20 разъясняется порядок судебной защиты права участника хозяйственного товарищества получать информацию о деятельности товарищества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией. В случае нарушения прав участников хозяйственного товарищества на получение информации о деятельности товарищества и ознакомление с его документацией в объеме и порядке, установленных учредительными документами, защита нарушенных прав может осуществляться хозяйственным судом (п. 1 ст. 7, п. 1 ст. 10 ГК, ст. 4, 8 ХПК) способом, предусмотренным подп. 7 ст. 11 ГК, — путем

¹²⁵ Об участии в управлении делами товарищества см. в предыдущем разделе.

присуждения исполнения обязанности в натуре. Согласно п. 1 ст. 7 ГК обязанность соответствующей коммерческой организации по предоставлению участнику информации о ее деятельности, ознакомлению участника с документацией возникает вследствие действий участника, направленных на реализацию соответствующего права в объеме и порядке, установленных учредительным договором. Совершение (не-совершение) участником действий, направленных на реализацию своих прав на получение информации и (или) ознакомление с документацией в объеме и порядке, установленных учредительными документами, свидетельствует о возникновении (невозникновении) у коммерческой организации соответствующей обязанности. Обращение участника в коммерческую организацию по поводу получения информации и (или) ознакомления с документацией должно соответствовать принципу добросовестности и разумности, содержать перечень, виды запрашиваемой информации или документов с учетом их наличия у коммерческой организации (например, протоколы общего собрания участников и т. п. с указанием даты, номера (если таковые известны участнику), периода, за который требуются документы). Участник не обязан указывать причины реализации своего права, обосновывать наличие интереса в получении информации и (или) ознакомлении с документацией, кроме случаев, установленных законодательством. Если у товарищества имеется требуемая участником информация и (или) документация, то возникшая у него обязанность по предоставлению участнику информации и (или) ознакомлению с документацией должна быть исполнена в порядке и объеме, установленных учредительным договором и законодательством, с соблюдением принципа добросовестности и разумности.

Получение информации и (или) ознакомление с документацией, содержащей конфиденциальную (закрытую) информацию (коммерческую тайну), влечет обязанность участника не разглашать полученную информацию. Предоставление (получение) информации и (или) ознакомление с докумен- **134**

тацией, содержащей государственные секреты, осуществляются в соответствии с законодательством о государственных секретах. Хозяйственный суд может отказать в защите принадлежащего участнику коммерческой организации права на получение информации и (или) ознакомление с документацией (отказать в удовлетворении иска):

— в случаях, установленных законодательными актами и учредительными документами;

— если на основании установленных по делу фактических обстоятельств хозяйственным судом в соответствии с п. 1, 2 ст. 9 ГК установлено злоупотребление правом со стороны истца. Добросовестное и разумное осуществление участником коммерческой организации права на получение информации и (или) ознакомление с документацией имеет место в случае, если реализация права связана с участием в деятельности органов управления коммерческой организации, намерением обратиться с иском в хозяйственный суд, произвести отчуждение акций, доли в уставном фонде и т. п.

135 Если на момент принятия по делу окончательного судебного постановления истец утратил статус участника коммерческой организации, то в удовлетворении его иска к коммерческой организации об обязанности предоставить информацию и (или) ознакомить с документацией может быть отказано в связи с утратой такого права в том случае, если иск не связан с реализацией прав и законных интересов истца, вытекающих из его участия в коммерческой организации.

136 Для удовлетворения требования участника об обязанности предоставить информацию и (или) ознакомить с документацией необходимо, чтобы нарушение его права имело место на дату предъявления иска и не было устранено на момент принятия по делу окончательного судебного постановления. В зависимости от указанных обстоятельств хозяйственный суд принимает решение либо об удовлетворении заявленных требований, либо об отказе в их удовлетворении, а также решает вопрос о судебных расходах.

137 В резолютивной части решения об удовлетворении требования участника об обязанности коммерческой организации

предоставить информацию и (или) ознакомить с документацией хозяйственный суд указывает, какие именно действия и в какой срок должна совершить коммерческая организация.

Одним из важнейших моментов в отношениях участников **138** и деятельности товарищества является установление порядка расчетов по прибылям и убыткам. В соответствии с п. 1 ст. 71 ГК прибыль полного товарищества (для командитного товарищества действует в отношении полных товарищей) распределяется между его участниками пропорционально их долям в уставном фонде, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников. Пропорциональное распределение прибыли предусмотрено диспозитивной нормой. Участники вправе установить иной порядок как в учредительном договоре, так и в ином соглашении, заключаемом, например, каждый раз, когда возникает этот вопрос. Не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников товарищества от участия в прибыли. Это норма носит императивный характер.

Если вследствие понесенных товариществом убытков стоимость его чистых активов, определяемых в порядке, установленном законодательством, станет меньше размера его уставного фонда, полученная товариществом прибыль не распределяется между участниками до тех пор, пока стоимость чистых активов не превысит размер уставного фонда (п. 2). По мнению Н. А. Шебановой, в данном подходе законодателя есть определенная непоследовательность. «Ответственность за долги товарищества не ограничивается чистыми активами и складочным капиталом [уставным фондом], минимальный размер которого даже не установлен законом. Возможность их уменьшения не нарушает интересов третьих лиц, поскольку ответственность за долги товарищества не ограничена и распространяется на все имущество, лично принадлежащее его участникам. Таким образом, кредитоспособность полного товарищества определяется в конечном итоге солидарной субсидиарной ответственностью участников, а не размером чистых активов и складочного капитала»¹²⁶.

¹²⁶ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой. С. 199.

- 140** Товарищество может создаваться на определенный срок или на неопределенный срок. От этого зависит возможность реализации товарищем права на выход из товарищества. Участник полного товарищества, созданного на неопределенный срок, вправе выйти из него, заявив об этом в установленный учредительным договором срок, но не менее чем за шесть месяцев (п. 1 ст. 74 ГК). Законодательством не оговариваются какие-либо требования к причинам, по которым участник может выйти из товарищества. Поэтому считается, что он может действовать по своему усмотрению и не обязан обосновывать свой отказ от участия в товариществе.
- 141** Досрочный отказ от участия в полном товариществе, учрежденном на определенный срок, допускается в случаях, указанных в учредительном договоре, а при отсутствии такого указания — лишь по уважительной причине. При наличии спора вопрос о выходе разрешается в судебном порядке.
- 142** Право на выход из товарищества (от участия в товариществе) принадлежит участникам во всех случаях, считается неотъемлемым правом каждого члена, соответственно его отмена или ограничение будут ничтожны. Согласно п. 2 ст. 74 ГК соглашение между участниками полного товарищества об отказе от права выйти из полного товарищества ничтожно.
- 143** Следующее право полного товарища — право уступить свою долю иному лицу — урегулировано ст. 76 ГК. Участник полного товарищества (полный товарищ в коммандитном товариществе) вправе с согласия остальных его участников передать свою долю в уставном фонде или ее часть другому участнику полного товарищества либо третьему лицу. При этом иные участники полного товарищества в порядке, определяемом учредительным договором, имеют право преимущественной покупки доли (ее части) по сравнению с иными лицами. В соответствии с п. 2 ст. 76 при передаче доли (части доли) иному лицу к нему переходят полностью (или в соответствующей части) обязательства, принадлежавшие участнику, передавшему долю (часть доли). Передача всей доли иному лицу участником товарищества прекращает его участие в товариществе.

В случае выхода и исключения участника из состава участников выбывший участник вправе получить стоимость части имущества хозяйственного товарищества, соответствующую доле этого участника в уставном фонде, если иное не предусмотрено учредительным договором, а также часть прибыли, приходящуюся на его долю (п. 2 ст. 64 ГК). 144

Участники хозяйственного товарищества могут иметь и другие права, предусмотренные законодательством и учредительным договором товарищества. 145

Вкладчик коммандитного товарищества имеет ряд прав: 146

1) получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в уставном фонде, в порядке, предусмотренном в учредительном договоре;

2) знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества;

3) по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором;

4) передать свою долю в уставном фонде или ее часть другому вкладчику или третьему лицу. В случае передачи доли (ее части) третьему лицу другие вкладчики пользуются преимущественным правом покупки передаваемой доли (ее части). Полные товарищи того же товарищества в этом случае приравниваются к третьим лицам. Передача всей доли иному лицу вкладчиком прекращает его участие в товариществе. Учредительным договором коммандитного товарищества могут быть предусмотрены и иные права вкладчиков (ст. 84 ГК).

2.7. Обязанности участников хозяйственного товарищества

Участники хозяйственного товарищества обязаны: 147

1) вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, предусмотренные учредительным договором;

2) участвовать в его деятельности в соответствии с условиями учредительного договора (п. 1 ст. 70 ГК);

3) не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества, полученную в связи с участием в хозяйственном товариществе;

4) не совершать без согласия остальных участников от своего имени, в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества (п. 3 ст. 70 ГК);

5) солидарно с другими участниками в субсидиарном порядке участвовать своим имуществом в погашении долгов товарищества, возникших по обязательствам последнего;

6) выполнять иные обязанности, возложенные на них законодательством или учредительным договором (п. 3 ст. 64 ГК).

148 Норма п. 3 ст. 70 ГК характеризуется как запрет на конкуренцию между товарищем и товариществом. При нарушении этого правила товарищество вправе по своему выбору потребовать от такого участника возмещения причиненных товариществу убытков либо передачи товариществу всей приобретенной по таким сделкам выгоды (п. 3 ст. 70 ГК).

149 В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения участником полного товарищества своих обязанностей участники полного товарищества вправе требовать в судебном порядке исключения такого участника из полного товарищества (п. 1 ст. 75 ГК). Норма не указывает, каким должно быть нарушение своих обязанностей участником, сколько участников может выступить с инициативой подачи искового заявления в суд. В связи с этим более удачной представляется формулировка п. 2 ст. 76 ГК РФ. Во-первых, решение участников об обращении в суд должно быть единогласным. Исключение участника влечет внесение изменений в содержание учредительного договора товарищества, поэтому требуется согласие всех участников. Истцами будут выступать все товарищи, а не товарищество. Во-вторых, основанием является не вообще любое неисполнение обязанностей, а «серьезное» основание, в частности, грубое нарушение своих обязанностей или обнаружившаяся неспособность к ведению дел. В то же время исчерпывающего перечня оснований исключения из

товарищества ни белорусское, ни российское законодательство не содержит. Практически основным критерием следует признать интересы товарищества.

Исключение участника из полного товарищества происходит также в случае обращения взыскания на всю долю участника полного товарищества. В этом случае судебного решения об исключении не требуется. 150

2.8. Ответственность участников хозяйственного товарищества по его обязательствам

Полные товарищи несут полную субсидиарную ответственность по обязательствам товарищества (п. 1 ст. 66 ГК). 151 В соответствии с п. 1 ст. 72 ГК участники полного товарищества (полные товарищи коммандитного товарищества) солидарно между собой несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. По мнению профессора Я. И. Функа, субсидиарная ответственность участников по обязательствам юридического лица не полностью соответствует принципу самостоятельности юридического лица в имущественном обороте. Эта особенность правового статуса полного товарищества в большей степени отвечает природе обязательственного права, чем институту лиц, и наличие полной имущественной ответственности участника по обязательствам товарищества более органично вписывалось бы в принципы гражданского права, если бы полное товарищество не рассматривалось в ГК как юридическое лицо¹²⁷.

Первоначально кредиторы обращают взыскание на имущество товарищества и лишь при его недостаточности имеют право обратиться к участникам (ст. 370 ГК). Товарищи несут ответственность по обязательствам товарищества солидарно друг с другом. Требование в полном объеме может быть предъявлено к любому из товарищей (ст. 304 ГК). Таким образом, 152

¹²⁷ Функ Я. И. Виды хозяйственных обществ и товариществ в праве Республики Беларусь.

полные товарищи несут самое тяжкое бремя ответственности, какое только возможно среди всех участников (учредителей) юридических лиц, поскольку их ответственность не только солидарная, но одновременно и неограниченная.

- 153** В п. 2 ст. 72 ГК регулируется ответственность тех участников, которые вступили в товарищество уже после его создания, т. е. не являющихся учредителями. Согласно ст. 77 ГК лицо вправе стать участником полного товарищества при условии согласия на это иных участников полного товарищества и внесения вклада в уставный фонд полного товарищества в соответствии с учредительным договором полного товарищества. Поскольку вступление в товарищество есть вступление и во все имущественные правоотношения товарищества, то новый член товарищества несет ответственность наравне с остальными членами товарищества. Участник полного товарищества, не являющийся его учредителем, отвечает наравне с другими участниками и по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество. То обстоятельство, что новый член при его вступлении в товарищество не знал об обязательствах товарищества, не освобождает его от ответственности перед кредиторами.
- 154** Согласно п. 3 ст. 72 ГК участник, выбывший из товарищества, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества. Таким образом, установлен сокращенный срок исковой давности по этим требованиям. Он исчисляется не с момента выбытия участника из товарищества, а со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором участник выбыл.
- 155** Соглашение участников товарищества об ограничении или устранении ответственности, предусмотренной ст. 72 ГК, ничтожно (п. 4 ст. 72 ГК).
- 156** Ответственность вкладчиков (коммандитов) в коммандитном товариществе отличается тем, что они несут ответствен-

ность по долгам товарищества только в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

2.9. Реорганизация и ликвидация хозяйственного товарищества

Реорганизация хозяйственного товарищества. Реор- 157
ганизация юридического лица может производиться в формах слияния, присоединения, разделения, выделения и преобразования (п. 1 ст. 53 ГК). Специальное регулирование для хозяйственных товариществ предусмотрено только в отношении преобразования (ст. 65 ГК). В остальном порядок реорганизации регулируется ст. 53—56 ГК.

С 26 января 2016 г. Законом Республики Беларусь от 15 июля 2015 г. п. 1 ст. 65 ГК изложен в следующей редакции: «1. Хозяйственные товарищества и общества одной формы или одного вида могут преобразовываться в хозяйственные общества другой формы или другого вида либо в хозяйственные товарищества, производственные кооперативы или унитарные предприятия по решению общего собрания участников в случаях и порядке, установленных законодательными актами, за исключением хозяйственных обществ, состоящих из одного участника, которые могут быть преобразованы в хозяйственные общества другой формы или другого вида либо в унитарные предприятия».

При преобразовании товарищества в общество каждый 159
полный товарищ, ставший участником (акционером) общества, в течение двух лет несет субсидиарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам, перешедшим к обществу от товарищества. Отчуждение бывшим товарищем принадлежавших ему долей (акций) не освобождает его от такой ответственности. Эти правила соответственно применяются при преобразовании товарищества в производственный кооператив и унитарное предприятие (п. 2 ст. 65 ГК).

Ликвидация хозяйственного товарищества. Условия 160
и порядок ликвидации хозяйственного товарищества регу-

лируется общими положениями о ликвидации юридических лиц, предусмотренными ст. 57—60 ГК, Положением о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом № 1, с учетом немногих специальных норм.

- 161** Полное товарищество ликвидируется по общим правилам о ликвидации юридических лиц, а также в случае, когда в нем остается единственный участник. Последний вправе в течение трех месяцев со дня, когда он стал единственным участником товарищества, преобразовать такое товарищество в унитарное предприятие (ст. 80 ГК).
- 162** Коммандитное товарищество ликвидируется по тем же основаниям, по которым ликвидируется полное товарищество, и по общим основаниям ликвидации юридических лиц. Кроме того, ст. 85 ГК устанавливает особенности ликвидации коммандитного товарищества. Коммандитное товарищество ликвидируется при выбытии всех участвовавших в нем вкладчиков. Однако полные товарищи вправе вместо ликвидации преобразовать коммандитное товарищество в полное товарищество, а также в унитарное предприятие в случаях, когда в составе товарищества остался один участник. Если участники не принимают решения ни о ликвидации хозяйственно-го товарищества, ни о его преобразовании, оно ликвидируется по решению суда.
- 163** Коммандитное товарищество в отличие от полного товарищества сохраняется, даже если в нем остался один полный товарищ, при условии, что в нем остался по крайней мере еще один вкладчик. Тем самым законодатель допускает существование (но не учреждение) коммандитного товарищества и с одним полным товарищем.
- 164** По мнению профессора Я. И. Функа, возможность создания коммандитного товарищества с одним полным товарищем следует предусмотреть, при этом одновременно необходимо урегулировать две разновидности коммандитного товарищества, а именно: «коммандитное товарищество на основе полного товарищества» (сохранив действующие подходы

к его регулированию) и «коммандитное товарищество с одним неограниченно ответственным участником». Указанное выше позволит расширить географию применения коммандитного товарищества, так как в этом случае даже одно лицо сможет под свое собственное имя объединить ряд вкладчиков и тем самым создать финансовую основу для деятельности соответствующего товарищества. Например, во Франции Ив Сен-Лоран под свое достаточно известное имя модельера одежды объединил ряд вкладчиков и создал дом моды «Ив Сен-Лоран» в форме коммандитного товарищества. При наличии в коммандитном товариществе лишь одного участника с неограниченной ответственностью по его обязательствам именно данное лицо и будет осуществлять единолично все действия, связанные с управлением коммандитным товариществом и ведением его дел. В этом случае будет наблюдаться реализация единоличной воли, а не коллективной воли, как в полном товариществе. В связи с этим на коммандитное товарищество может частично распространяться законодательство о полном товариществе, но лишь в отношении тех коммандитных товариществ, в которых участвуют несколько лиц с неограниченной ответственностью по обязательствам товарищества. Если же в коммандитном товариществе есть лишь одно такое лицо, то на него ни при каких условиях не может распространяться положение о солидарной ответственности полных товарищей между собой по обязательствам коммандитного товарищества, либо норма, касающаяся управления товарищества по общему согласию всех участников, либо положения, относящиеся к изменению состава участников товарищества или к принятию решения о его реорганизации или ликвидации¹²⁸.

При ликвидации коммандитного товарищества, в том числе в случае экономической несостоятельности (банкротства), вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кре-

¹²⁸ Функ Я. И. Виды хозяйственных обществ...

диторов. Оставшееся после этого имущество товарищества распределяется между полными товарищами и вкладчиками пропорционально их долям в уставном фонде, если иное не установлено учредительным договором (п. 2 ст. 85 ГК).

Глава 3

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ОБЩЕСТВО КАК СУБЪЕКТ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА

3.1. Понятие и правоспособность хозяйственного общества

На сегодняшний день хозяйственные общества представляют собой самую многочисленную группу среди коммерческих организаций. Правовой статус, порядок создания, деятельности, реорганизации, ликвидации хозяйственных обществ определяются ГК, ЗоХО, а также некоторыми иными актами законодательства. 166

В соответствии с п. 1 ст. 63 ГК и ст. 1 ЗоХО хозяйственными обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (акции) учредителей (участников) уставным фондом. В целом следует заметить, что хозяйственное общество, как и любое иное юридическое лицо, можно охарактеризовать совокупностью признаков, присущих всем юридическим лицам. Согласно п. 1 ст. 44 ГК юридическим лицом признается организация, которая имеет, во-первых, в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество. Хозяйственное общество относится к той разновидности юридических лиц, которые владеют имуществом на праве собственности. Во-вторых, оно несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. В-третьих, хозяйственное общество — это организация, прошедшая в установленном порядке государственную регистрацию в качестве юридического лица либо признанная таковым законодательным актом. Данные признаки характеризуют рассматриваемый институт прежде всего с точки зрения самостоятельного участника имущественных отношений, каковым может быть не только юридическое лицо, но и физическое¹²⁹. 167

¹²⁹ Функ Я. И. Виды хозяйственных обществ...

168 В качестве следующего признака следует отметить, что хозяйственные общества отнесены к группе коммерческих организаций, соответственно, основной целью их деятельности является получение прибыли и (или) распределение ее между участниками (п. 1 ст. 46 ГК). Под извлечением прибыли понимается не намерение разделить ее между участниками, а скорее забота о том, чтобы избежать убытков (программа минимум), а также эффективно (рентабельно) и безвозмездно осуществлять экономическую деятельность (программа максимум)¹³⁰.

169 По мнению Т. В. Кашаниной, к особым признакам корпорации, под которой она имеет в виду хозяйственные товарищества и общества, следует также отнести следующие. Корпорация есть ассоциация, союз лиц, т. е. соответствующим образом организованный коллектив, воля которого определяется групповыми интересами входящих в его состав индивидов и который организационно и имущественно действует вовне как единое целое от своего собственного имени¹³¹. Ранее хозяйственное общество могло быть создано не менее чем двумя учредителями. Однако уже давно ряд специалистов высказывались за необходимость введения возможности создания общества с одним участником. Во-первых, общества с одним участником заменили бы такую организационно-правовую форму юридических лиц, как унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения. Во-вторых, это создало бы единообразие правового регулирования деятельности коммерческих юридических лиц, сняло бы многие практические юридические вопросы, связанные с правом хозяйственного ведения, устранило бы фрагментарность правового регулирования деятельности унитарных предприятий¹³². В настоящее время юридическая доктрина и законодатель-

¹³⁰ Кашанина Т. В. Корпоративное право. С. 154.

¹³¹ Там же. С. 140—142.

¹³² Галич В. Новеллы Закона «О хозяйственных обществах» // КонсультантПлюс Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Минск, 2015.

ство ряда государств допускают возможность существования ООО с одним участником, который является владельцем всех долей общества¹³³. В этом случае никаких признаков товарищества в ООО не наблюдается, поскольку при подобных обстоятельствах общество выступает не как объединение лиц и имущества, а как выделенное имущество¹³⁴. В итоге законодатель учел мнения ученых и практиков, и с 26 января 2016 г. вступили в силу изменения в ряде статей ГК и ЗоХО, в том числе в п. 1 ст. 63 ГК и ст. 10 ЗоХО следующего содержания: «Хозяйственное общество может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного участника». Особенности правового положения, создания, деятельности, реорганизации и ликвидации хозяйственного общества, состоящего из одного участника, определяются законодательством о хозяйственных обществах. Соответствующим образом скорректированы все положения ЗоХО, связанные с возможностью создания и деятельности хозяйственного общества с одним участником.

Другим признаком считается то, что хозяйственное общество — это объединение не только лиц, но и капитала. Как уже упоминалось выше, все имущество, как созданное за счет вкладов учредителей, так и приобретенное впоследствии в процессе деятельности общества, принадлежит ему на праве собственности. Личные отношения участников в отличие от хозяйственных товариществ в хозяйственных обществах имеют вторичное значение. В то же время выраженность данного признака в отдельных разновидностях хозяйственных обществ имеет различную степень. Так, по мнению профессора Я. И. Функа, ООО и ОДО представляют собой юридические лица с наличием товарищеского элемента, в связи с чем являются видом предпринимательского объединения лиц, а не только имущества. Более того, «если признавать в качестве самостоятельного вида предпринимательского объединения закрытое акционерное общество, то именно оно

¹³³ Лантев В. В. Акционерное право. С. 6.

¹³⁴ Функ Я. И. Виды хозяйственных обществ и товариществ в Республике Беларусь.

сохраняет последнюю, хотя и достаточно призрачную, связь с конструкцией товарищества в определенных своих формах»¹³⁵. В. В. Ларин же отмечает, что АО — одна из организационно-правовых форм коммерческих организаций, «основное предназначение которой состоит в использовании привлеченного капитала лиц, не предполагающих активного участия в деятельности предприятия, а рассчитывающих на выплату части прибыли и контроль за ее справедливым распределением»¹³⁶.

171 Сложнее согласиться со следующим признаком: корпорация — это объединение людей для выполнения какой-либо социально полезной деятельности. Хотя социально полезная деятельность в данном случае понимается очень широко, довольно спорным представляется относить этот признак ко всем хозяйственным обществам.

172 В ГК основным признаком, выделяющим хозяйственные общества среди коммерческих организаций — собственников своего имущества, назван признак разделенного на доли участников уставного фонда самого общества. По мнению многих ученых, уставный фонд выполняет несколько функций: внесенное имущество и денежные средства составляют имущественную основу деятельности хозяйственного общества; хозяйственное общество несет перед кредиторами ответственность всем своим имуществом (гарантийная функция)¹³⁷.

173 «Размер доли (количество акций в АО) в уставном фонде этого хозяйственного общества, принадлежащей конкретному участнику, является одним из оснований разделения объема полномочий между участниками хозяйственного общества и уровня их компетентности при принятии тех или иных решений хозяйственным обществом»¹³⁸. Ряд авторов считают,

¹³⁵ Там же.

¹³⁶ Ларин В. В. Акционерное право. СПб.: Изд-во Рос. нац. б-ки, 1999. С. 23.

¹³⁷ Долинская В. В. Акционерное право. С. 117—119.

¹³⁸ Николаев М. В. Уставный фонд хозяйственного общества // КонсультантПлюс Беларусь. Технология Проф [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Минск, 2016.

что понятие доли нельзя воспринимать буквально, поскольку «доля является частью целого, принадлежащего самому юридическому лицу. Более правильно говорить о праве на долю учредителя (участника) в капитале общества и товарищества как элементе правоотношений, существующих внутри юридического лица»¹³⁹. Следует отметить еще одну функцию уставного фонда — удостоверяющую, или, как иначе ее можно обозначить, функцию участия. «Она позволяет установить степень заинтересованности каждого участника общества в деятельности всего общества, поскольку в зависимости от размера доли участника в уставном фонде определяется структура голосования участников при принятии решений на общем собрании участников общества, а также осуществляется распределение прибыли, полученной обществом»¹⁴⁰.

Поэтому авторы отмечают, что нередко среди участников хозяйственного общества бытует заблуждение относительно необходимости непрерывного и постоянного наличия суммы уставного фонда на расчетном счете общества и, соответственно, о невозможности ее использования относительно отождествления номинальной и действительной стоимости доли участника в уставном фонде хозяйственного общества и т. д. Подобные заблуждения являются следствием в том числе недостаточной исследованности, казалось бы, такого простого понятия, как «уставный фонд», и наличия доступной информации для потенциальных инвесторов, не являющихся специалистами в области корпоративного права¹⁴¹.

Как и иные юридические лица, хозяйственное общество обладает правоспособностью (ст. 45 ГК). Оно может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, а также

¹³⁹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации: в 3 т. / под ред. Т. Е. Абовой и А. Ю. Кабалкина. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2007. Т. 1: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный).

¹⁴⁰ *Саяпина И. А.* Функции и структура уставного капитала общества с ограниченной ответственностью // *Право и политика.* 2005. № 6. С. 139—140.

¹⁴¹ *Николаев М. В.* Уставный фонд хозяйственного общества.

предмету деятельности, если он указан в учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Таким образом, большинство специалистов соглашаются, что правоспособность хозяйственного общества носит общий характер¹⁴². Отказ от принципа специальной правоспособности прослеживается также среди тенденций корпоративного права зарубежных стран. В частности, предмет деятельности АО может и не указываться в уставе, а при указании значение его меняется. Например, выход за пределы предмета деятельности не приводит к недействительности совершенной при этом сделки, а влечет ответственность органов управления общества перед общим собранием участников за нарушение специализации предприятия¹⁴³. В то же время, если рассматривать правоспособность хозяйственных обществ, действующих в определенных сферах — страховой, банковской и некоторых иных, правоспособность таких организаций будет специальной, поскольку они обязаны указывать предмет деятельности и не вправе осуществлять иные виды деятельности, за некоторыми исключениями, установленными соответствующим законодательством Республики Беларусь.

176 Статья 1 ЗоХО раскрывает содержание правоспособности хозяйственного общества следующим образом. Хозяйственное общество:

- имеет в собственности обособленное имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное им в процессе своей деятельности;
- несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде;

¹⁴² *Салей Е. А.* Правоспособность юридических лиц по законодательству Республики Беларусь // Проблемы развития юридической науки и совершенствования правоприменительной практики: сб. науч. тр. / редкол.: С. А. Балашенко (гл. ред.) [и др.]. Минск: БГУ, 2005. С. 140—146; Комментарий к Закону Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» / Д. П. Александров [и др.]. Минск: Дикта, 2004. С. 14.

¹⁴³ *Лантев В. В.* Акционерное право. С. 7.

- может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его уставе, а также предмету деятельности, если он указан в уставе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности;

- лицензируемыми видами деятельности хозяйственное общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законодательством;

- в соответствии с законодательством может создавать юридические лица, а также входить в состав юридических лиц;

- в соответствии с законодательными актами может создавать объединения юридических лиц, не являющиеся юридическими лицами, и участвовать в таких объединениях.

По общему правилу, хозяйственное общество приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и уставом. Однако в случаях, предусмотренных законодательными актами, хозяйственное общество может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников. **177**

Возникает правоспособность хозяйственного общества **178** в момент его создания, т. е. с даты проставления штампа на его уставе и внесения записи о государственной регистрации хозяйственного общества в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (п. 2 ст. 47 ГК и п. 23 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1).

Хозяйственное общество может быть ограничено в правах **179** лишь в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами. Решение об ограничении прав может быть обжаловано юридическим лицом в суд (п. 2 ст. 45 ГК). Прекращается правоспособность хозяйственного общества в момент

завершения его ликвидации, т. е. с даты принятия регистрирующим органом решения о внесении записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей об исключении хозяйственного общества из этого регистра (п. 8 ст. 59 ГК).

3.2. Виды хозяйственных обществ

- 180** В соответствии с законодательством выделяется три вида (формы) хозяйственных обществ: ООО, ОДО и АО (п. 3 ст. 63 ГК). Чем сложнее корпорация, тем более сложен и механизм правового регулирования ее деятельности. Природообразующими критериями деления хозяйственных обществ можно было бы назвать правовую природу разделенного уставного фонда и объем ответственности участников. Остальные различия следуют или сопровождают эти критерии.
- 181** Обществом с ограниченной ответственностью признается учрежденное двумя или более лицами общество¹⁴⁴, уставный фонд которого разделен на доли определенных уставом размеров. Участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 86 ГК). Обществом с дополнительной ответственностью признается учрежденное двумя или более лицами общество¹⁴⁵, уставный фонд которого разделен на доли определенных уставом размеров. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых уставом общества, но не менее размера, установленного законодательными актами (п. 1 ст. 94 ГК).
- 182** Акционерным обществом признается общество, уставный фонд которого разделен на определенное число акций, име-

¹⁴⁴ С 26 января 2016 г. слова «учрежденное двумя или более лицами» исключены.

¹⁴⁵ С 26 января 2016 г. слова «учрежденное двумя или более лицами» исключены.

ющих одинаковую номинальную стоимость. Участники АО (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96 ГК). Таким образом, ООО и ОДО имеют уставный фонд, разделенный на доли определенных (но не обязательно равных) размеров, в отличие от АО, уставный фонд которого разделен на акции одинаковой номинальной стоимости. Между собой же ООО и ОДО отличаются объемом ответственности их участников по обязательствам общества — ограниченной или субсидиарной соответственно.

Учредители зачастую выбирают форму ООО из-за его глав- **183**
ной отличительной особенности — ограниченной ответственности участников. При этом порядок создания, управления, деятельности ООО «проще», чем, в частности, у АО. Следует заметить, что ООО как правовая форма более всего подходит для малых и даже семейных предприятий. Эти предприятия вовлекают в свой оборот незначительное количество людей (обычно до 50 человек), поэтому законодатель, вмешиваясь в процессе правового регулирования в деятельность ООО и ставя ей пределы, все же чаще использует нормы диспозитивного характера, предоставляя учредителям (участникам) возможность установить иное регулирование отношений в уставе¹⁴⁶.

По сравнению с корпорациями, рассмотренными ранее **184**
(полное товарищество, коммандитное товарищество), в отношении деятельности ООО законодательное регулирование встречается чаще. Например, если вопросы управления в полном товариществе решались его участниками самостоятельно (корпоративно), то ООО обязано исключительные вопросы решать на общем собрании, а все остальные — может передать в компетенцию исполнительного органа, который, согласно закону, должен быть непременно создан. Идет постепенное сужение сферы корпоративного (самостоятельно) регулирования и расширение законодательного.

¹⁴⁶ Кашанина Т. В. Корпоративное право. С. 181.

- 185 Правовое регулирование в отношении ОДО во многом осуществляется теми же нормами, которыми регулируются отношения, связанные с ООО (п. 3 ст. 94 ГК, ч. 6 ст. 112 ЗоХО). Основное отличие состоит в повышенной ответственности участников. В ОДО последние «как бы восполняют, дополняют нехватку имущества ОДО своим личным имуществом. Это дает возможность самим членам общества уменьшить (или ограничить) риск, связанный с неудачами в деятельности ОДО, по сравнению, например, с полными товарищами. Кредиторы же получают большие гарантии в деловых отношениях с таким обществом, нежели с ООО»¹⁴⁷. Это «восполнение» может намного превышать внесенный каждым из них вклад в зависимости от размера, установленного учредителями в уставе. Таким образом, они отвечают не всем своим имуществом, как в полном товариществе, но в то же время их ответственность и не ограничивается внесенной ими долей. Важным является то, что ответственность участников субсидиарная.
- 186 АО представляют собой, по утверждению многих ученых, высший уровень развития корпоративных организаций. АО — это корпорация, уставный фонд которой разделен на определенное число акций, а члены несут ответственность за убытки в пределах стоимости принадлежащих им акций. По мере усложнения различных типов корпоративных образований происходит постепенное рассредоточение капитала между участниками, и в то же время снижается степень личной вовлеченности этих участников в деятельность организации. История развития организационно-правовой формы АО и современное законодательство позволяют указать на ряд признаков АО.
- 187 В отличие от ООО и ОДО уставный фонд АО разделен на определенное число *равных* между собой частей, выраженных акциями. Акция — ценная бумага, номинальная стоимость которой представляет собой единицу уставного фонда. Акция является именной эмиссионной ценной бумагой, сви-

¹⁴⁷ Там же. С. 182.

детельствующей о вкладе в уставный фонд АО, эмитируемой на неопределенный срок в бездокументарной форме и удостоверяющей определенный объем прав владельца в зависимости от ее категории (простая (обыкновенная) или привилегированная), типа (для привилегированной акции) (п. 1 ст. 70 ЗоХО). Доли учредителей АО могут быть равными, а могут отличаться. Выразаться это будет в разном количестве принадлежащих им акций, пропорционально соответствующим долям учредителей.

Стать участником АО или же, наоборот, выйти из состава акционеров относительно легко. Уплатой или обязательством уплатить приобретается право быть членом АО. Акции могут свободно отчуждаться. Акционер вправе передать свои акции третьим лицам, подарить, продать, заложить и т. д., таким образом, выход из АО достигается простой переуступкой своих акций. Прекращение правоотношений в ООО или ОДО — более сложная процедура. Поскольку в нем личный элемент, хоть и незначительно, но присутствует, другим членам бывает отнюдь не безразлично, кто заменит выбывающего участника. В связи с этим выход из ООО или переуступка доли, как правило, осуществляется с согласия всех остальных участников, имеющих также право ее преимущественного приобретения.

Одной из особенностей АО является ответственность их участников по обязательствам АО, ограниченная средствами, вложенными в покупку акций. Количество участников ОАО не ограничено (максимальное число — 50 участников для ЗАО — также представляет собой достаточно большое количество), что позволяет привлечь большое число лиц, имущественные средства которых в сумме могут составлять крупный, практически неограниченный капитал. Ограниченная ответственность привлекает в предприятие огромное число лиц, готовых рискнуть небольшой частью своего имущества. Но число этих лиц таково, что в совокупности они позволяют АО составить крупный капитал. Величина капитала и незначительность риска для каждого участника дают возможность

открывать крупные предприятия, недоступные для отдельных лиц с их сравнительно незначительными средствами¹⁴⁸.

- 190** Акционерное предпринимательство отличается большой прочностью и долголетием, одним словом, стабильностью: акционер может в любой момент выйти из состава общества, продав свои акции, но это не повлечет прекращения деятельности АО¹⁴⁹.
- 191** Создание АО представляет собой сложный и достаточно трудоемкий процесс, регламентированный ГК, ЗоХО, Декретом № 1, а также Законом Республики Беларусь от 15 января 2015 г. «О рынке ценных бумаг», постановлением Министерства финансов Республики Беларусь от 11 декабря 2009 г. № 146 «Об утверждении Инструкции о некоторых вопросах выпуска и государственной регистрации ценных бумаг» и некоторыми иными нормативными правовыми актами.
- 192** АО имеет сложную систему органов управления. К ним относятся общее собрание акционеров, совет директоров (наблюдательный совет), исполнительный орган АО. Управленческие функции могут осуществляться как лицами, имеющими акции, так и наемными работниками. Не исключена возможность создания и других органов, компетенция которых определяется в уставе. Кроме того, законодательством предусмотрено создание органов и (или) привлечение лиц, выполняющих особые функции по осуществлению контроля за деятельностью общества, в частности, ревизионной комиссии, аудиторов.
- 193** Учитывая то, что АО, публично размещающее акции, затрагивает интересы многих лиц, причем лиц, между которыми не установлены доверительные отношения, законодатель обязует АО раскрывать информацию об АО в установленных объеме и порядке (ст. 88 ЗоХО, ст. 56—58 Закона Республики Беларусь от 15 января 2015 г. «О рынке ценных бумаг»). Это сделано в интересах акционеров и тех предприятий, которые вступают с обществом в те или иные отношения.

¹⁴⁸ Там же. С. 187—188.

¹⁴⁹ Там же. С. 200.

Различают два вида АО — открытое и закрытое. Согласно ст. 66 ЗоХО и п. 1 ст. 97 ГК (в последней редакции) АО, акции которого могут размещаться и обращаться среди неограниченного круга лиц, является открытым акционерным обществом. Такое АО вправе проводить открытую подписку на эмитируемые им акции либо открытую продажу акций дополнительного выпуска в порядке и на условиях, устанавливаемых законодательством о ценных бумагах, а также закрытое размещение акций дополнительного выпуска в случае, предусмотренном ч. 4 ст. 76 ЗоХО, и в иных случаях, предусмотренных законодательными актами. Число акционеров ОАО не ограничено. **194**

АО, акции которого размещаются и обращаются только среди акционеров этого общества и (или) определенного в соответствии с ч. 3 ст. 76 ЗоХО ограниченного круга лиц, является закрытым акционерным обществом. Такое АО не вправе проводить открытую подписку на эмитируемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Число участников ЗАО не должно превышать пятидесяти. Возможность существования ЗАО вызывает у специалистов неоднозначную оценку. До внесения изменений в ГК РФ 2014 г. в российской юридической литературе велись активные дискуссии о необходимости сохранения ЗАО как вида хозяйственного общества¹⁵⁰. В частности, профессор В. А. Белов писал: «Существование ЗАО в сегодняшней России (правовая конструкция тождественна ЗАО в Республике Беларусь. — *Прим. автора*) мы считаем не только бесполезным (излишним), но и вредным, порочащим юридическую конструкцию АО»¹⁵¹. Д. В. Ломакин пишет: «Основное отличие ЗАО от ООО, так или иначе определяющее все остальные особенности этих организаций, выражается в возможности выпуска им эмиссионных ценных **195**

¹⁵⁰ В настоящее время в РФ существует три формы хозяйственных обществ: публичное АО, АО и ООО.

¹⁵¹ Белов В. А., Пестерева Е. В. Хозяйственные общества. М.: Центр ЮрИнфоР, 2002. С. 48—50.

бумаг, названных акциями. В действительности же акции ЗАО имеют лишь номинальное сходство с классическими акциями... существование конструкции закрытого общества в нашем законодательстве не имеет объективно обусловленных предпосылок, а механизм поддержания стабильного состава участников организации и сохранения доминирующего влияния отдельных членов с наибольшим эффектом может функционировать в ООО»¹⁵².

- 196** Действительно, в законодательстве тех европейских стран, где признано ООО, нет правовой конструкции ЗАО, напротив, в правопорядках, которым известны ЗАО, отсутствует такая организационно-правовая форма предпринимательской деятельности, как ООО¹⁵³. Были и сторонники сохранения такой формы, как ЗАО, например, А. Е. Молотников, выявив существенные признаки каждой организационно-правовой формы, сделал вывод: «И ООО, и ЗАО являются самостоятельными юридическими лицами и не нуждаются в радикальном реформировании»¹⁵⁴.

3.3. Образование хозяйственного общества

- 197** На основании ч. 1 ст. 10 ЗоХО можно выделить два способа создания хозяйственного общества: учреждение хозяйственного общества и создание в результате реорганизации.
- 198 Учреждение хозяйственного общества (ст. 11 ЗоХО).** До государственной регистрации общества граждане (физические лица) и (или) юридические лица, принявшие решение о его учреждении, именуются учредителями хозяйственного общества (ч. 1 ст. 13 ЗоХО). С 2016 г. ст. 11 ГК дополнена следующей частью: хозяйственное общество может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного участника, в том числе при создании в результате реорганизации юридического лица.

¹⁵² Ломакин Д. В. Типы и виды акционерных обществ // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11, Право. 2002. № 3. С. 73—74.

¹⁵³ Кашанина Т. В. Корпоративное право. С. 48.

¹⁵⁴ Молотников А. Е. АО и ООО: две формы ведения бизнеса. М.: Вершина, 2004. С. 12—13.

В соответствии с ЗоХО учреждение общества происходит **199** в несколько этапов. Вначале принимается решение о создании хозяйственного общества путем подписания договора о создании общества или в иной форме, определенной учредителями, например, протокола. Для учредителей АО обязательно подписание договора о создании АО в письменной форме. К договору о создании АО применяются общие положения гражданского законодательства о договорах и других обязательствах, если из существа договора не вытекает иное (ч. 1 ст. 67 ЗоХО).

Решением об учреждении хозяйственного общества долж- **200** ны быть определены:

- порядок осуществления учредителями совместной деятельности по созданию хозяйственного общества, их права и обязанности по созданию хозяйственного общества, в том числе порядок подготовки проекта устава хозяйственного общества;

- распределение между учредителями обязанностей по подготовке к государственной регистрации хозяйственного общества, в том числе по согласованию в установленном порядке наименования хозяйственного общества, открытию временно-го счета для формирования уставного фонда хозяйственного общества в случае, если согласно решению об учреждении хозяйственного общества его уставный фонд должен быть сформирован до его государственной регистрации, по совершению иных действий, установленных законодательством;

- размер уставного фонда, порядок внесения учредителями вкладов в уставный фонд;

- юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, которые будут осуществлять оценку стоимости неденежного вклада в уставный фонд хозяйственного общества или проводить экспертизу достоверности оценки стоимости неденежного вклада в уставный фонд хозяйственного общества в случае, если согласно решению об учреждении хозяйственного общества его уставный фонд должен быть сформирован до его государственной регистрации;

— учредитель хозяйственного общества, уполномоченный на подписание заявления о государственной регистрации, в случае, если количество учредителей хозяйственного общества более трех и ими принято решение уполномочить одного из них на подписание указанного заявления;

— порядок созыва и проведения учредительного собрания хозяйственного общества.

201 Поскольку появилась возможность учреждения хозяйственного общества одним лицом, мы можем рассмотреть положения, которые будут регулировать порядок действий учредителя. В случае учреждения хозяйственного общества одним лицом решения по вопросам, связанным с его учреждением, принимаются этим лицом единолично и оформляются письменно. Решения единственного учредителя, связанные с учреждением хозяйственного общества, должны определять размер уставного фонда хозяйственного общества и порядок его формирования, юридическое лицо или индивидуального предпринимателя, которые будут осуществлять оценку стоимости неденежного вклада в уставный фонд или проводить экспертизу достоверности оценки стоимости неденежного вклада в случае, если согласно решению об учреждении хозяйственного общества его уставный фонд должен быть сформирован до его государственной регистрации, а также содержать решения по вопросам, указанным в ч. 1 ст. 12 и ч. 1 ст. 68 ЗоХО.

202 Договор о создании АО, кроме сведений, указанных выше, определяет:

— сведения об учредителях АО;

— категории акций (простые (обыкновенные) и привилегированные), подлежащих распределению среди учредителей, их номинальную стоимость и количество акций каждой категории;

— порядок размещения акций среди учредителей АО.

203 По решению учредителей в договор о создании АО могут быть включены другие сведения, не противоречащие законодательству.

Договор о создании АО признается заключенным с момента его подписания всеми учредителями. В случае единогласного решения учредителей о заключении договора о создании АО в нотариальной форме такой договор признается заключенным с момента его нотариального удостоверения. **204**

Договор о создании АО не является учредительным документом, и его действие прекращается с момента исполнения всеми учредителями обязательств по данному договору. В период действия договора о создании АО и до момента государственной регистрации АО по единогласному решению его учредителей в него могут быть внесены изменения и дополнения, совершенные в той же форме, что и договор о создании АО, если из этого договора не вытекает иное. **205**

Договор о создании АО подлежит предъявлению в государственные органы и иные организации, а также третьим лицам в случаях, установленных законодательными актами, либо по решению учредителей. **206**

Учредители хозяйственного общества несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим до его государственной регистрации и связанным с учреждением этого общества. Это означает, что учредитель, оплативший какие-либо необходимые расходы, имеет право регрессного требования к остальным учредителям в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого (подп. 1 п. 2 ст. 306 ГК). В случае учреждения хозяйственного общества одним лицом ответственность по обязательствам, возникшим до государственной регистрации хозяйственного общества и связанным с его учреждением, несет это лицо. При этом хозяйственное общество может принять на себя ответственность по обязательствам учредителя, связанным с учреждением этого общества. **207**

Рассуждая о природе договора о создании хозяйственного общества, можно прибегнуть к мнению, выраженному в постановлении Пленума ВХС № 20. В п. 13 указывается на то, что заключаемый учредителями АО договор о создании АО не является учредительным документом; в период его действия и до момента государственной регистрации АО в него **208**

могут быть внесены изменения и дополнения; его действие прекращается с момента исполнения всеми учредителями обязательств по данному договору. К такому договору применяются общие положения гражданского законодательства о договорах и других обязательствах, если из существа договора не вытекает иное (абз. 1 ч. 1 ст. 67 ЗоХО).

209 В то же время, несмотря на то что по действующему закону единственным учредительным документом хозяйственного общества является его устав, возможны случаи, когда ООО или ОДО имеет и учредительный договор. Согласно ст. 2 Закона Республики Беларусь от 15 июля 2010 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь „О хозяйственных обществах“» учредительные договоры, заключенные при создании ООО и ОДО до принятия Закона от 15 июля 2010 г., продолжают действовать в части, не противоречащей этому Закону и уставу, после его вступления в силу (с 3 февраля 2011 г.) до прекращения деятельности соответствующего ООО (ОДО) либо до принятия учредителями (участниками) ООО (ОДО) решения о прекращении действия заключенных ими учредительных договоров.

210 С 3 февраля 2011 г. учредительные договоры ООО (ОДО) утратили силу учредительных документов, являются гражданско-правовыми договорами. Предусмотренные учредительными договорами права и обязанности сохраняют силу только для сторон этих договоров и применяются в части, не противоречащей Закону от 15 июля 2010 г. Учредительные договоры ООО (ОДО), заключенные до 3 февраля 2011 г., могут быть изменены или расторгнуты по общим правилам гл. 29 ГК. На соответствующие соглашение и (или) изменения действие ст. 48 ГК не распространяется, они не являются учредительными документами и не подлежат государственной регистрации (п. 12 постановления Пленума ВХС № 20).

211 На следующем этапе проходит учредительное собрание хозяйственного общества, на котором учредители (ст. 12 ЗоХО):

— утверждают оценку стоимости неденежных вкладов в уставный фонд хозяйственного общества в случае, если со-

гласно решению об учреждении хозяйственного общества его уставный фонд должен быть сформирован до его государственной регистрации;

— подписывают и (или) утверждают учредительные документы хозяйственного общества;

— образуют органы хозяйственного общества и избирают их членов;

— решают иные вопросы, предусмотренные ЗоХО.

В соответствии со ст. 68 ЗоХО на учредительном собрании АО помимо вопросов, названных выше, утверждается решение о выпуске акций. Решение о выпуске акций утверждается учредителями АО единогласно.

По общему правилу решения на учредительном собрании хозяйственного общества принимаются учредителями единогласно, за исключением случая, когда решения об образовании органов управления АО, его контрольных органов и избрании их членов принимаются его учредителями большинством не менее трех четвертей голосов от общего количества голосов учредителей АО (ч. 3 ст. 68 ЗоХО).

Каждый из учредителей участвует в учредительном собрании хозяйственного общества с правом голоса. Число голосов каждого учредителя определяется пропорционально размеру его вклада, подлежащего внесению в уставный фонд. В договоре о создании хозяйственного общества либо в протоколе собрания учредителей может быть установлено иное число голосов, принадлежащих каждому учредителю на учредительном собрании хозяйственного общества, за исключением случая, установленного ч. 4 ст. 68 ЗоХО: число принадлежащих учредителям АО голосов определяется пропорционально количеству подлежащих распределению среди них акций. Решения учредительного собрания хозяйственного общества оформляются протоколом, подлежащим подписанию всеми учредителями хозяйственного общества. В случае учреждения хозяйственного общества одним лицом учредительное собрание не проводится.

Объявленный в уставе уставный фонд должен быть сформирован в течение двенадцати месяцев с даты государствен-

ной регистрации хозяйственного общества, если иное не установлено законодательными актами либо если меньший срок формирования уставного фонда не определен уставом. Обратим внимание на тот факт, что уставный фонд — это не само имущество, не конкретные денежные средства, но именно размер, т. е. цифра, указанная в учредительных документах хозяйственного общества, ниже которой не должна опускаться стоимость имущества этого общества. Такого же мнения придерживается И. А. Саяпина: «Уставный фонд является основой имущественной обособленности хозяйственного общества как юридического лица — собственника. Он представляет собой не имущество в натуре, а условную величину — денежное выражение (оценку) совокупности долей его участников (акционеров)»¹⁵⁵. Таким образом, отечественным правом принята номинальная концепция уставного фонда (которая отличается от реальной тем, что в рамках последней в уставный фонд действительно передается какое-то имущество, которое должно быть в наличии у юридического лица в процессе его деятельности и тем самым гарантировать интересы реальных и потенциальных кредиторов). Поскольку реально передача имущества именно в уставный фонд не производится, а передается обществу, то и распоряжается общество переданным ему имуществом по своему усмотрению независимо от того, было или нет это имущество передано в оплату уставного фонда¹⁵⁶.

216 Статьей 28 ЗоХО определяются общие положения об уставном фонде хозяйственного общества. Порядок формирования уставного фонда устанавливается ЗоХО и иным законодательством. Уставный фонд хозяйственного общества определяет минимальный размер имущества этого общества, гарантирующего интересы его кредиторов.

217 Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов хозяйственного об-

¹⁵⁵ Саяпина И. А. Функции и структура уставного капитала общества с ограниченной ответственностью. 2005. № 6. С. 138.

¹⁵⁶ Николаев М. В. Уставный фонд хозяйственного общества.

щества окажется менее уставного фонда, это общество обязано в установленном порядке уменьшить свой уставный фонд до размера, не превышающего стоимости его чистых активов. В случае принятия решения об уменьшении уставного фонда хозяйственное общество в течение тридцати дней с даты принятия такого решения обязано письменно уведомить кредиторов общества об уменьшении уставного фонда общества и о его новом размере либо разместить в глобальной компьютерной сети интернет на официальном сайте юридического научно-практического журнала «Юстиция Беларуси» сообщение о принятом решении с последующим его опубликованием в приложении к указанному журналу. Кредиторы хозяйственного общества вправе в течение тридцати дней с даты направления им уведомления или в течение тридцати дней с даты размещения сообщения о принятом решении письменно потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств этого общества и возмещения им убытков. Хозяйственное общество вправе принять решение об изменении уставного фонда и в иных случаях в порядке, установленном ЗоХО.

Вкладом в уставный фонд хозяйственного общества могут **218** быть вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие оценку их стоимости (ст. 29 ЗоХО). Вносимое в уставный фонд хозяйственного общества имущество должно принадлежать учредителям (участникам) на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Вкладом в уставный фонд хозяйственного общества не может быть имущество, если право на его отчуждение ограничено собственником, законодательством или договором.

Уставный фонд хозяйственного общества не может быть **219** сформирован полностью за счет неденежного вклада в виде имущественных прав. При этом объем имущественных прав, вносимых в качестве вклада, не может быть более пятидесяти процентов уставного фонда хозяйственного общества. Уста-

вом хозяйственного общества могут быть определены виды имущества, которые не могут быть вкладом в уставный фонд этого общества.

- 220** При внесении в уставный фонд хозяйственного общества не-денежного вклада должна быть проведена оценка его стоимо-сти. В случае проведения независимой оценки стоимости вно-симого в уставный фонд хозяйственного общества неденежного вклада экспертиза достоверности этой оценки не проводится.

- При внесении учредителем (участником) в качестве вклада
- 221** в уставный фонд хозяйственного общества права пользования имуществом на ограниченный срок размер такого вклада опре-деляется исходя из арендной платы, исчисленной в порядке, установленном законодательством, за весь этот срок. В случае прекращения права пользования имуществом или ликвидации хозяйственного общества ранее указанного срока вклад участни-ка признается не внесенным на сумму арендной платы за остав-шийся период, если иное не предусмотрено уставом. Риск слу-чайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения имущества, внесенного в виде неденежного вклада в уставный фонд хозяйственного общества, возлагается на это общество.

- 222** Для ООО и ОДО учредители самостоятельно определяют размер уставного фонда. В соответствии с п. 8 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, ут-вержденного Декретом № 1, минимальный размер уставного фонда АО устанавливается в сумме, эквивалентной: 100 базо-вым величинам, — для ЗАО; 400 базовым величинам, — для ОАО. Эти минимальные размеры уставных фондов определя-ются в белорусских рублях исходя из размера базовой вели-чины, установленного на день, в который устав (изменения и (или) дополнения, связанные с изменением размера устав-ного фонда) представляется в регистрирующий орган.

- 223** Уставный фонд ряда коммерческих организаций (созда-ваемых чаще всего в организационно-правовой форме АО) формируется с учетом особенностей, установленных для них законодательством. Дело в том, что государственная регистра-ция банков, небанковских кредитно-финансовых организаций,

страховых организаций, страховых брокеров, объединений страховщиков, ОАО, созданных в процессе приватизации государственной собственности, изменений и (или) дополнений, вносимых в их уставы (учредительные договоры — для коммерческих организаций, действующих только на основании учредительных договоров), осуществляется в порядке, предусмотренном Положением о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом № 1, с учетом особенностей, установленных законодательством для соответствующих субъектов хозяйствования. Законодательными актами установлены особенности государственной регистрации этих субъектов хозяйствования с учетом осуществляемых ими видов деятельности. Так, до 1 января 2016 г. минимальный размер уставного фонда для вновь создаваемого (реорганизованного) банка был установлен в белорусских рублях в сумме, эквивалентной 25,0 млн евро (п. 1 постановления Правления Национального банка Республики Беларусь от 28 мая 2012 г. № 249 «О минимальном размере уставного фонда банка»). С 1 января по 31 марта 2016 г. минимальный размер уставного фонда (нормативного капитала) создаваемого банка, в том числе в результате реорганизации, установлен в сумме 450,0 млрд белорусских рублей (п. 1 постановления Правления Национального банка Республики Беларусь от 23 июня 2015 г. № 380 «О минимальном размере уставного фонда банка»). В дальнейшем планируется его оперативное изменение соответствующими актами Национального банка Республики Беларусь.

Минимальный размер уставного фонда страховщика устанавливается в сумме, эквивалентной 5 млн евро, страхового брокера — в сумме, эквивалентной 25,0 тыс. евро. Соответствие размера уставного фонда страховщика, страхового брокера минимальному размеру уставного фонда определяется путем пересчета внесенных в уставный фонд денежных средств в евро:

— в случае внесения денежных средств в белорусских рублях — по установленному Национальным банком официальному курсу белорусского рубля по отношению к евро на любую дату пересчета;

— в случае внесения денежных средств в иностранной валюте — путем пересчета иностранной валюты в белорусские рубли по установленному Национальным банком официальному курсу белорусского рубля по отношению к соответствующей иностранной валюте с последующим пересчетом белорусских рублей по установленному Национальным банком официальному курсу белорусского рубля по отношению к евро на любую дату пересчета.

- 225** Уставный фонд страховщика, страхового брокера должен быть сформирован его собственником имущества (учредителями, участниками) к дате государственной регистрации полностью. Часть уставного фонда, соответствующая его минимальному размеру, должна вноситься денежными средствами в иностранной валюте и (или) белорусских рублях исходя из указанного выше порядка пересчета внесенных в уставный фонд денежных средств в евро на дату принятия собственником имущества (учредителями, участниками) решения о формировании уставного фонда — для создаваемого страховщика, страхового брокера или решения об увеличении уставного фонда — для созданного страховщика, страхового брокера. Часть уставного фонда, превышающая его минимальный размер, установленный в законодательстве, может быть сформирована путем внесения собственником имущества (учредителями, участниками) страховщика, страхового брокера неденежных вкладов в порядке, установленном законодательством и учредительными документами этой организации.
- 226** Оплата иностранными инвесторами долей в уставных фондах (акций) страховщиков и страховых брокеров производится исключительно денежными средствами. Для формирования уставного фонда страховщика, страхового брокера могут быть использованы только собственные средства собственника имущества (учредителей, участников), а для формирования уставного фонда, связанного с его увеличением, — собственные средства собственника имущества (учредителей, участников) страховщика, страхового брокера и (или) источники собственных средств страховщика, страхового брокера.

Для формирования уставного фонда страховщика, страхового брокера, в том числе связанного с его увеличением, не могут быть использованы заемные средства (кредиты банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, займы, в том числе оформленные облигациями, и иные заемные средства) и (или) доходы, полученные преступным путем.

Под собственными средствами собственника имущества **227** (учредителей, участников) страховщика, страхового брокера следует понимать приобретенные законным способом денежные средства или иное имущество, принадлежащие им на праве собственности (праве хозяйственного ведения или оперативного управления). Под источниками собственных средств страховщика, страхового брокера следует понимать нераспределенную прибыль прошлых лет и фонды, созданные за счет прибыли, в случае, если названные источники не были использованы. В качестве неденежного вклада может выступать имущество, принадлежащее собственнику имущества (учредителям, участникам) страховщика, страхового брокера на праве собственности (праве хозяйственного ведения или оперативного управления), необходимое, пригодное для осуществления страховой деятельности и относящееся к основным средствам, за исключением объектов незавершенного строительства.

После государственной регистрации страховщик, страховой брокер должны постоянно иметь на своих счетах в банках Республики Беларусь денежные средства в сумме, соответствующей установленному в законодательстве минимальному размеру уставного фонда. При этом в качестве обеспечения минимального размера уставного фонда не могут выступать заемные средства, полученные страховой организацией, страховым брокером в виде кредитов банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, займов, в том числе оформленных облигациями, и иные заемные средства (п. 15, 16 Положения о страховой деятельности в Республике Беларусь, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г. № 530 «О страховой деятельности»).

- 229** Не допускается освобождение участника хозяйственного общества от обязанности внесения вклада в уставный фонд (оплаты акций), в том числе путем зачета требований к хозяйственному обществу, за исключением случаев, установленных законодательными актами.
- 230** До регистрации учредители обязаны подготовить учредительные документы хозяйственного общества. Учредительным документом хозяйственного общества является устав, утвержденный его учредителями (участниками) (ст. 14 ЗоХО).
- 231** Устав хозяйственного общества должен определять:
- наименование;
 - место его нахождения;
 - цели деятельности, а в случаях, предусмотренных законодательством, и предмет деятельности;
 - размер уставного фонда;
 - права и обязанности участников;
 - структуру, порядок избрания или образования, состав и компетенцию его органов;
 - порядок управления деятельностью хозяйственного общества;
 - орган управления либо лицо (работника) хозяйственного общества, уполномоченных на подготовку, созыв и проведение общего собрания его участников в случае, установленном ч. 4 ст. 50 ЗоХО (уполномоченный орган хозяйственного общества);
 - порядок принятия органами управления решений, включая перечень вопросов, решения по которым принимаются органами управления единогласно или квалифицированным большинством (не менее двух третей, трех четвертей) голосов;
 - условия и порядок распределения прибыли и убытков;
 - перечень представительств и филиалов;
 - ответственность общества, его участников;
 - порядок утверждения бухгалтерской (финансовой) отчетности хозяйственного общества (данных книги учета доходов и расходов), его представительств и филиалов;

— порядок и объем предоставления участникам информации о хозяйственном обществе;

— другие сведения, предусмотренные ЗоХО и иным законодательством.

В устав хозяйственного общества по согласию учредителей (участников) могут быть включены и иные положения, не противоречащие законодательству. **232**

Особенности АО предполагают их отражение в уставе. Согласно ст. 69 ЗоХО кроме сведений, указанных выше, устав АО должен содержать информацию: **233**

— об общем количестве акций, их номинальной стоимости, о категориях акций, эмитируемых АО, количестве акций каждой категории;

— о фиксированном размере дивиденда по привилегированным акциям (в стоимостном или процентном выражении по отношению к номинальной стоимости акций) либо о порядке его определения (в случае эмиссии привилегированных акций);

— о фиксированной стоимости имущества (в стоимостном или процентном выражении по отношению к номинальной стоимости акций), подлежащего передаче владельцу привилегированной акции в случае ликвидации АО, либо о порядке ее определения (в случае эмиссии привилегированных акций);

— об очередности выплаты дивидендов по каждому типу привилегированных акций, а также распределения имущества между акционерами — владельцами этих акций в случае ликвидации АО (в случае эмиссии привилегированных акций нескольких типов).

Устав АО должен содержать и иные сведения, если необходимость их включения в устав предусмотрена законом. **234**

Уставом ЗАО дополнительно к вышеназванному должны быть определены: **235**

— порядок действий акционера, который намерен продать принадлежащие ему акции, в том числе способ извещения общества и остальных акционеров о намерении продать акции, а также требования к информации, включаемой в это извещение (цена и иные условия продажи);

— порядок извещения обществом остальных акционеров о намерении акционера продать принадлежащие ему акции, в том числе способ извещения обществом акционеров, а также требования к информации, включаемой в это извещение (количество акций, которое каждый из остальных акционеров может приобрести в результате реализации преимущественного права на приобретение акций, цена и иные условия продажи);

— порядок и сроки реализации акционерами своего преимущественного права и права общества на приобретение акций, продаваемых другими акционерами ЗАО;

— порядок и срок внесения обществом предложения третьему лицу, определенному обществом, о приобретении, а также срок приобретения этим лицом акций, продаваемых акционерами ЗАО.

236 Уставом ЗАО может быть определен отличный от установленного ч. 1—5 ст. 73 ЗоХО порядок реализации преимущественного права покупки акций ЗАО, за исключением правил о необходимости извещения акционером всех остальных акционеров о своем намерении продать принадлежащие ему акции, об очередности их приобретения и требования о приобретении акций третьими лицами по цене не ниже цены, предложенной акционерам ЗАО. Устав ЗАО должен также содержать сведения о круге лиц либо о порядке определения круга лиц, среди которых возможно размещение и обращение акций, эмитируемых ЗАО. Это требование исключено из ст. 69 ЗоХО с 26 января 2016 г.

237 Изменения и (или) дополнения в устав хозяйственного общества вносятся в случаях и порядке, установленных ЗоХО и иными законодательными актами. На данный момент особенности установлены только все той же ст. 69 ЗоХО, которая говорит о том, что внесение изменений и (или) дополнений в устав АО осуществляется по решению общего собрания акционеров. Изменения и (или) дополнения, вносимые в устав хозяйственного общества, подлежат государственной регистрации в порядке, установленном законодательными актами,

и приобретают силу для третьих лиц с момента этой регистрации, если иное не установлено законодательными актами.

В отношении изменений и дополнений ЗоХО, которые вступили в силу с 2016 г., хозяйственные общества, зарегистрированные до 26 января 2016 г., при первом после 26 января 2016 г. внесении изменений и (или) дополнений в свои уставы обязаны привести их в соответствие с Законом Республики Беларусь от 15 июля 2015 г. № 308-З «О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам хозяйственных обществ». До приведения в соответствие с названным Законом уставы хозяйственных обществ действуют в части, не противоречащей данному Закону. **238**

Последний этап создания хозяйственного общества — государственная регистрация. После государственной регистрации учредители хозяйственного общества становятся участниками хозяйственного общества (ч. 2 ст. 13 ЗоХО). Государственная регистрация субъектов хозяйствования осуществляется на основании заявительного принципа в день подачи документов, необходимых для ее проведения (подп. 2.1 п. 2 Декрета № 1). Исключение составляют банки и небанковские кредитно-финансовые организации. Порядок их создания регулируется Банковским кодексом Республики Беларусь. В целом порядок государственной регистрации ООО и ОДО урегулирован Положением о регистрации субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом № 1. **239**

Порядок регистрации АО «осложнен» необходимостью эмиссии ценных бумаг. Согласно ч. 1 ст. 76 ЗоХО при учреждении АО все его акции должны быть распределены среди учредителей. Согласно ст. 70 ЗоХО акция является именной эмиссионной ценной бумагой, свидетельствующей о вкладе в уставный фонд АО, эмитируемой на неопределенный срок в бездокументарной форме и удостоверяющей определенный объем прав владельца в зависимости от ее категории (простая (обыкновенная) или привилегированная), типа (для привилегированной акции). АО вправе эмитировать акции двух категорий: простые (обыкновенные) и привилегированные. Каж- **240**

дая простая (обыкновенная) акция удостоверяет одинаковый объем прав ее владельца.

241 Уставом АО может быть предусмотрена эмиссия привилегированных акций одного или нескольких типов. Каждая привилегированная акция одного типа удостоверяет одинаковый объем прав ее владельца, определенный уставом АО с соблюдением требований ЗоХО. Типы привилегированных акций различаются объемом удостоверяемых ими прав, в том числе фиксированным размером дивиденда и (или) очередностью его выплаты и (или) фиксированной стоимостью имущества, подлежащего передаче в случае ликвидации АО, и (или) очередностью его распределения. Доля привилегированных акций всех типов в общем объеме уставного фонда АО не должна превышать двадцати пяти процентов.

242 Общее собрание акционеров, если это предусмотрено уставом АО, вправе принять решение об изменении количества акций без изменения размера уставного фонда. Изменение количества акций без изменения размера уставного фонда осуществляется путем обмена двух или более акций общества на одну новую акцию измененной номинальной стоимости той же категории (типа) (консолидация акций) либо обмена одной акции общества на две или более акций измененной номинальной стоимости той же категории (типа) (дробление акций). При этом не допускаются изменение количества акционеров и соотношение их долей и образование частей акций (дробных акций). Одновременно с принятием решения о консолидации или дроблении акций общее собрание акционеров обязано принять решение о внесении соответствующих изменений в устав АО относительно номинальной стоимости и количества акций общества соответствующей категории (типа). Законодательными актами или уставом АО могут быть установлены ограничения суммарной номинальной стоимости или количества простых (обыкновенных) и (или) привилегированных акций, принадлежащих одному акционеру, либо доли принадлежащих ему таких акций в общем объеме уставного фонда АО.

С 1 января 2016 г. вступил в силу Закон Республики Беларусь от 5 января 2015 г. «О рынке ценных бумаг». Он регулирует отношения, связанные с эмиссией, обращением и погашением эмиссионных ценных бумаг, профессиональной и биржевой деятельностью по ценным бумагам, со всеми видами ценных бумаг. Поскольку процедура создания АО непосредственно связана с эмиссией такой ценной бумаги, как акция, соответствующие отношения регулируются названным законом, если иное не установлено законодательством о хозяйственных обществах. 243

В соответствии с общими положениями об эмиссии эмиссионных ценных бумаг (ст. 12 Закона Республики Беларусь от 5 января 2015 г. «О рынке ценных бумаг») процедура эмиссии эмиссионных ценных бумаг, если иное не предусмотрено Законом, законодательными актами Республики Беларусь о приватизации, актами законодательства Республики Беларусь о ценных бумагах, включает следующие этапы: 244

- принятие решения о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг, а в случаях, установленных законодательством Республики Беларусь о хозяйственных обществах, и его утверждение;

- регистрация проспекта эмиссии в случае эмиссии облигаций, а также акций, размещаемых путем открытой подписки (продажи);

- заверение краткой информации об эмиссии в случае эмиссии эмиссионных ценных бумаг, размещаемых путем проведения открытой подписки (продажи);

- государственная регистрация выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг или регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг фондовой биржей или иной организацией, уполномоченной на регистрацию эмиссионных ценных бумаг, в случае, если в соответствии с настоящим Законом и иными законодательными актами Республики Беларусь о ценных бумагах выпуск (дополнительный выпуск) эмиссионных ценных бумаг не подлежит государственной регистрации;

- размещение эмиссионных ценных бумаг;
 - представление в республиканский орган государственного управления, осуществляющий государственное регулирование рынка ценных бумаг, отчета об итогах размещения выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг.
- 245** Эмиссионные ценные бумаги, выпуск (дополнительный выпуск) которых не прошел государственную регистрацию, не подлежат размещению, если иное не предусмотрено Законом и иными законодательными актами Республики Беларусь о ценных бумагах.
- 246** Эмиссия эмиссионных ценных бумаг может предусматривать размещение эмиссионных ценных бумаг путем проведения подписки либо продажи, а также путем распределения среди акционеров в случае увеличения уставного фонда АО за счет собственного капитала этого общества либо иными способами, определенными законодательством Республики Беларусь о ценных бумагах и о приватизации, а также иностранным правом в случае размещения акций за пределами Республики Беларусь. Подписка (продажа) на эмиссионные ценные бумаги может осуществляться в открытой или закрытой формах на организованном либо неорганизованном рынках с учетом особенностей, установленных законодательством Республики Беларусь о ценных бумагах.
- 247** Подписка (продажа) на эмиссионные ценные бумаги считается открытой, если об этом объявлено эмитентом или если она отвечает одному из следующих критериев:
- эмиссионные ценные бумаги предназначены для размещения среди субъектов гражданского права, круг которых заранее индивидуально определить невозможно;
 - эмиссионные ценные бумаги предлагаются к продаже более чем пятидесяти субъектам гражданского права, за исключением некоторых случаев.
- 248** При проведении закрытой подписки (продажи) на эмиссионные ценные бумаги они размещаются среди заранее индивидуально определенного круга субъектов гражданского права, число которых не превышает пятидесяти, либо ограни-

ченного круга лиц, порядок определения которых устанавливается в соответствии с законодательством Республики Беларусь о хозяйственных обществах, а также в соответствии с учредительными документами эмитента.

Акции обеспечиваются имуществом АО, за исключением случаев учреждения АО. Акция неделима, образование ее дробных частей не допускается. Размещение акций при создании АО осуществляется путем их распределения среди его учредителей (участников). При создании АО, если иное не установлено законодательными актами Республики Беларусь, акции эмитируются в размере объявленного в уставе уставного фонда, а при увеличении уставного фонда АО или реорганизации юридических лиц в форме слияния, разделения, выделения или преобразования акции эмитируются в размере оплаченного уставного фонда.

Размещение акций по цене ниже их номинальной стоимости не допускается, при этом размещение акций может осуществляться по цене, превышающей их номинальную стоимость, указанную в решении о выпуске акций. Номинальная стоимость акции должна быть выражена только в официальной денежной единице Республики Беларусь.

Порядок выпуска акций при создании АО путем учреждения либо реорганизации юридического лица (юридических лиц) и при реорганизации АО в форме присоединения регулируется гл. 4 Инструкции о некоторых вопросах выпуска и государственной регистрации ценных бумаг, утвержденной постановлением Министерства финансов Республики Беларусь от 11 декабря 2009 г. № 146. Выпуск акций АО, созданного путем учреждения либо реорганизации юридического лица (юридических лиц), и АО, к которому осуществлено присоединение, включает:

- заключение договора на депозитарное обслуживание эмитента (за исключением АО, к которому осуществлено присоединение);

- представление в регистрирующий орган документов для государственной регистрации акций;

— осуществление регистрирующим органом государственной регистрации акций (п. 48).

252 Выпуск акций при создании АО осуществляется на сумму вкладов, внесенных учредителями (участниками) в уставный фонд (при создании АО путем учреждения, за исключением ЗАО, имеющих статус коммерческой организации с иностранными инвестициями), либо за счет имущества (собственных средств) юридических лиц (юридического лица), участвовавших в реорганизации, в соответствии с передаточным актом (при реорганизации в форме слияния либо преобразования) или разделительным балансом (при реорганизации в форме разделения либо выделения) (п. 51).

253 Количество выпускаемых акций каждой категории, каждого типа привилегированных акций, номинальная стоимость акции, порядок распределения выпускаемых акций среди участников создаваемого АО, размер уставного фонда создаваемого АО определяются договором о создании АО (п. 53). Именно на основании последнего оформляется решение о выпуске акций (п. 55), которое подписывается руководителем, главным бухгалтером или соответствующими уполномоченными лицами и утверждается собранием, где в соответствии с законодательными актами утверждается устав возникающего АО (п. 56).

254 При выпуске простых (обыкновенных), привилегированных акций при создании АО, а также при выпуске привилегированных акций, тип которых не зарегистрирован в Государственном реестре ценных бумаг, осуществляется государственная регистрация ценных бумаг регистрирующим органом путем внесения соответствующих сведений в Государственный реестр ценных бумаг (п. 23). Документы для государственной регистрации акций при создании АО представляются в двухмесячный срок с даты государственной регистрации АО (п. 26). При осуществлении государственной регистрации акций эмитенту выдается письмо, содержащее сведения о зарегистрированных в Государственном реестре ценных бумаг акциях данной категории, данного типа привилегированных акций,

с приложением свидетельства о государственной регистрации ценных бумаг (п. 27). Суммарная номинальная стоимость всех зарегистрированных в Государственном реестре ценных бумаг акций одного эмитента должна соответствовать размеру уставного фонда данного эмитента.

В соответствии со ст. 11 Закона Республики Беларусь от 255 5 января 2015 г. «О рынке ценных бумаг» права на эмиссионные ценные бумаги, эмитированные в бездокументарной форме, возникают с момента зачисления этих ценных бумаг на счет «депо» владельца в порядке, установленном республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг. Права, удостоверяемые эмиссионными ценными бумагами, эмитированными в бездокументарной форме, считаются возникшими у их владельцев с момента фиксации прав на указанные ценные бумаги депозитарием.

Хозяйственное общество подлежит государственной ре- 256 гистрации в том порядке, который установлен для всех субъектов хозяйствования законодательными актами, в частности, Положением о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом № 1. Данные государственной регистрации включаются в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (п. 1 ст. 47 ГК). Хозяйственное общество считается созданным с момента его государственной регистрации, т. е. с даты проставления штампа на уставе и внесения записи о государственной регистрации юридического лица в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (п. 2 ст. 47 ГК). Хозяйственное общество считается созданным на неопределенный срок, если иное не установлено уставом.

Создание хозяйственного общества возможно путем ре- 257 организации иных юридических лиц. Статьи 15—23 ЗоХО посвящены регулированию различных видов реорганизации хозяйственного общества. Более подробно мы рассмотрим реорганизацию хозяйственного общества ниже.

3.4. Правовой режим имущества хозяйственного общества

- 258 С момента своего создания хозяйственное общество образует единый обособленный имущественный комплекс. Учредители (участники) хозяйственного общества утрачивают право собственности на имущество, переданное обществу в качестве своего вклада. Взамен они приобретают обязательственно-правовые требования к своему юридическому лицу, в частности, на часть дохода (дивиденд), часть имущества, оставшуюся после ликвидации данного хозяйственного общества (ликвидационная квота), и на участие в управлении делами общества, соотносимое с размером их доли¹⁵⁷.
- 259 Законодательство не дает четкого разграничения смежных понятий «имущество хозяйственного общества» и «уставный фонд хозяйственного общества». Последний образуется для обеспечения деятельности хозяйственного общества путем внесения участниками вкладов. Однако, на наш взгляд, некорректно говорить, что уставный фонд является частью имущества хозяйственного общества¹⁵⁸, поскольку законодательство ничего не говорит о судьбе вкладов и обязанности сохранять неизменный состав имущества, поступившего в виде вкладов. Иными словами, соответствие заявленному размеру уставного фонда не означает, что общество не может использовать имущество, вложенное участниками, по своему усмотрению. Оно обязано сохранять размер, но не состав уставного фонда. Общество не может абсолютно свободно принимать решение и изменять (увеличивать или уменьшать) размер уставного фонда. Требуется как соблюдение формальностей, так и совершение реальных операций, суть которых зависит от вида хозяйственного общества. Для хозяйственных обществ, минимальный размер уставного фонда которых

¹⁵⁷ Чигир В. Ф. Юридические лица // Пром.-торговое право. 1999. № 1. С. 55.

¹⁵⁸ Калита Л. В. Право хозяйственных объединений: учеб.-метод. пособие. Минск: Изд-во МИУ, 2004. С. 23.

установлен в законодательстве, он фактически является критерием легальности осуществления деятельности. В связи с этим для них существует особое основание ликвидации. Имущество хозяйственного общества образуется не только за счет вкладов; его состав и размер могут относительно свободно изменяться, более того, не всегда это зависит от воли участников. Однако юридическая связь между имуществом и уставным фондом обнаруживается в требовании соответствия стоимости чистых активов хозяйственного общества размеру уставного фонда.

Имущество хозяйственного общества составляют основные фонды и оборотные средства, а также иные ценности. В состав этого имущества входят: **260**

- имущество, переданное учредителями (участниками) хозяйственного общества в его уставный фонд в виде вкладов;

- имущество, приобретенное хозяйственным обществом в процессе осуществления им предпринимательской деятельности;

- поступления, полученные в результате использования имущества (плоды, продукция, доходы), если иное не предусмотрено законодательством или договором об использовании этого имущества;

- имущество унитарных предприятий и учреждений, учрежденных хозяйственным обществом;

- имущество, приобретенное хозяйственным обществом по другим основаниям, допускаемым законодательством. Статья 31 ЗоХО устанавливает правовой режим имущества хозяйственного общества, а именно право собственности хозяйственного общества на свое имущество.

Принудительное изъятие у хозяйственного общества имущества не допускается, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами, а также согласно постановлению суда. **261**

Хозяйственному обществу может быть передано в порядке, установленном законодательством, имущество во владение и пользование. **262**

- 263 Формирование имущества вновь возникающих хозяйственных обществ в результате реорганизации других хозяйственных обществ или юридических лиц иных организационно-правовых форм осуществляется за счет имущества юридических лиц, участвующих в реорганизации.

3.5. Управление в хозяйственных обществах

- 264 В мировой практике сложились три основных типичных структуры управления хозяйственного общества. В англо-американской правовой системе традиционно применяется двухзвенная структура: общее собрание участников — совет директоров. В романо-германской правовой системе используется либо трехзвенная система: общее собрание участников — наблюдательный совет — правление (Германия), либо смешанная, когда допускается по выбору учредителей как двухзвенная, так и трехзвенная структура управления (Франция)¹⁵⁹. В Республике Беларусь законодательством допускается последний вариант. Общие положения об органах хозяйственного общества установлены ст. 33 ЗоХО. Органами хозяйственного общества являются органы управления хозяйственного общества и его контрольные органы. Порядок образования органов хозяйственного общества, избрания их членов определяется ЗоХО, иными законодательными актами и уставом хозяйственного общества.

- 265 В настоящее время высшим органом управления хозяйственного общества является общее собрание участников хозяйственного общества. Это закономерно, поскольку самые важные в деятельности общества вопросы должны решаться участниками совместно. Очевидно, что с появлением хозяйственного общества с одним участником высший орган управления таких обществ будет определяться по-иному. Согласно новым положениям ЗоХО в хозяйственном обществе, состоящем из одного участника, общее собрание участников не созывается и не проводится. Полномочия общего собра-

¹⁵⁹ Лантев В. В. Акционерное право. С. 7.

ния участников хозяйственного общества осуществляет этот участник. Таким образом, единственный участник такого хозяйственного общества будет единолично определять судьбу хозяйственного общества, что означает значительное отличие в решении многих юридических аспектов деятельности таких обществ по сравнению с традиционными хозяйственными обществами с несколькими участниками.

Законодательством предусмотрена как общая, так и исключительная компетенция общего собрания участников. Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания участников хозяйственного общества, не могут быть переданы на решение других органов управления этим обществом. Что касается иной компетенции общего собрания участников, наоборот, решение этих вопросов может быть передано в компетенцию других органов управления. Так, вопросы компетенции, перечисленные в ч. 1 ст. 35 ЗоХО, могут быть отнесены уставом к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества. Эти вопросы не могут быть переданы на решение исполнительного органа хозяйственного общества, за исключением вопросов создания и ликвидации представительств и филиалов этого общества, которые могут быть отнесены уставом к компетенции исполнительного органа в случае, если в хозяйственном обществе не предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета), а также вопроса о предоставлении безвозмездной (спонсорской) помощи в соответствии с ч. 4 ст. 35 ЗоХО, которая вступила в силу с 2016 г. Согласно этой норме вопрос о предоставлении безвозмездной (спонсорской) помощи уставом хозяйственного общества может быть передан на решение его исполнительного органа с возложением на него обязанности ежеквартально отчитываться о предоставлении такой помощи перед советом директоров (наблюдательным советом) этого общества или общим собранием участников в случае, если в хозяйственном обществе не предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета). Вопросы, отнесенные к компетенции совета дирек-

266

торов (наблюдательного совета) хозяйственного общества, не могут быть переданы на решение исполнительных органов хозяйственного общества, если иное не установлено ч. 1 и 2 ст. 108 ЗоХО или Президентом Республики Беларусь.

267 В соответствии со ст. 34 к исключительной компетенции общего собрания участников хозяйственного общества относятся:

- изменение устава хозяйственного общества;
- изменение размера уставного фонда хозяйственного общества;

- избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) хозяйственного общества и досрочное прекращение их полномочий, за исключением случаев, когда в соответствии с ч. 5 ст. 51 ЗоХО полномочия члена (членов) совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества прекращаются досрочно без принятия решения общего собрания участников хозяйственного общества;

- утверждение годовых отчетов, годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности хозяйственного общества (данных книги учета доходов и расходов) и распределение прибыли и убытков этого общества при наличии и с учетом заключения ревизионной комиссии (ревизора) и в установленных ЗоХО случаях — аудиторского заключения;

- решение о реорганизации хозяйственного общества и об утверждении передаточного акта или разделительного баланса;

- решение о ликвидации хозяйственного общества, создание ликвидационной комиссии, назначение ее председателя или ликвидатора и утверждение промежуточного ликвидационного и ликвидационного балансов, за исключением случаев, когда решение о ликвидации этого общества принято регистрирующим органом или судом в соответствии с законодательными актами;

- определение размера вознаграждений и компенсации расходов членам совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии (ревизору) за исполнение ими своих обязанностей;

— утверждение в случаях, предусмотренных ЗоХО, локальных нормативных правовых актов хозяйственного общества;

— предоставление иным органам управления хозяйственного общества права однократного принятия решений по отдельным вопросам, не отнесенным к исключительной компетенции общего собрания участников хозяйственного общества;

— определение порядка ведения общего собрания участников хозяйственного общества в части, не урегулированной законодательством, уставом и локальными нормативными правовыми актами хозяйственного общества;

— решение иных вопросов, предусмотренных законодательными актами.

К исключительной компетенции общего собрания участников хозяйственного общества его уставом может быть также отнесено решение иных вопросов. **268**

К компетенции общего собрания участников хозяйственного общества согласно ст. 35 ЗоХО относятся: **269**

— определение основных направлений деятельности хозяйственного общества;

— решение о создании объединений юридических лиц, не являющихся юридическими лицами, и об участии в таких объединениях;

— решение о создании и ликвидации представительств и филиалов хозяйственного общества;

— решение о создании других юридических лиц, а также об участии в них;

— решение о создании, реорганизации и ликвидации хозяйственным обществом унитарных предприятий и учреждений;

— определение условий оплаты труда членов исполнительных органов хозяйственного общества или размера оплаты услуг управляющей организации (управляющего);

— утверждение оценки стоимости неденежных вкладов в уставный фонд хозяйственного общества на основании заключения об оценке или экспертизы достоверности оценки стоимости неденежного вклада;

— решение о предоставлении безвозмездной (спонсорской) помощи в соответствии с законодательными актами;

— решение иных вопросов, предусмотренных ЗоХО и уставом.

270 Порядок проведения общих собраний участников хозяйственного общества установлен ст. 36—49 ЗоХО. В частности, могут проводиться очередные и внеочередные общие собрания участников. Очередные общие собрания участников хозяйственного общества проводятся не реже одного раза в год в срок, установленный уставом. Законом установлена обязанность хозяйственного общества проводить ежегодно годовое общее собрание участников, на котором утверждаются годовые отчеты, годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность (данные книги учета доходов и расходов) и распределение прибыли и убытков этого общества. На годовом общем собрании участников хозяйственного общества также должны быть рассмотрены вопросы избрания членов совета директоров (наблюдательного совета), если его образование предусмотрено законом, иными законодательными актами и уставом, и ревизионной комиссии (ревизора). Помимо ЗоХО порядок проведения общего собрания участников хозяйственного общества определяется уставом, а в части, не урегулированной ими, — локальными нормативными правовыми актами хозяйственного общества, утвержденными общим собранием его участников, и (или) решениями этого собрания.

271 С 26 января 2016 г. ст. 36 ЗоХО дополнена ч. 8 следующего содержания: положения ст. 36, определяющие порядок и сроки созыва и проведения общего собрания участников хозяйственного общества, не применяются к хозяйственному обществу, состоящему из одного участника, за исключением срока, установленного ч. 4 для проведения годового общего собрания участников хозяйственного общества, в течение которого этим участником должны быть приняты решения по вопросам, предусмотренным ч. 3 и 4 ст. 36 ЗоХО.

272 Подготовку к проведению общего собрания участников хозяйственного общества проводит уполномоченный орган

(если иное не установлено уставом, это совет директоров или наблюдательный совет) в соответствии с требованиями ст. 38 ЗоХО. Он принимает решение о проведении общего собрания участников, извещает лиц, имеющих право на участие в общем собрании, не менее чем за тридцать дней до даты его проведения, если иное не установлено уставом (не менее чем за пятьдесят дней — если повестка дня включает вопрос об избрании членов совета директоров (наблюдательного совета) кумулятивным голосованием).

Исполнительный орган хозяйственного общества также 273 готовится к годовому общему собранию участников, в частности, он обязан подготовить информацию о деятельности этого общества за отчетный период, содержащую сведения согласно ч. 8, 9 ст. 39 ЗоХО.

Вопросы, связанные с повесткой дня общего собрания 274 участников хозяйственного общества, подробно урегулированы ст. 40—41 ЗоХО, в частности, порядок и условия внесения предложений в повестку дня лицами, имеющими право на участие в общем собрании, порядок формирования повестки дня уполномоченным органом. Решение уполномоченного органа хозяйственного общества о мотивированном отказе в принятии предложений в повестку дня, а также уклонение этого органа от принятия соответствующего решения могут быть оспорены лицами, внесшими эти предложения, в суде.

Пунктом 17 постановления Пленума ВХС № 20 установ- 275 лены особенности рассмотрения дел по таким искам. Ответчиком является хозяйственное общество, а истцами — лица, внесшие предложения в повестку дня общего собрания участников, которым такое право предоставлено ст. 40, 37, 80, ч. 11 ст. 13 ЗоХО, а именно: участники хозяйственного общества; акционеры (акционер), являющиеся в совокупности владельцами двух и более процентов голосующих акций АО, если уставом АО не предусмотрено меньшее количество голосующих акций; лица, которые приобрели права пользования и (или) распоряжения долей (частью доли) в уставном фонде (акциями) на основании договора, если иное не уста-

новлено законодательными актами; лица, уполномоченные в соответствии с законодательными актами на управление наследственным имуществом в случае смерти участника хозяйственного общества.

276 Обжалованию подлежит решение или бездействие (при уклонении от принятия соответствующего решения) уполномоченного органа хозяйственного общества. Решения уполномоченных органов хозяйственного общества об отказе в принятии предложений в повестку дня должны быть оформлены протоколами общего собрания участников, совета директоров (наблюдательного совета), коллегиального исполнительного органа или приказами (распоряжениями) единоличного исполнительного органа, лица, возглавляющего коллегиальный исполнительный орган. Действия и (или) решение неуполномоченного органа хозяйственного общества или действия и (или) уведомление уполномоченного органа хозяйственного общества, не основанные на решении уполномоченного органа, оформленном в установленном порядке, могут быть обжалованы как бездействие (уклонение уполномоченного органа хозяйственного общества от принятия соответствующего решения). Хозяйственный суд может признать обжалованное решение недействительным или бездействие незаконным, если они не соответствуют законодательству.

277 Существует три формы проведения общего собрания участников: очная, заочная и смешанная (ст. 42 ЗоХО). Общее собрание участников хозяйственного общества признается правомочным (имеет кворум), если его участники обладают в совокупности более чем пятьюдесятью процентами голосов от общего количества голосов, принадлежащих участникам хозяйственного общества, если уставом не предусмотрено для кворума большее число голосов. В случае отсутствия установленного кворума годовое общее собрание участников должно быть проведено, а внеочередное общее собрание участников может быть проведено повторно с той же повесткой дня. Повторное общее собрание участников хозяйствен-

ного общества имеет кворум, если его участники обладают в совокупности более чем тридцатью процентами голосов от общего количества голосов, если уставом не предусмотрено для кворума большее число голосов (ст. 43 ЗоХО).

Общее собрание участников хозяйственного общества, **278** проводимое в очной либо смешанной форме, ведет его председатель, избираемый на срок и в порядке, определенные уставом и (или) этим собранием. Председательствовать может лицо, осуществляющее полномочия единоличного исполнительного органа, либо председатель коллегиального исполнительного органа или совета директоров (наблюдательного совета), если иное не предусмотрено уставом и законом. Если это предусмотрено уставом, ведение протокола общего собрания участников осуществляет секретарь этого собрания, избираемый либо назначаемый в порядке, определенном уставом. В иных случаях ведение протокола общего собрания участников обеспечивает председатель этого общего собрания (ст. 44 ЗоХО).

Каким образом принимаются решения на общем собрании участников, установлено в ст. 45 ЗоХО, за исключением случаев, когда для ООО и ОДО иное установлено в уставе. При принятии решения участник общества обладает числом голосов, пропорциональным размеру (количеству) принадлежащей ему доли в уставном фонде (акций) этого общества, а иное лицо, имеющее право на участие в общем собрании, обладает числом голосов, пропорциональным размеру (количеству) доли в уставном фонде (акций), право на которую (которые) или право на управление которой (которыми) оно приобрело. Решения общего собрания участников принимаются простым большинством голосов (более пятидесяти процентов) лиц, принявших участие в этом собрании, за исключением случаев, предусмотренных ЗоХО и уставом, когда для принятия решений по отдельным вопросам требуется квалифицированное большинство от числа голосов указанных лиц или от общего количества голосов участников хозяйственного общества либо когда решение указанными лицами или все-

ми участниками хозяйственного общества принимается единогласно. Решения об утверждении локальных нормативных правовых актов общества в случаях, предусмотренных ЗоХО, принимаются большинством, не менее трех четвертей от числа голосов лиц, принявших участие в общем собрании его участников. Решения общего собрания участников по вопросам избрания членов совета директоров (наблюдательного совета) могут приниматься путем проведения кумулятивного голосования. Голосование может быть открытым либо голосованием бюллетенями. Уставом может быть предусмотрено открытое голосование карточками.

280 Решение общего собрания участников хозяйственного общества может быть оспорено. В настоящее время действует глава 6 постановления Пленума ВХС № 20 «Особенности рассмотрения исков об обжаловании решения общего собрания участников хозяйственного общества». Согласно п. 18 решения общего собрания могут быть обжалованы в суд участником АО в течение шести месяцев, а участником ООО и ОДО — в течение двух месяцев со дня, когда они узнали или должны были узнать о принятии таких решений. По таким искам ответчиком является хозяйственное общество, а истцом может быть: участник хозяйственного общества (в том числе участник — наследник, правопреемник участника); выбывший (исключенный) участник хозяйственного общества, если обжалованное решение связано с реализацией прав и законных интересов истца, вытекающих из его участия в хозяйственном обществе.

281 По искам участников — наследников, правопреемников участников хозяйственного общества срок исковой давности исчисляется по правилам ст. 202 ГК.

282 Из ч. 7 ст. 45 ЗоХО следует возможность обжалования решений общего собрания участников хозяйственного общества:

— принятых с нарушением требований ЗоХО и иного законодательства или устава и наряду с этим также нарушающих права и законные интересы участника этого общества,

не принимавшего участия в голосовании либо голосовавшего против их принятия;

— нарушающих права и законные интересы участника этого общества, не принимавшего участия в голосовании либо голосовавшего против их принятия;

— принятых с нарушением требований ЗоХО и иного законодательства или устава, если истец голосовал за принятие обжалованного решения.

Иск может быть удовлетворен, если обжалованным решением нарушены: **283**

— требования (императивные положения) ЗоХО, иного законодательства или устава и наряду с этим также права и законные интересы истца как участника хозяйственного общества, не принимавшего участия в голосовании либо голосовавшего против;

— требования (императивные положения) ЗоХО, иного законодательства или устава в случае, если истец голосовал за принятие обжалованного решения;

— права и законные интересы истца как участника хозяйственного общества, не принимавшего участия в голосовании, в связи с отсутствием и ненадлежащим извещением о проведении общего собрания участников;

— права и законные интересы истца как участника хозяйственного общества и наряду с этим голосование истца, голосовавшего против, могло повлиять на результаты голосования. Например, при голосовании по вопросам, для принятия решения по которым ЗоХО и уставом требуется квалифицированное большинство от числа голосов лиц, принявших участие в собрании участников, или от общего количества голосов участников либо когда решение лицами, принявшими участие в собрании участников хозяйственного общества, или всеми участниками хозяйственного общества принимается единогласно.

В удовлетворении иска может быть отказано, если: **284**

— обжалованным решением затрагиваются права и законные интересы истца как участника хозяйственного обще-

ства, но не нарушены требования (императивные положения) ЗоХО, иного законодательства или устава и наряду с этим голосование истца, голосовавшего против или отсутствовавшего и извещенного о проведении общего собрания участников надлежащим образом, не могло повлиять на результаты голосования;

— истец голосовал за принятие обжалованного решения общего собрания участников и такое решение принято с соблюдением требований (императивных положений) ЗоХО и иного законодательства или устава. Хозяйственный суд вправе с учетом всех обстоятельств дела отказать в иске, если количество голосов отдельного участника не могло повлиять на результаты голосования.

285 С 26 января 2016 г. сокращен срок для оспаривания решения общего собрания участников, принятого с нарушением требований законодательства или устава и нарушающего права и (или) законные интересы участника (бывшего участника) этого общества, с шести до трех месяцев. Для участника (бывшего участника) ООО или ОДО срок не изменился.

286 В ст. 45 появились положения о решении суда по иску об оспаривании решения общего собрания участников ЗоХО. Так, в соответствии с новыми нормами суд вправе с учетом всех обстоятельств дела оставить в силе оспариваемое решение, если голосование участника (бывшего участника) хозяйственного общества не могло повлиять на результаты голосования или исполнение решения не повлекло за собой причинение убытков участнику (бывшему участнику) хозяйственного общества либо если возникновение иных неблагоприятных последствий для него и допущенные нарушения, указанные в Законе, не являются существенными. В случае, если судом удовлетворен иск участника (бывшего участника) об оспаривании решения общего собрания участников хозяйственного общества, такое решение считается недействительным с момента его принятия.

287 В хозяйственном обществе, состоящем из одного участника, решениями общего собрания являются письменные реше-

ния этого участника. В случае, если единственным участником хозяйственного общества является другое хозяйственное общество, в уставе последнего должен быть определен орган, уполномоченный на принятие решений по вопросам, отнесенным уставом первого хозяйственного общества к компетенции общего собрания его участников.

Порядок заочного голосования определен ст. 46 ЗоХО. **288**

Согласно ст. 47 ЗоХО по результатам проведения общего собрания участников не позднее пяти дней после его закрытия составляется протокол общего собрания участников хозяйственного общества. К протоколу прилагается список лиц, зарегистрировавшихся для участия в общем собрании участников, и (или) лиц, заполненные бюллетени которых получены в порядке, установленном уставом. Список лиц, зарегистрировавшихся для участия в общем собрании участников хозяйственного общества, должен содержать подписи этих лиц. Будущая ч. 3 ст. 47 говорит о том, что копия протокола общего собрания участников хозяйственного общества предоставляется участникам этого общества по их требованию в порядке, предусмотренном уставом хозяйственного общества для предоставления информации о хозяйственном обществе. За предоставление копии протокола может взиматься плата, размер которой не должен превышать затраты на ее изготовление. **289**

Основания и порядок созыва внеочередного общего собрания участников хозяйственного общества регулируются ст. 48—49 ЗоХО. **290**

Уровень капитализации в хозяйственном обществе выше, чем в хозяйственных товариществах, поэтому наряду с общим собранием участников у хозяйственного общества существуют органы исполнительного характера, действующие оперативно и принимающие решения по всем текущим вопросам. В хозяйственном обществе также образуются следующие органы управления: **291**

— совет директоров (наблюдательный совет) — в соответствии с ЗоХО, иными законодательными актами и уставом;

— исполнительный орган хозяйственного общества — коллегиальный исполнительный орган (правление или дирекция) и (или) единоличный исполнительный орган (директор или генеральный директор) — в соответствии с ЗоХО и уставом.

292 Совет директоров (наблюдательный совет), исполнительный и контрольный органы подотчетны общему собранию участников хозяйственного общества, а в хозяйственном обществе, состоящем из одного участника, — этому участнику.

293 Статья 50 ЗоХО определяет компетенцию совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества. В новой редакции она будет звучать следующим образом. К компетенции совета директоров (наблюдательного совета) в соответствии с законом и уставом относятся вопросы общего руководства деятельностью хозяйственного общества, в частности:

- определение стратегии развития хозяйственного общества;

- утверждение годового финансово-хозяйственного плана хозяйственного общества, если подготовка такого плана предусмотрена уставом, и контроль за его выполнением;

- созыв общего собрания участников хозяйственного общества и решение вопросов, связанных с его подготовкой и проведением;

- принятие решения о выпуске хозяйственным обществом эмиссионных ценных бумаг, за исключением принятия решения о выпуске акций;

- утверждение решения о выпуске эмиссионных ценных бумаг, за исключением утверждения решения о выпуске акций;

- принятие решения о приобретении хозяйственным обществом ценных бумаг этого общества, за исключением принятия решения о приобретении акций;

- утверждение стоимости имущества хозяйственного общества в случае совершения крупной сделки и сделки, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированных лиц, эмиссии (выдачи) ценных бумаг, а также в иных установленных законодательством или уставом случаях необходимости определения стоимости имущества хо-

зяйственного общества, для совершения сделки с которым требуется решение общего собрания участников или совета директоров (наблюдательного совета);

— использование резервных и других фондов хозяйственного общества;

— принятие решения о крупных сделках и сделках, в совершении которых имеется заинтересованность аффилированных лиц, если решение этого вопроса отнесено уставом к компетенции совета директоров (наблюдательного совета);

— выбор и утверждение аудиторской организации (аудитора) и определение существенных условий договора оказания аудиторских услуг с аудиторской организацией (аудитором), за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 86 и ч. 2 ст. 110 ЗоХО;

— утверждение условий договоров с управляющей организацией (управляющим) и исполнителем оценки;

— утверждение в случаях, предусмотренных ЗоХО, локальных нормативных правовых актов хозяйственного общества;

— решение иных вопросов, предусмотренных законодательными актами и уставом.

В новой редакции ст. 85 ЗоХО к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) АО, кроме вопросов, названных в ст. 50 ЗоХО, относятся: **294**

— определение рекомендуемого размера дивидендов и срока их выплаты;

— утверждение депозитария и условий депозитарного договора с эмитентом с учетом требований, установленных законодательством.

Решениями общего собрания участников хозяйственного общества могут определяться конкретные полномочия совета директоров (наблюдательного совета) в пределах его компетенции, определенной уставом хозяйственного общества. **295**

Совет директоров создается не во всех хозяйственных обществах. В случае, если в хозяйственном обществе не предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета), решение вышеназванных вопросов, если иное не пре- **296**

дусмотрено законодательными актами, относится к компетенции общего собрания участников хозяйственного общества, за исключением вопроса о созыве общего собрания участников и вопросов, связанных с его подготовкой и проведением, для решения которых уставом должен быть определен уполномоченный орган хозяйственного общества, а также вопросов, которые уставом согласно действующему закону могут быть переданы на решение его исполнительных органов.

- 297** Совет директоров (наблюдательный совет) образуется в случаях, предусмотренных законом, иными законодательными актами и уставом хозяйственного общества (ст. 51 ЗоХО). Так, создание этого органа в АО с числом акционеров более пятидесяти обязательно (п. 2 ст. 103 ГК). В АО с числом акционеров более одной тысячи количественный состав совета директоров (наблюдательного совета) не может быть менее семи членов, а в АО с числом акционеров более десяти тысяч — менее девяти членов. В АО с числом акционеров более ста избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) осуществляется кумулятивным голосованием, если иное не предусмотрено уставом общества. В АО с числом акционеров более одной тысячи избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) осуществляется кумулятивным голосованием. В уставе АО может быть определено количество независимых директоров в составе совета директоров (наблюдательного совета) (ст. 84 ЗоХО).

- 298** По мнению некоторых специалистов, нецелесообразно устанавливать в законодательстве зависимость между количеством членов совета директоров и количеством акционеров. Нет никаких доказательств, что это повышает эффективность работы совета директоров. Авторам представляется более эффективным возложить на фондовые биржи контроль за численностью этого органа¹⁶⁰ АО.

¹⁶⁰ Корпоративная реформа и гармонизация корпоративного законодательства России и ЕС / А. Астапович [и др.]; под общ. ред. А. Астаповича. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. XXVI.

Членами совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества могут быть только физические лица. Необязательно, чтобы член совета директоров (наблюдательного совета) был участником этого общества. **299**

В состав совета директоров (наблюдательного совета) **300** могут входить члены его коллегиального исполнительного органа, количество которых с учетом ограничения, предусмотренного ч. 3 ст. 54 ЗоХО, не должно составлять более одной четверти от общего количества членов этого совета. Уставом может быть предусмотрена обязательность включения в состав совета директоров (наблюдательного совета) представителя работников и (или) профессионального союза. Переизбираться в состав совета директоров (наблюдательного совета) можно неограниченное число раз.

Полномочия члена (членов) совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества могут быть прекращены досрочно по решению общего собрания участников. В случае избрания членов совета директоров (наблюдательного совета) кумулятивным голосованием решение о досрочном прекращении их полномочий может быть принято только в отношении всех членов этого совета. Полномочия члена совета директоров (наблюдательного совета) прекращаются досрочно без принятия решения общего собрания участников в связи с выбытием члена совета директоров (наблюдательного совета) из состава этого совета в случае подачи им заявления о своем выходе, смерти члена совета директоров (наблюдательного совета), объявления его умершим, признания недееспособным или безвестно отсутствующим. В случае выбытия члена (членов) совета директоров (наблюдательного совета) из его состава совет директоров (наблюдательный совет) продолжает осуществлять свои полномочия до избрания нового состава совета директоров (наблюдательного совета), за исключением случая, предусмотренного ч. 3 ст. 52 ЗоХО, а также случаев, когда в соответствии с законом и уставом требуется единогласное принятие решения всеми членами совета директоров (наблюдательного совета). **301**

- 302** Члены совета директоров (наблюдательного совета) для организации своей деятельности избирают председателя. Председатель организует работу совета директоров (наблюдательного совета), в том числе созывает и проводит заседания совета директоров (наблюдательного совета) и председательствует на них. Совет директоров (наблюдательный совет) вправе в любое время переизбрать своего председателя большинством голосов от общего количества членов этого совета, если большее число голосов не предусмотрено уставом.
- 303** Председатель совета директоров (наблюдательного совета) либо иной уполномоченный член совета директоров (наблюдательного совета) в случае образования в хозяйственном обществе в соответствии с уставом коллегиального исполнительного органа вправе присутствовать на его заседаниях и вносить предложения по рассматриваемым вопросам без права голоса при принятии решений по этим вопросам.
- 304** Членам совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества, если это предусмотрено уставом и (или) установлено общим собранием, в период исполнения ими своих обязанностей могут выплачиваться вознаграждения и (или) компенсироваться расходы в размерах, установленных общим собранием участников хозяйственного общества.
- 305** Права и обязанности членов совета директоров (наблюдательного совета) и его председателя определяются законом, иным законодательством и уставом. Требования к квалификационным, профессиональным и иным качествам кандидатов в члены совета директоров (наблюдательного совета), а также порядок принятия решений советом директоров (наблюдательным советом) в части, не урегулированной уставом, могут быть определены соответствующим локальным нормативным правовым актом хозяйственного общества, утвержденным общим собранием его участников.
- 306** Порядок проведения заседаний совета директоров (наблюдательного совета) установлен ст. 52 ЗоХО, а также определяется уставом. Заседание совета директоров (на-

блюдательного совета) хозяйственного общества признается правомочным, если на нем присутствует не менее половины от количества избранных его членов, если уставом не определено большее число.

Решения совета директоров (наблюдательного совета) **307** хозяйственного общества принимаются на его заседаниях большинством голосов от количества членов совета директоров (наблюдательного совета), присутствующих на заседании, если ЗоХО и (или) уставом для принятия его решений не предусмотрено большее число голосов. При принятии решений советом директоров (наблюдательным советом) каждый его член обладает одним голосом, если иное не предусмотрено уставом. В случае равенства голосов членов совета директоров (наблюдательного совета) при принятии решений этим советом его председатель имеет право решающего голоса, если иное не предусмотрено уставом. Решения совета директоров (наблюдательного совета) оформляются протоколом, который подписывается председателем этого совета. Передача своих полномочий, включая право голоса, членом совета директоров (наблюдательного совета) иному лицу, в том числе другому члену совета директоров (наблюдательного совета), не допускается. Решения совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества могут приниматься методом опроса его членов, если это предусмотрено уставом.

Для текущего руководства деятельностью хозяйственного **308** общества создается исполнительный орган хозяйственного общества. В соответствии со ст. 54 ЗоХО и уставом хозяйственного общества общее собрание участников либо совет директоров (наблюдательный совет) избирает исполнительный орган, который может быть представлен одним лицом, осуществляющим полномочия единоличного исполнительного органа хозяйственного общества, или несколькими членами и лицом, возглавляющим коллегиальный исполнительный орган хозяйственного общества. Эти лица могут быть и не из числа участников хозяйственного общества.

- 309** Роль лица, выполняющего функции исполнительного органа, несколько отличается в разных видах хозяйственных обществ. Так, в ООО и ОДО управляющий (управляющие) должен выполнять решения и указания участников общества. Его личная ответственность в этом случае не слишком велика. В АО деятельность исполнительного органа на практике обширнее, что влечет более высокий уровень принятия управленческих решений, так же как и более высокую личную ответственность руководителя.
- 310** Лицо, осуществляющее полномочия единоличного исполнительного органа хозяйственного общества, либо лицо, возглавляющее коллегиальный исполнительный орган хозяйственного общества, не вправе входить в состав совета директоров (наблюдательного совета). Указанные лица вправе присутствовать на заседаниях совета директоров (наблюдательного совета) и вносить предложения по рассматриваемым вопросам без права голоса при принятии решений по этим вопросам.
- 311** В хозяйственном обществе могут создаваться в соответствии с уставом и единоличный, и коллегиальный исполнительные органы. В этом случае лицо, осуществляющее полномочия единоличного исполнительного органа, одновременно осуществляет также функции лица, возглавляющего коллегиальный исполнительный орган.
- 312** Все эти лица либо являются работниками хозяйственного общества, либо выполняют свои функции на основании гражданско-правового договора. Трудовой договор (контракт), гражданско-правовой договор от имени хозяйственного общества подписываются председателем общего собрания участников, на котором были избраны соответствующие лица, или иным физическим лицом (участником), уполномоченным решением этого собрания, а в случае образования в хозяйственном обществе совета директоров (наблюдательного совета) — председателем совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества или иным его членом, уполномоченным этим советом. Уставом может быть предусмотрено, что

эти договоры подписываются лицом, осуществляющим полномочия единоличного исполнительного органа, по согласованию с советом директоров (наблюдательным советом).

Локальным нормативным правовым актом, утвержденным **313** общим собранием участников либо советом директоров (наблюдательным советом), могут устанавливаться требования к квалификационным, профессиональным и иным качествам кандидатов в члены исполнительного органа, а также порядок принятия решений этим органом в части, не урегулированной уставом.

Именно единоличный исполнительный орган либо лицо, **314** возглавляющее коллегиальный исполнительный орган, в пределах своей компетенции является тем лицом, которое без доверенности действует от имени этого общества: представляет его интересы (в том числе в органах управления иных юридических лиц, участником которых является хозяйственное общество), совершает сделки от имени хозяйственного общества и др. (ст. 53 ЗоХО). Фактически к компетенции исполнительного органа отнесены все вопросы, которые не входят в компетенцию иных, названных выше, органов. В западной корпоративной практике существует иной подход. Например, в Германии действует «принцип четырех глаз», когда документы от имени компании подписываются двумя уполномоченными лицами. То есть один человек не может представлять все хозяйственное общество, особенно если это АО. Таким образом, уменьшается риск мошенничества и прочих преступных махинаций¹⁶¹.

Исполнительный орган хозяйственного общества отчитывается перед общим собранием участников и советом директоров (наблюдательным советом) при его наличии и организует выполнение решений этих органов. **315**

Вопросы приостановления полномочий, досрочного прекращения полномочий исполнительного органа регулируются ч. 5—8 ст. 53 ЗоХО. **316**

Полномочия исполнительного органа хозяйственного общества по решению общего собрания участников могут быть **317**

¹⁶¹ Там же. С. XXII.

переданы по договору другой коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему).

318 Порядок принятия решений исполнительным органом хозяйственного общества освещен в ст. 55 ЗоХО. В частности, единоличный исполнительный орган либо лицо, возглавляющее коллегиальный исполнительный орган, издают приказы (распоряжения) и дают указания. Решения коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества принимаются на его заседаниях и оформляются протоколом. Последние необходимы для контроля деятельности исполнительного органа общим собранием участников, советом директоров (наблюдательным советом), ревизионной комиссией (ревизором). Решения исполнительного органа хозяйственного общества обязательны для всех работников.

319 В настоящее время пределы деятельности каждого из членов любого органа хозяйственного общества определены в общем виде: при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей они должны действовать в интересах этого общества добросовестно и разумно. Эта норма дублирует положение ГК.

320 Новая редакция ч. 6 ст. 33 ЗоХО фактически будет определять принципы, по которым обязаны действовать члены органов хозяйственного общества при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей. Они:

— должны действовать на основе открытости (доводить до сведения общего собрания и совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества информацию в соответствии с требованиями закона, иного законодательства, с уставом и (или) локальными нормативными правовыми актами хозяйственного общества, а также доводить иную информацию, которая может оказать влияние на исполнение членами этого совета своих полномочий) в интересах этого общества добросовестно и разумно;

— должны обеспечивать равное и справедливое отношение ко всем участникам хозяйственного общества;

— не должны использовать имущество хозяйственного общества или допускать его использование не в соответствии с уставом этого общества, решениями общего собрания участников и (или) совета директоров (наблюдательного совета), а также в личных целях;

— не должны уклоняться от исполнения ими своих обязанностей, предусмотренных законом и уставом хозяйственного общества.

Члены совета директоров (наблюдательного совета), **321** члены коллегиального исполнительного органа, лицо, осуществляющее полномочия единоличного исполнительного органа ОАО, обязаны в письменной форме сообщать совету директоров (наблюдательному совету) о всех своих сделках с ценными бумагами общества, а также о сделках с ценными бумагами этого общества их супруга (супруги), родителей, совершеннолетних детей и их супругов, усыновителей, совершеннолетних усыновленных (удочеренных) и их супругов, деда, бабушки, совершеннолетних внуков и их супругов, родных братьев и сестер и родителей супруга (супруги) в порядке, предусмотренном уставом общества (ст. 84 ЗоХО).

Члены органов хозяйственного общества в соответствии **322** с их компетенцией несут ответственность перед хозяйственным обществом за убытки, причиненные этому обществу их виновными действиями (бездействием), в порядке, установленном уставом хозяйственного общества и законодательством. При этом не несут ответственности, если иное не предусмотрено ст. 57¹ ЗоХО, члены органов хозяйственного общества, голосовавшие против решения, которое повлекло причинение этому обществу убытков, или не принимавшие участия в таком голосовании, а также в иных случаях, установленных законодательными актами. В случае, если ответственность несут несколько членов органов хозяйственного общества, их ответственность перед хозяйственным обществом является солидарной. В случае отказа членов органов хозяйственного общества в добровольном возмещении убытков они могут быть взысканы в интересах общества

в судебном порядке по иску самого хозяйственного общества, членов совета директоров (наблюдательного совета), уполномоченных его решением, принятым большинством не менее двух третей голосов всех членов совета директоров (наблюдательного совета), а также участников хозяйственного общества, уполномоченных решением общего собрания, принятым большинством не менее трех четвертей от числа голосов лиц, принявших участие в этом собрании.

323 Контрольным органом хозяйственного общества является ревизионная комиссия или ревизор. Общим собранием участников хозяйственного общества могут быть образованы и иные контрольные органы, если это предусмотрено уставом в соответствии с ЗоХО. Закон регулирует порядок создания и деятельности ревизионной комиссии (ревизора) в ст. 59—60. Избирает ревизора или ревизионную комиссию общее собрание участников. Эти лица не могут входить в иные органы управления хозяйственного общества. К компетенции ревизионной комиссии (ревизора) относится проведение ревизий по всем или нескольким направлениям деятельности либо проверок по одному или нескольким взаимосвязанным направлениям или за определенный период этой деятельности, осуществляемой хозяйственным обществом, его филиалами и представительствами. Лица, деятельность которых проверяется, не вправе участвовать в проведении ревизий или проверок по соответствующим вопросам.

324 Количественный состав ревизионной комиссии хозяйственного общества, компетенция ревизионной комиссии (ревизора) хозяйственного общества по вопросам, не предусмотренным ЗоХО, определяются уставом и (или) локальным нормативным правовым актом, утвержденным общим собранием участников.

325 Заключение ревизионной комиссии (ревизора) по результатам проведенной ревизии или проверки составляется в соответствии со ст. 60 ЗоХО. Заключение ревизионной комиссии (ревизора) хозяйственного общества по результатам проведения ежегодной ревизии вносится на рассмотрение общего

собрания участников этого общества при утверждении годового отчета, годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности (данных книги учета доходов и расходов) и распределения прибыли и убытков хозяйственного общества.

3.6. Сделки, совершаемые хозяйственным обществом в процессе обычной хозяйственной деятельности, и сделки, выходящие за ее пределы

В процессе своей деятельности хозяйственное общество совершает множество различных сделок. В связи с тем, что последствия их совершения могут серьезно влиять на благосостояние хозяйственного общества, права и обязанности его участников, законодательство выделяет несколько категорий сделок и устанавливает специальные требования, с ними связанные. 326

Во-первых, все сделки хозяйственного общества можно разделить на сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности, и сделки, выходящие за ее пределы. Сделками, совершаемыми хозяйственным обществом в процессе осуществления им обычной хозяйственной деятельности, признаются сделки, совершаемые обществом три и более раз в течение последних двенадцати месяцев, в частности, сделки по приобретению обществом сырья и материалов, необходимых для осуществления производственно-хозяйственной деятельности, реализации готовой продукции, выполнению работ (оказанию услуг) (ч. 6 ст. 57 ЗоХО). 327

Во-вторых, среди сделок, выходящих за пределы обычной хозяйственной деятельности, выделяются сделки, в совершении которых имеется заинтересованность аффилированных лиц хозяйственного общества, взаимосвязанные сделки, крупные сделки. 328

Перечень аффилированных лиц хозяйственного общества — т. е. физических и юридических лиц, способных прямо и (или) косвенно (через иных физических и (или) юридических лиц) определять решения либо оказывать влияние на их принятие хозяйственным обществом, а также юридических лиц, на при- 329

нятие решений которыми хозяйственное общество оказывает такое влияние, — установлен в ст. 56 ЗоХО. Статьей 57 ЗоХО определяется заинтересованность аффилированных лиц в совершении хозяйственным обществом сделки. Заинтересованность аффилированных лиц в совершении хозяйственным обществом сделки признается в случае, если эти лица:

- являются стороной сделки или выступают в интересах третьих лиц в их отношениях с хозяйственным обществом;

- владеют (каждый в отдельности или в совокупности) двадцатью и более процентами долей в уставном фонде (акций) юридического лица, являющегося стороной сделки или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с хозяйственным обществом;

- являются собственниками имущества юридического лица, являющегося стороной сделки или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с хозяйственным обществом;

- являются членами органов управления, занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной сделки или выступающего в интересах третьих лиц в их отношениях с хозяйственным обществом;

- в иных случаях, определенных уставом.

330 Законом установлен особый порядок принятия решения о такой сделке — оно принимается общим собранием участников большинством от общего количества голосов участников хозяйственного общества, не заинтересованных в совершении этой сделки. Возможны также случаи принятия решения о сделке иным органом хозяйственного общества. В уставе может быть предусмотрено, что к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) отнесено принятие решения о сделке, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированных лиц, в случае, если стоимость имущества, являющегося предметом сделки или нескольких взаимосвязанных сделок, не превышает двух процентов балансовой стоимости активов хозяйственного общества, определенной на основании данных бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период (стоимости активов хозяй-

ственного общества, определенной на первое число месяца, в котором совершается сделка, на основании данных его книги учета доходов и расходов (далее — стоимость активов)), если более высокий процент не установлен уставом. Уставом или решением общего собрания участников общества может быть определено, что в целях отнесения сделок, в совершении которых имеется заинтересованность аффилированных лиц, к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) стоимость имущества, являющегося предметом сделки или нескольких взаимосвязанных сделок, должна сопоставляться со стоимостью активов хозяйственного общества, определенной на основании независимой оценки на первое число месяца, в котором совершается сделка.

Взаимосвязанными сделками признаются: сделка и иная **331** сделка, направленная на обеспечение исполнения обязательств по первой сделке (исключено с 26 января 2016 г.); сделки, совершение которых прямо предусмотрено ранее совершённой сделкой (предварительный и основной договоры) (исключено с 26 января 2016 г.); сделки с однородными обязательствами, совершённые с участием одних и тех же лиц за определенный уставом период времени; несколько сделок с имуществом, которое может использоваться как единое целое по общему назначению (единый имущественный комплекс, сложные вещи и др.); иные сделки, признаваемые взаимосвязанными сделками уставом или решением общего собрания участников хозяйственного общества. С 2016 г. исключена возможность признания сделок взаимосвязанными решением общего собрания участников.

Решение о сделке, в совершении которой имеется заин- **332** тересованность аффилированных лиц, принимается большинством голосов всех членов совета директоров (наблюдательного совета), не заинтересованных в совершении этой сделки, — независимых директоров. Независимым директором признается член совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества, который без учета этого статуса не является в соответствии с ЗоХО аффилированным

лицом этого общества. Если в составе совета директоров (наблюдательного совета) число независимых директоров менее установленного уставом кворума для проведения заседания совета директоров (наблюдательного совета), решение о такой сделке принимается общим собранием участников.

- 333** Решения общего собрания участников хозяйственного общества (совета директоров (наблюдательного совета)) о сделке, в совершении которой имеется заинтересованность его аффилированных лиц, не требуется в случае:

— если все участники хозяйственного общества являются аффилированными лицами этого общества и заинтересованы в совершении такой сделки;

— если сделка одновременно отвечает следующим условиям: сделка совершается хозяйственным обществом в процессе осуществления им обычной хозяйственной деятельности и условия такой сделки существенно не отличаются от условий аналогичных сделок.

- 334** Аффилированные лица хозяйственного общества при осуществлении хозяйственным обществом сделки, в совершении которой имеется их заинтересованность, обязаны действовать в интересах общества и проявлять должные осмотрительность и добросовестность, как если бы они проявляли их при осуществлении хозяйственным обществом аналогичной сделки, в совершении которой их заинтересованность отсутствовала.

- 335** Все эти положения не будут применяться к хозяйственному обществу, состоящему из одного участника, который одновременно осуществляет полномочия единоличного исполнительного органа этого общества.

- 336** Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированного лица хозяйственного общества и которая совершена с нарушением требований ЗоХО, является оспоримой и может быть признана судом недействительной по иску участников хозяйственного общества, самого хозяйственного общества, а также членов совета директоров (наблюдательного совета).

В случае причинения хозяйственному обществу убытков **337** в результате осуществления сделки, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированного лица хозяйственного общества, такое лицо несет перед хозяйственным обществом ответственность в размере убытков, причиненных им этому обществу. В случае отказа аффилированного лица в добровольном возмещении убытков они могут быть взысканы в интересах общества в судебном порядке по иску самого хозяйственного общества, членов совета директоров (наблюдательного совета), уполномоченных его решением, принятым большинством не менее двух третей голосов всех членов совета директоров (наблюдательного совета), а также участников хозяйственного общества, уполномоченных решением общего собрания, принятым большинством не менее трех четвертей от числа голосов лиц, принявших участие в этом собрании.

В случае, если ответственность несут несколько аффили- **338** рованных лиц хозяйственного общества, их ответственность перед хозяйственным обществом является солидарной. Эта норма с 26 января 2016 г. перенесена из рассматриваемой статьи в новую ст. 57¹ о последствиях совершения хозяйственным обществом сделки, в совершении которой имеется заинтересованность его аффилированных лиц. Статья 57¹ ЗоХО имеет следующее содержание. Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированных лиц хозяйственного общества, совершённая с нарушением предусмотренных законом требований и (или) нарушающая права и законные интересы хозяйственного общества, участников этого общества, является оспоримой и может быть признана судом недействительной по иску участников хозяйственного общества, самого хозяйственного общества, а также членов совета директоров (наблюдательного совета), коллегиально-го исполнительного органа.

Рассматриваемая сделка, совершённая с нарушением преду- **339** смотренных ЗоХО требований, не может быть признана недействительной при наличии одного из следующих обстоятельств:

— голосование участников хозяйственного общества, членов совета директоров (наблюдательного совета), обратившихся с иском о признании такой сделки недействительной, не могло повлиять на результаты голосования, если эти участники (члены совета директоров (наблюдательного совета)) были надлежащим образом извещены о проведении общего собрания участников хозяйственного общества (заседания совета директоров (наблюдательного совета)), на котором принято решение о совершении такой сделки;

— не доказано, что совершение такой сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков хозяйственному обществу или участникам этого общества, обратившимся с иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них;

— к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства о последующем принятии общим собранием участников хозяйственного общества, советом директоров (наблюдательным советом) решения о такой сделке в порядке, предусмотренном ЗоХО для принятия решения о совершении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность аффилированных лиц.

340 В случае причинения хозяйственному обществу убытков в результате совершения изучаемой сделки такое лицо несет перед хозяйственным обществом ответственность в размере причиненных убытков, если данное аффилированное лицо предложило к заключению сделку заведомо не в интересах этого общества и (или) не приняло мер по предотвращению ее заключения. При этом, если аффилированное лицо, заинтересованное в совершении сделки, получило вследствие ее совершения доходы, хозяйственное общество вправе требовать возмещения наряду с другими убытками также упущенной выгоды в размере не менее полученных этим лицом доходов.

341 Члены совета директоров (наблюдательного совета), принявшие решение о сделке, в результате совершения которой хозяйственному обществу причинены убытки, несут ответственность перед этим обществом в размере понесенного им

ущерба солидарно с указанными аффилированными лицами. Освобождается (освобождаются) от возмещения указанного ущерба не заинтересованный (не заинтересованные) в такой сделке член (члены) совета директоров (наблюдательного совета), в том числе голосовавший (голосовавшие) за принятие решения (принявший (принявшие) решение) об этой сделке, в случае, если будет доказано, что он (они) действовал (действовали) надлежащим образом с соблюдением требований к деятельности членов органов управления хозяйственного общества.

Член совета директоров (наблюдательного совета) хозяй- 342
ственного общества, не принимавший в соответствии с ч. 3
ст. 57 ЗоХО участия в принятии решения (не принимавший
решение) о сделке, в совершении которой имеется его заинтере-
сованность, в случае причинения этому обществу убытков
в результате ее совершения несет перед хозяйственным об-
ществом ответственность в размере понесенных им убытков,
если этот член совета директоров (наблюдательного совета),
действуя недобросовестно, предложил к заключению сделку
заведомо не в интересах данного общества и (или) не принял
мер по предотвращению ее заключения. В случае, если вслед-
ствие совершения указанной сделки этим членом совета ди-
ректоров (наблюдательного совета) получены доходы, он обя-
зан возместить хозяйственному обществу упущенную выгоду
в размере не менее полученных доходов.

При этом принятие, фактически одобрение общим собра- 343
нием участников решения о сделке, в результате совершения
которой хозяйственному обществу причинены убытки, не ос-
вобождает от ответственности аффилированных лиц за при-
чиненные убытки.

Инициировать обращение к председателю совета директо- 344
ров (наблюдательного совета) с требованием о вынесении во-
проса о возмещении вышеназванными лицами причиненных
обществу убытков могут член совета директоров (наблюда-
тельного совета), голосовавший против принятия решения
о такой сделке, либо не заинтересованное в указанной сделке

лицо, осуществляющее полномочия единоличного исполнительного органа, либо председатель коллегиального исполнительного органа, или иной его член либо участник (участники). Они должны обратиться с этим требованием письменно.

345 Также в ст. 57 устанавливается порядок принятия решения по указанному выше требованию советом директоров. В случае, если председателем совета директоров (наблюдательного совета) не приняты меры по созыву заседания совета директоров (наблюдательного совета) либо обратившимися лицами не получено решение совета директоров (наблюдательного совета) по вопросу возмещения указанных убытков, либо советом директоров (наблюдательным советом) принято решение о непредъявлении требования о возмещении указанных убытков, или эти лица отказались добровольно возместить убытки, они могут быть взысканы в интересах этого общества в судебном порядке по иску самого хозяйственного общества, не заинтересованных в сделке членов совета директоров (наблюдательного совета), уполномоченных его решением, принятым большинством не менее двух третей голосов не заинтересованных в сделке членов совета директоров (наблюдательного совета), либо участника (участников) хозяйственного общества.

346 В случае, если в хозяйственном обществе не предусмотрено образование совета директоров (наблюдательного совета), не заинтересованное в указанной сделке лицо, осуществляющее полномочия единоличного исполнительного органа, либо председатель коллегиального исполнительного органа или иной его член, либо участник (участники) хозяйственного общества вправе потребовать проведения внеочередного общего собрания участников для принятия решения о возмещении убытков. В случае, если уполномоченным органом хозяйственного общества в срок не позднее пяти календарных дней со дня получения требования о созыве и проведении общего собрания участников не принято решение о его созыве и проведении, либо общим собранием участников не принято решение о предъявлении к лицам, определенным ч. 3 ст. 57¹,

требования о возмещении указанных убытков, или эти лица отказались добровольно возместить убытки, такие убытки могут быть взысканы в интересах этого общества в судебном порядке по иску самого хозяйственного общества либо не заинтересованных в сделке председателя коллегиального исполнительного органа или иного его члена, либо участника (участников) хозяйственного общества.

Характеризуя в целом положения законодательства о сделках с заинтересованностью, отметим, что соответствующее определение охватывает слишком большое количество сделок. Отсутствие четкого механизма определения размера ущерба, причиненного в результате их заключения, в итоге приводит к недостаточной эффективности защиты прав акционеров. **347**

В законодательстве также выделяется такая категория, **348** как крупные сделки хозяйственного общества. Крупной сделкой хозяйственного общества является сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, влекущих приобретение, отчуждение или возможность отчуждения хозяйственным обществом прямо либо косвенно денежных средств и (или) иного имущества, стоимость которого составляет двадцать и более процентов балансовой стоимости активов этого общества, определенной на основании данных бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении такой сделки (стоимости активов) (ст. 58 ЗоХО).

Уставом хозяйственного общества могут быть определены **349** и иные сделки, решения о совершении которых принимаются в том же порядке, что и решения о совершении крупной сделки. С балансовой стоимостью активов (стоимостью активов) сопоставляется в случае приобретения имущества хозяйственного общества, являющегося предметом крупной сделки, сумма сделки, а в случае отчуждения или возможности отчуждения имущества, являющегося предметом крупной сделки: стоимость такого имущества, определенная на основании данных бухгалтерской отчетности (книги учета дохо-

дов и расходов), если указанная стоимость равна или выше суммы сделки; сумма сделки, если стоимость имущества, определенная на основании данных бухгалтерской отчетности (книги учета доходов и расходов), ниже суммы сделки.

350 Уставом или решением общего собрания участников общества может быть определено, что в целях отнесения сделки к крупным сделкам стоимость активов хозяйственного общества должна определяться на основании независимой оценки на первое число месяца, в котором совершается сделка. В будущем этот вопрос можно будет разрешить только в уставе. В данном случае со стоимостью активов, определенной на основании независимой оценки, должна сопоставляться сумма сделки.

351 Основным требованием к порядку совершения крупных сделок хозяйственного общества является то, что они могут совершаться по решению общего собрания его участников, если уставом принятие такого решения не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) этого общества или иное не установлено Президентом Республики Беларусь. Если решение о совершении крупной сделки отнесено уставом к компетенции совета директоров (наблюдательного совета), такое решение принимается всеми членами этого совета единогласно. Если единогласное решение советом директоров (наблюдательным советом) хозяйственного общества не принято, решение о совершении крупной сделки принимается общим собранием участников этого общества.

352 Общее собрание участников принимает решение о совершении крупной сделки, предметом которой является имущество стоимостью:

— от двадцати до пятидесяти процентов балансовой стоимости активов (стоимости активов) хозяйственного общества, — большинством не менее двух третей от числа голосов лиц, принявших участие в общем собрании, если большее число голосов не предусмотрено уставом хозяйственного общества;

— пятьдесят и более процентов балансовой стоимости активов (стоимости активов) хозяйственного общества, —

большинством не менее трех четвертей от числа голосов лиц, принявших участие в общем собрании, если большее число голосов не предусмотрено уставом хозяйственного общества.

Внесение изменений в условия крупной сделки осуществляется по решению органа управления хозяйственного общества, принявшего решение о совершении крупной сделки, т. е. общего собрания участников или совета директоров (наблюдательного совета). Общее собрание участников одновременно с принятием решения о совершении крупной сделки может принять решение о передаче полномочий по внесению изменений в ее условия, за исключением изменения сторон и предмета сделки, совету директоров (наблюдательному совету) хозяйственного общества. В этом случае решение совета директоров (наблюдательного совета) о внесении изменений в условия крупной сделки принимается в порядке, который рассмотрен выше (всеми членами единогласно). **353**

Возможны случаи, когда сделка представляет собой одновременно крупную сделку и сделку, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированных лиц. В этом случае решение о такой сделке принимается в порядке, установленном для второй категории сделок, за исключением случая, когда в совершении такой сделки заинтересованы все участники хозяйственного общества. Тогда решение о совершении последней принимается в порядке, установленном для крупных сделок. **354**

Последствия несоблюдения законодательства о крупной сделке установлены ч. 10 ст. 58 ЗоХО, а также ч. 11 и 12, которые вступают в силу с 2016 г. Крупная сделка, совершённая с нарушением требований закона, является оспоримой и может быть признана судом недействительной по иску участников хозяйственного общества, самого хозяйственного общества, а также членов совета директоров (наблюдательного совета), коллегиального исполнительного органа. **355**

Такая крупная сделка не может быть признана недействительной при наличии одного из следующих обстоятельств: **356**

— голосование участников хозяйственного общества, членов совета директоров (наблюдательного совета), обра-

тившихся с иском о признании крупной сделки недействительной, не могло повлиять на результаты голосования, если эти участники (члены совета директоров (наблюдательного совета)) были надлежащим образом извещены о проведении общего собрания участников хозяйственного общества (заседания совета директоров (наблюдательного совета)), на котором принято решение о совершении крупной сделки;

— не доказано, что совершение данной сделки повлекло или может повлечь за собой причинение убытков хозяйственному обществу или участникам этого общества, обратившимся с иском, либо возникновение иных неблагоприятных последствий для них;

— к моменту рассмотрения дела в суде представлены доказательства о последующем принятии хозяйственным обществом решения о крупной сделке в порядке, предусмотренном ЗоХО для принятия решения о совершении крупных сделок.

- 357 Что касается хозяйственного общества, состоящего из одного участника, который одновременно осуществляет полномочия единоличного исполнительного органа, то к нему положения ст. 58 ЗоХО не применяются.

3.7. Права участников хозяйственного общества и их осуществление

- 358 В соответствии со ст. 13 ЗоХО учредители хозяйственного общества после его государственной регистрации становятся участниками хозяйственного общества.

- 359 Участниками хозяйственного общества являются также лица, получившие право собственности, право хозяйственного ведения или оперативного управления на долю в уставном фонде (акции) хозяйственного общества. Приобретатель доли (части доли) в уставном фонде ООО осуществляет права и несет обязанности участника с момента уведомления в порядке ч. 5 ст. 101 ЗоХО этого общества об указанном отчуждении. Государственные органы, органы местного управления и самоуправления не вправе выступать участниками

хозяйственного общества, если иное не установлено законодательством. Унитарные предприятия, государственные объединения, а также финансируемые собственниками учреждения могут быть участниками хозяйственного общества с разрешения собственника (уполномоченного собственником органа), если иное не установлено законодательными актами.

Хозяйственное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного участника (норма действует с 2016 г.). **360**

Участие в хозяйственном обществе отдельных категорий граждан (физических лиц) может быть запрещено или ограничено законом, а участие юридических лиц может быть ограничено лишь в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами. **361**

Участники хозяйственного общества имеют обязательственные права в отношении этих обществ, а также могут иметь вещные права только на имущество, которое они передали хозяйственному обществу в пользование в качестве вкладов в уставные фонды. Права участников хозяйственного общества перечислены, в частности, в ст. 64, 92, 93, 97 ГК, ст. 13, 71, 72, 73, 97—101, 103 ЗоХО. **362**

Участники хозяйственного общества вправе: **363**

1) участвовать в управлении делами общества, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами;

2) получать информацию о деятельности общества и знакомиться с его документацией в объеме и порядке, установленных уставом;

3) принимать участие в распределении прибыли;

4) получать в случае ликвидации общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость;

5) продать или иным образом произвести отчуждение своей доли (части доли) в уставном фонде общества одному или нескольким участникам этого общества или самому обществу (ст. 92 ГК, ст. 97—101 ЗоХО);

6) участники ООО, ОДО вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников

(ст. 93 ГК, ст. 103 ЗоХО). Выход участников ООО, ОДО из общества, в результате которого в обществе не остается ни одного участника, в том числе выход единственного участника из общества, не допускается;

7) участники ОАО вправе отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров неограниченному кругу лиц (п. 1 ст. 97 ГК);

8) акционеры ЗАО имеют преимущественное право покупки акций, продаваемых другими акционерами этого общества (п. 5 ст. 97 ГК, ст. 73 ЗоХО);

9) и другие права, установленные законодательными актами и уставом.

364 Право участвовать в управлении делами общества.

Свое право на участие в управлении хозяйственным обществом участники реализуют в первую очередь посредством участия в общем собрании участников как высшем органе управления хозяйственного общества. Участники хозяйственного общества могут передавать полномочия по участию в управлении деятельностью хозяйственного общества иным лицам путем выдачи доверенности либо заключения договора в порядке, установленном законодательными актами. Право на участие в управлении деятельностью хозяйственного общества может принадлежать иным лицам, которые приобрели права пользования и (или) распоряжения долей (частью доли) в уставном фонде (акциями) на основании договора, если иное не установлено законодательными актами, а также лицам, уполномоченным в соответствии с законодательными актами на управление наследственным имуществом в случае смерти участника хозяйственного общества (ст. 13 ЗоХО).

365 Акционеры — владельцы простых (обыкновенных) акций имеют право на участие в общем собрании акционеров с правом голоса по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров (ст. 71 ГК). Для отдельных участников законодательством предусматриваются особенности осуществления этого права. Так, акционеры — владельцы привилегированных акций вправе участвовать в общем собрании

акционеров с правом голоса только при принятии решений о реорганизации и ликвидации АО, о внесении в устав АО изменений и (или) дополнений, ограничивающих их права (ч. 3 ст. 71 ЗоХО). В случае, если на общем собрании акционеров было принято решение о невыплате дивидендов по привилегированным акциям определенного типа или было принято решение об их неполной выплате, либо решение о выплате дивидендов в срок, определенный уставом АО, не было принято, акционеры — владельцы привилегированных акций такого типа могут участвовать в последующих общих собраниях акционеров с правом голоса с момента принятия (непринятия) такого решения до момента выплаты по указанным акциям дивидендов в полном объеме (ч. 4 ст. 71 ЗоХО).

Право получать информацию о деятельности общества и знакомиться с его документацией 366 в объеме и порядке, установленных уставом, является самостоятельным правом участника и необходимо для реализации иных прав: права на участие в управлении хозяйственным обществом, права на участие в распределении прибыли общества и т. д. Его реализация сопряжена с обращением участника к хозяйственному обществу по поводу получения информации и (или) ознакомления с документацией с указанием перечня, видов запрашиваемой информации или документов с учетом их наличия у общества (например, протоколы общего собрания участников, заключение ревизора, годовой отчет, список аффилированных лиц и т. п. с указанием даты, номера (если таковые известны участнику), периода, за который требуются документы). При этом участник не обязан, а работники хозяйственного общества не вправе требовать указания причин реализации своего права, обоснования интереса в получении информации и (или) ознакомлении с документацией, кроме случаев, установленных законодательством (п. 16 постановления Пленума ВХС № 20).

Если у хозяйственного общества имеется требуемая 367 участником информация и (или) документация, то возникшая у него обязанность по предоставлению участнику информа-

ции и (или) ознакомлению с документацией должна быть исполнена в порядке и объеме, установленных уставом и законодательством, с соблюдением принципа добросовестности и разумности. Получение информации и (или) ознакомление с документацией, содержащей конфиденциальную (закрытую) информацию (коммерческую тайну), осуществляется в соответствии с Законом Республики Беларусь от 5 января 2013 г. «О коммерческой тайне», иным законодательством о коммерческой тайне и влечет обязанность участника не разглашать полученную информацию. Предоставление (получение) информации и (или) ознакомление с документацией, содержащей государственные секреты, осуществляются в соответствии с законодательством о государственных секретах.

- 368** Если право участника нарушено, он может обратиться в экономический суд с требованием о принуждении хозяйственного общества к исполнению своей обязанности по предоставлению участнику информации о его деятельности, ознакомлению участника с документацией хозяйственного общества в натуре.

369 Право принимать участие в распределении прибыли.

Статьей 96 ЗоХО определяется, каким образом будет распределяться часть прибыли ООО (ОДО). Часть прибыли ООО, остающаяся в его распоряжении после уплаты налогов и иных обязательных платежей, покрытия убытков текущих периодов, образовавшихся по вине самого общества, и отчислений в фонды этого общества, *может быть* распределена между его участниками пропорционально размерам их долей в уставном фонде общества, если иное не установлено его уставом.

- 370** Существуют ограничения на распределение и выплату части прибыли следующего характера. ООО не вправе принимать решение о распределении прибыли между участниками общества и ее выплате, а также выплачивать эту прибыль:

- до полной оплаты всего уставного фонда общества;
- до выплаты действительной стоимости доли (части доли) участника общества в случаях, установленных настоящим Законом;

— если ООО имеет устойчивый характер неплатежеспособности в соответствии с законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве) или если указанный характер приобретает этим обществом в результате такой выплаты;

— если на момент принятия такого решения либо на момент выплаты прибыли стоимость чистых активов общества меньше суммы его уставного фонда и резервных фондов или станет меньше их суммы в результате такой выплаты.

В случае прекращения вышеназванных обстоятельств **371** ООО обязано выплатить участникам часть прибыли, решение о распределении между его участниками и выплате которой было принято.

Поскольку по общему правилу часть прибыли, получаемая **372** участником, зависит от размера его доли, необходимо обратиться к ст. 94 ЗоХО. Размер доли в уставном фонде ООО (ОДО) участника этого общества определяется в процентах или в виде дроби и соответствует соотношению между стоимостью его вклада в уставный фонд и уставным фондом этого общества, если иное не предусмотрено уставом общества. Действительная стоимость доли участника ООО (ОДО) соответствует части стоимости чистых активов этого общества, пропорциональной размеру его доли. Уставом ООО (ОДО) могут быть ограничены максимальный размер доли его участника либо возможность изменения соотношения долей участников этого общества. Указанные ограничения могут быть установлены при учреждении ООО (ОДО) или впоследствии по единогласно принятому решению общего собрания участников этого общества, которое может быть изменено или отменено в таком же порядке.

Что касается АО, акционеры — владельцы простых (обык- **373** новенных) акций имеют право на получение части прибыли АО в виде дивидендов (ст. 71 ЗоХО). Положение акционеров — владельцев привилегированных акций отличается тем, что они имеют право на получение части прибыли АО в виде *фиксированных размеров дивидендов* в срок, опреде-

ленный уставом АО для выплаты дивидендов по привилегированным акциям.

374 Статьей 72 регулируются вопросы, связанные с дивидендами АО. АО вправе между акционерами — владельцами простых (обыкновенных) акций, а между акционерами — владельцами привилегированных акций обязано распределять часть прибыли, остающейся в его распоряжении после уплаты налогов и иных обязательных платежей и покрытия убытков текущих периодов, образовавшихся по вине АО, посредством выплаты дивидендов, за исключением случаев, установленных ч. 5 ст. 72 ЗоХО. В случаях и порядке, определенных законодательными актами, АО обязано выплачивать дивиденды. Решения об объявлении и выплате дивидендов за первый квартал, полугодие и девять месяцев могут приниматься АО на основании данных его промежуточной бухгалтерской (финансовой) отчетности, а по результатам года — на основании данных годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности. В связи с тем, что АО несет обязанность по выплате дивидендов по привилегированным акциям независимо от желания других акционеров, АО вправе создать для этого специальный фонд для накопления и выплаты дивидендов по привилегированным акциям и формировать его за счет части прибыли.

375 Порядок объявления и выплаты дивидендов по простым (обыкновенным) акциям определяется уставом АО, за исключением срока выплаты дивидендов по простым (обыкновенным) акциям, который может быть определен решением общего собрания акционеров, принятым большинством не менее двух третей от числа голосов лиц, принимающих участие в этом собрании. В случае, если уставом АО либо решением общего собрания акционеров срок выплаты дивидендов по простым (обыкновенным) акциям не определен, он не должен превышать шестидесяти дней со дня принятия решения об объявлении и выплате дивидендов. Если срок выплаты дивидендов по простым (обыкновенным) акциям, определенный решением общего собрания акционеров, составляет более шестидесяти дней, в случае досрочной выплаты дивидендов

(в полном объеме или частично) они выплачиваются одновременно всем акционерам — владельцам простых (обыкновенных) акций пропорционально количеству принадлежащих им акций. Список акционеров, имеющих право на получение дивидендов, составляется на основании данных того же реестра акционеров, на основании которого был составлен список лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, принявшем решение о выплате соответствующих дивидендов.

Однако АО не всегда имеет право принимать решения об объявлении и выплате дивидендов, а также выплачивать дивиденды. Согласно п. 3 ст. 102 ГК АО не вправе это делать:

- 1) до полной оплаты всего уставного фонда;
- 2) если стоимость чистых активов АО меньше его уставного фонда и резервного фонда либо станет меньше их размера в результате выплаты дивидендов;
- 3) АО имеет устойчивый характер неплатежеспособности в соответствии с законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве) или если указанный характер появится у этого общества в результате выплаты дивидендов;
- 4) не завершен в соответствии со ст. 78 ЗоХО выкуп акций АО по требованию его акционеров.

Порядок объявления и выплаты дивидендов АО в части, не урегулированной уставом, может быть определен также локальным нормативным правовым актом этого общества, утвержденным общим собранием акционеров.

Это право в случае невыплаты в установленный срок дивидендов (прибыли), подлежащих выплате в соответствии с решением общего собрания акционеров (участников ООО (ОДО)) об объявлении и выплате дивидендов (о распределении прибыли и ее выплате), может быть защищено в суде посредством подачи иска к АО (ООО (ОДО)) о взыскании причитающейся участнику суммы дивидендов (прибыли). Помимо этой суммы участник вправе потребовать проценты за просрочку исполнения денежного обязательства на основании ст. 366 ГК (п. 28 постановления Пленума ВХС № 20).

- 379 При отсутствии решения общего собрания акционеров (участников ООО (ОДО)) об объявлении и выплате дивидендов (о распределении прибыли и ее выплате) оснований для их выплаты, требования их выплаты, удовлетворения иска о взыскании дивидендов (прибыли) не имеется (п. 29 постановления Пленума ВХС № 20).
- 380 Может быть отказано в удовлетворении иска о взыскании дивидендов (прибыли) и при наличии определенных препятствий, в частности, прибыль не может быть выплачена до выплаты действительной стоимости доли (части доли) участника ООО (ОДО) в случае перехода доли (части доли) участника в уставном фонде ООО (ОДО) к самому ООО (ОДО), например, при выходе (исключении) участника.
- 381 **Право выйти из хозяйственного общества.** Участник ООО (ОДО) вправе в любое время выйти из этого общества. Согласие остальных его участников на это право не влияет. Участник общества обязан письменно заявить этому обществу о выходе. Выход участников из общества, в результате которого в таком обществе не остается ни одного участника, в том числе выход единственного участника из этого общества, не допускается.
- 382 Право участника ООО на выход из общества в ряде европейских стран активно дискутировалось. Общей тенденцией можно признать то, что оно предоставляется в случаях, когда участник не способен продать свою долю, не получает постоянного существенного дохода от общества или действительно не заинтересован в участии в деятельности ООО. Предлагается предоставить право учредителям установить в уставе, при каких условиях участник вправе выйти из ООО и в каком порядке, и не закреплять законодательно обязательность предоставления такого права¹⁶².
- 383 К моменту выхода участник обязан исполнить обязательства, срок исполнения которых наступил. Момент выхода определяется по дате подачи (поступления) в ООО (ОДО) заявления о его выходе, иную дату участник может указать в за-

¹⁶² Там же. С. XXII.

явлении, но не ранее даты подачи (поступления) заявления. Участник ООО, подавший заявление о выходе из общества, до определения общим собранием участников ООО в соответствии с ч. 5 ст. 103 ЗоХО момента расчета с этим участником вправе письменно обратиться к обществу об отзыве указанного заявления. В этом случае участие в ООО участника, подавшего заявление о выходе из общества, возобновляется с даты принятия общим собранием участников этого общества решения о согласии на отзыв заявления о выходе участника из общества, которое принимается большинством голосов от общего количества голосов участников общества без учета голосов, принадлежащих участнику, подавшему заявление о выходе.

В случае выхода (исключения) участника ООО доля этого участника переходит к самому обществу с момента его выхода (исключения) из него, а вышедшему (исключенному) участнику выплачиваются действительная стоимость его доли в уставном фонде ООО, а также приходящаяся на его долю часть прибыли, полученная этим обществом с момента выбытия этого участника до момента расчета. По соглашению выходящего (исключаемого) участника с оставшимися участниками ООО выплата действительной стоимости доли в уставном фонде этого общества может быть заменена выдачей ему имущества в натуре, соответствующего такой стоимости. **384**

Действительная стоимость доли выходящего (исключаемого) участника в уставном фонде ООО определяется, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь, по бухгалтерскому балансу (книге учета доходов и расходов), составляемому на момент его выбытия, а причитающаяся ему часть прибыли — на момент расчета. Моментом расчета с выходящим (исключаемым) из ООО участником является дата выплаты этому участнику действительной стоимости доли в уставном фонде этого общества или выдачи ему имущества в натуре, определенная решением общего собрания участников. В этом случае решение общего собрания участников принимается большинством голосов всех участников без уче- **385**

та голосов, принадлежащих выходящему (исключаемому) участнику, если большее число голосов для принятия такого решения не предусмотрено уставом ООО.

386 Выплата действительной стоимости доли в уставном фонде или выдача имущества в натуре выходящему (исключаемому) участнику ООО производятся по окончании финансового года и после утверждения отчета за год, в котором он вышел (был исключен) из этого общества, в срок до двенадцати месяцев со дня подачи заявления о выходе или принятия решения об исключении, если иное не предусмотрено уставом.

387 Действительная стоимость доли в уставном фонде вышедшего (исключенного) участника выплачивается за счет разницы между стоимостью чистых активов этого общества и его уставным фондом. В случае, если такой разницы недостаточно для выплаты действительной стоимости доли в уставном фонде вышедшему (исключенному) участнику, общество обязано уменьшить свой уставный фонд на недостающую сумму.

388 Согласно ч. 2 ст. 93 ЗоХО в новой редакции, если участником ООО вклад в уставный фонд этого общества внесен в виде права пользования имуществом в течение определенного срока, то в случае выхода (исключения) этого участника из данного общества ранее указанного срока такое имущество остается в пользовании ООО в течение срока, на который оно было передано, если иное не предусмотрено уставом этого общества или решением общего собрания его участников, принятым единогласно без учета голосов выходящего (исключаемого) участника.

389 В главе 13 постановления Пленума ВХС № 20 рассматриваются особенности рассмотрения споров о выходе участника из ООО (ОДО). Помимо указанного выше порядка определения момента выхода участника, судебная практика также признает, что заявление о выходе считается поступившим в ООО (ОДО) и в случаях: отказа ООО (ОДО) от его получения, который документально зафиксирован; уклонения ООО (ОДО) от его получения, выраженного в неявке за получением такого заявления, направленного ООО (ОДО) в уста-

новленном порядке, о чем имеется сообщение органа связи; невручения такого заявления в связи с отсутствием ООО (ОДО) по юридическому адресу, последнему известному месту нахождения, о чем имеется сообщение органа связи.

Относительно отзыва участником своего заявления, оно **390** считается также отозванным с согласия ООО (ОДО), если, например, по заявлению участника о его выходе из ООО (ОДО) не проведено общее собрание участников, с участником не произведен расчет, не внесены изменения в устав, не осуществлена государственная регистрация изменений в устав; после подачи заявления участника о его выходе ООО (ОДО) информировало его о проведении общих собраний участников ООО (ОДО), участником реализовывались права и обязанности участника ООО (ОДО), в том числе по участию в работе органов управления ООО (ОДО), и т. п.

В случае невыплаты участнику в установленный срок стоимо- **391** мости части имущества ООО (ОДО) либо невыдачи в натуре имущества вышедший участник, наследник физического лица или правопреемник юридического лица, бывшего участника, вправе обратиться в экономический суд с иском к ООО (ОДО). К особенностям рассмотрения исков о взыскании стоимости части имущества ООО (ОДО) или о присуждении имущества в натуре можно отнести следующие. Проценты за просрочку исполнения денежного обязательства на основании ст. 366 ГК подлежат начислению за период просрочки выплаты стоимости части имущества ООО (ОДО), исчисляемой со дня, следующего за днем окончания установленного срока выплаты. В то же время по неденежному требованию (о присуждении имущества в натуре) оснований для взыскания процентов на основании ст. 366 ГК не имеется (п. 30 постановления Пленума ВХС № 20). Иск о взыскании стоимости части имущества ООО (ОДО) (присуждении имущества в натуре) не подлежит удовлетворению, если на момент принятия по делу окончательного судебного постановления не наступил срок выплаты действительной стоимости доли (части доли). Если стоимость чистых активов ООО (ОДО) равна нулю

или имеет отрицательную величину, то отсутствует разница, за счет которой выплачивается действительная стоимость доли (части доли) участника в уставном фонде ООО (ОДО). В таких случаях оснований для выплаты действительной стоимости доли (части доли) участника в уставном фонде ООО (ОДО), взыскания стоимости части имущества ООО (ОДО) или выдачи, присуждения имущества в натуре не имеется.

392 Право акционеров ЗАО преимущественной покупки акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Акционер, который намерен продать принадлежащие ему акции, обязан в порядке, предусмотренном уставом общества, известить о своем намерении общество и остальных акционеров с указанием цены и других условий продажи акций. Акционер вправе поручить обществу известить остальных акционеров о своем намерении продать принадлежащие ему акции. В этом случае общество в порядке, предусмотренном уставом общества, в срок не позднее пяти дней со дня получения извещения акционера о намерении продать принадлежащие ему акции обязано известить об этом остальных акционеров. Извещение акционеров общества осуществляется за счет акционера, который намерен продать свои акции, если иное не предусмотрено уставом общества. Если общество не извещает в указанный срок остальных акционеров о намерении акционера продать принадлежащие ему акции, такой акционер самостоятельно извещает о своем намерении остальных акционеров. В этом случае извещение акционеров общества осуществляется за счет ЗАО.

393 Согласно п. 5 ст. 97 ГК акционеры ЗАО могут реализовать свое преимущественное право покупки. При реализации акционерами ЗАО преимущественного права покупки акций предложенные к реализации акции приобретаются акционерами пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них. В случае, если кто-либо из акционеров отказался от приобретения акций, эти акции приобретаются остальными акционерами пропорционально количеству принадлежащих им акций. Уступка акционерами ЗАО преимуще-

ственного права приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, не допускается.

Если акционеры не могут приобрести акции в предложенном количестве либо никто из акционеров не выразит желания приобрести акции, ЗАО вправе само приобрести невосстановленную часть акций либо все предложенные акции по согласованной с их владельцем цене и (или) предложить приобрести эти акции третьему лицу по цене не ниже цены, предложенной акционерам ЗАО. **394**

Возможно также достижение с акционером соглашения о частичной продаже акций акционерам, и (или) обществу, и (или) третьему лицу. В этом случае акционер может реализовать свое право на частичную продажу акций. Оставшиеся после частичной продажи акции могут быть проданы любому третьему лицу по цене не ниже их продажи акционерам ЗАО. **395**

Уставом общества устанавливается срок, в который акционеры и общество обязаны дать согласие на приобретение акций. Если со стороны акционеров и общества в срок не получено согласие либо получен отказ от их приобретения либо если соглашение о частичной продаже предложенных к реализации акций не достигнуто, акционер получает возможность продать акции любому третьему лицу по цене не ниже цены, предложенной другим акционерам ЗАО. **396**

Порядок продажи, мены, дарения акционерами ЗАО своих акций определяется законодательством об АО. Согласно новой части п. 5 ст. 97 ГК уставом либо решением общего собрания акционеров, принятым большинством не менее трех четвертей голосов лиц, принявших участие в этом общем собрании, может быть ограничен круг третьих лиц, которым акционерами этого общества могут быть проданы или отчуждены иным образом, чем продажа, акции этого общества. **397**

При продаже акций с нарушением преимущественного права акционеров ЗАО или права самого общества на приобретение акций, продаваемых другими акционерами этого общества, любой акционер этого общества и (или) само общество вправе в течение трех месяцев с момента, когда акцио- **398**

нер или общество узнали либо должны были узнать о таком нарушении, потребовать в судебном порядке перевода на них прав и обязанностей покупателя.

399 Эти правила будут также распространяться на договоры мены, предусматривающие передачу акций ЗАО, если иное не вытекает из существа договора мены. Дарение акционером ЗАО акций этого общества может осуществляться только Республике Беларусь (ее административно-территориальным единицам) либо лицам, являющимся по отношению к этому акционеру родителями, детьми, усыновителями, усыновленными (удочеренными), супругом (супругой), родителями супруга (супруги), родными братьями и сестрами, внуками, дедом, бабушкой. Эти ограничения необходимы для защиты интересов общества путем минимального риска перехода контрольного пакета акций к нежелательным для иных акционеров ЗАО лицам.

400 **Право продать или иным образом произвести отчуждение своей доли (части доли) в уставном фонде общества одному или нескольким участникам этого общества или самому обществу.** Участник ООО (ОДО) вправе продать или иным образом произвести отчуждение своей доли (части доли) в уставном фонде общества одному или нескольким участникам этого общества или самому обществу. Отчуждение единственным участником ООО принадлежащей ему доли в уставном фонде общества самому обществу не допускается (п. 1 ст. 97 ЗоХО). Доля участника ООО может быть отчуждена до полной ее оплаты лишь в той части, в которой она уже оплачена. Порядок действий участника общества, намеренного продать свою долю (часть доли) в уставном фонде общества, определяется уставом и должен содержать форму, способ извещения остальных участников этого общества и самого общества о намерении продать свою долю (часть доли) в уставном фонде общества и требования к информации, включаемой в это извещение (цена и иные условия продажи).

401 Участники ООО (ОДО) пользуются преимущественным правом покупки доли (части доли) участника пропорциональ-

но размерам своих долей, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления этого права либо если иное не установлено законами или актами Президента Республики Беларусь. Порядок осуществления преимущественного права покупки доли (части доли) участника непропорционально размерам долей участников в его уставном фонде может быть предусмотрен уставом при учреждении этого общества либо внесен, изменен или исключен из него по решению общего собрания его участников, принятому единогласно. Порядок реализации участниками преимущественного права покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества определяется уставом общества и должен содержать срок, но не более тридцати дней со дня направления участником, намеренным продать свою долю (часть доли), извещения о ее продаже, очередность и последовательность действий, в соответствии с которыми участники этого общества могут воспользоваться своим преимущественным правом приобретения доли (части доли) участника в уставном фонде общества.

Уступка участниками ООО (ОДО) преимущественного **402** права приобретения доли (части доли) в уставном фонде этого общества, установленного уставом общества или решением общего собрания, не допускается.

В случае, если участники общества откажутся от своего **403** преимущественного права либо не воспользуются своим преимущественным правом в срок, определенный уставом общества, но не более тридцати дней со дня направления участником извещения о ее продаже, доля (часть доли) участника может быть отчуждена самому обществу (ч. 1 ст. 99 ЗоХО). В этом случае оно обязано либо распределить выкупленную им за счет собственных средств долю (часть доли) участника между другими участниками пропорционально размерам их долей, либо реализовать ее другим участникам или третьим лицам в сроки и порядке, предусмотренные законодательством и уставом общества, либо уменьшить свой уставный фонд.

При продаже доли (части доли) участника в уставном **404** фонде ООО (ОДО) с нарушением преимущественного права

покупки доли (части доли) любой участник этого общества и (или) само общество вправе в течение трех месяцев с момента, когда они узнали либо должны были узнать о таком нарушении, потребовать в судебном порядке перевода на них прав и обязанностей покупателя.

405 В случае, если участники общества не воспользовались преимущественным правом покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества либо само общество не воспользовалось правом покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества, доля (часть доли) участника в уставном фонде общества может быть отчуждена третьему лицу, если иное не установлено уставом (ч. 1 ст. 101 ЗоХО).

406 Законодательными актами или уставом может быть запрещено отчуждение участником общества своей доли (части доли) третьим лицам (п. 2 ст. 92). Тогда при условии, что другие участники общества от ее покупки отказываются, возникает обязанность общества выплатить участнику ее действительную стоимость либо с согласия участника выдать ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости. Действительная стоимость доли (части доли) участника в уставном фонде общества определяется на основании данных бухгалтерского баланса за последний отчетный период, предшествующий дате обращения участника с таким требованием (данных книги учета доходов и расходов на первое число месяца обращения участника). В этом случае доля (часть доли) участника в уставном фонде этого общества переходит к самому обществу с момента выплаты участнику действительной стоимости доли (части доли) либо выдачи ему имущества в натуре, соответствующего такой стоимости.

407 В случае, если участник внес только часть вклада, общество обязано выплатить ему действительную стоимость части его доли в уставном фонде общества, пропорциональной внесенной им части вклада (сроку, в течение которого имущество находилось в пользовании общества), или с согласия участника общества выдать ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости. Действительная стоимость этой

части доли участника в уставном фонде общества определяется на основании данных бухгалтерского баланса общества за последний отчетный период, предшествующий дню истечения срока внесения вклада (данных книги учета доходов и расходов на первое число месяца истечения срока внесения вклада).

Действительная стоимость доли (части доли) участника **408** в уставном фонде ООО (ОДО) выплачивается за счет разницы между стоимостью чистых активов этого общества и его уставным фондом в срок, определенный решением общего собрания участников, принятым единогласно без учета голоса участника, внесшего только часть вклада, но не более двенадцати месяцев со дня истечения срока внесения вклада. В случае, если такой разницы недостаточно, ООО (ОДО) обязано уменьшить свой уставный фонд на недостающую сумму (ч. 4 ст. 99 ЗоХО).

ООО (ОДО) в течение одного года со дня приобретения **409** им долей (частей долей) участников в его уставном фонде должно распределить эти доли (части долей) между всеми его участниками пропорционально размерам их долей в уставном фонде либо продать эти доли (части долей) в порядке осуществления преимущественного права приобретения доли в уставном фонде, установленном ст. 98 настоящего Закона (ч. 1 ст. 100 ЗоХО). При отказе участников от покупки приобретенной ООО (ОДО) доли в уставном фонде общества эта доля может быть отчуждена третьим лицам, если уставом допускается отчуждение доли третьим лицам.

Продажа приобретенной ООО (ОДО) доли в уставном фонде **410** участникам этого общества, в результате которой изменяются размеры долей в уставном фонде общества остальных его участников, продажа этой доли третьим лицам, а также внесение связанных с продажей этой доли изменений в устав осуществляются по решению общего собрания его участников, принятому единогласно.

Считается, что участники ООО (ОДО) и само общество не **411** воспользовались соответственно преимущественным правом

и правом покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества, если со стороны участников и общества в срок, определенный уставом этого общества, но не более тридцати дней со дня извещения о продаже доли (части доли), не получено согласия на покупку этой доли (части доли) либо получен отказ от ее покупки. В этом случае отчуждение доли (части доли) участника в уставном фонде третьим лицам осуществляется по цене и на условиях, сообщенных его участникам и обществу.

412 Уставом может быть предусмотрена необходимость получения согласия общества или остальных его участников на отчуждение доли (части доли) участника в уставном фонде этого общества третьим лицам иным образом, чем продажа. Согласие ООО (ОДО) на отчуждение доли (части доли) участника в уставном фонде общества считается полученным, если в течение срока, определенного уставом, но не более тридцати дней с даты обращения к обществу, получено письменное согласие общества или от общества не получено письменного отказа в согласии. Согласие остальных участников ООО (ОДО) на отчуждение доли (части доли) участника в уставном фонде общества считается полученным, если в течение срока, определенного уставом, но не более тридцати дней с даты обращения к участникам общества, получено письменное согласие всех остальных участников общества или не получено письменного отказа в согласии ни от одного из них.

413 Сделка по отчуждению доли (части доли) участника в уставном фонде должна быть совершена в простой письменной форме и соответствовать обязательным для сторон требованиям, установленным законодательством, если требование о ее нотариальной форме не предусмотрено уставом или приглашением сторон.

414 ООО (ОДО) должно быть письменно уведомлено о состоявшемся отчуждении доли (части доли) участника в уставном фонде общества с представлением доказательств такого отчуждения. Приобретатель доли (части доли) в уставном фонде осуществляет права и несет обязанности участника

с момента уведомления этого общества об указанном отчуждении. К приобретателю доли (части доли) участника переходят все права и обязанности участника, реализовавшего свою долю (часть доли) в уставном фонде общества, возникшие до отчуждения указанной доли (части доли), за исключением прав и обязанностей, установленных только такому участнику. Участник, реализовавший свою долю (часть доли) в уставном фонде, несет перед этим обществом обязанность по внесению вклада в уставный фонд, возникшую до отчуждения указанной доли (части доли), солидарно с ее приобретателем.

Участник ООО (ОДО) вправе заложить принадлежащую 415 ему долю (часть доли) в уставном фонде другому участнику этого общества или, если это не запрещено уставом общества, третьему лицу с согласия общества по решению общего собрания его участников, принятому большинством голосов всех участников, если большее число голосов для принятия такого решения не предусмотрено уставом. Голоса участника, который намерен заложить свою долю (часть доли) в уставном фонде этого общества, при определении результатов голосования не учитываются.

Право участников ОАО отчуждать принадлежащие 416 им акции без согласия других акционеров неограниченному кругу лиц. В связи с тем, что в отличие от ООО или ОДО в АО уставный фонд разделен не на доли, а на акции, и обязательственные права участника-акционера выражены в акциях, мы не говорим о праве акционера на отчуждение своей доли, своими правами в отношении АО акционер распоряжается путем распоряжения своими акциями.

Т. В. Кашанина обращает внимание на то, что свобода от- 417 чуждения акций не является обязательным признаком АО. Конечно, полная невозможность отчуждения акций несовместима с сущностью института АО. Но допустимы ограничения свободы отчуждения. Причины и степень таких ограничений могут быть различными. Чаще всего они действительно являются объективными. Например, при акционировании государственного предприятия устанавливается, что члены

трудового коллектива имеют право преимущественного приобретения акций. Это может делаться с целью сохранения коллектива предприятия либо с целью недопущения его пере-профилирования и т. д. Ограничения свободы отчуждения акций обычно имеют место на начальных этапах развития акционерного строя, когда АО еще не достигают больших размеров, а также когда принципы деловой жизни при акционерном строе еще окончательно не установились и очевидна необходимость «мягкого» контроля АО с целью предотвращения злоупотреблений.

418 Уставом АО может быть предусмотрено преимущественное право акционеров, владеющих простыми (обыкновенными) или иными голосующими акциями, на покупку акций дополнительного выпуска, если иное не предусмотрено законодательными актами. При этом устав АО должен содержать: порядок определения количества акций, которое вправе приобрести каждый акционер; порядок уведомления акционеров об имеющемся у них преимущественном праве приобретения акций, включая требования к информации, содержащейся в таком уведомлении; срок действия преимущественного права приобретения акций; порядок действий акционеров, желающих осуществить свое преимущественное право приобретения акций. Порядок реализации акционерами преимущественного права приобретения акций дополнительного выпуска в части, не урегулированной уставом этого общества, может быть определен локальным нормативным правовым актом, утвержденным общим собранием акционеров.

419 До государственной регистрации акций в порядке, установленном законодательством о ценных бумагах, АО не имеет права распоряжаться денежными средствами, отчуждать иное имущество, полученные в оплату размещенных акций, а инвестор не имеет права отчуждать акции, которые им оплачены.

420 Порядок приобретения АО акций этого общества по решению самого общества регулируется ст. 77 ЗоХО. Сделки по приобретению АО акций этого общества, совершенные без

принятия соответствующего решения общим собранием акционеров, являются ничтожными.

Законодательством установлены случаи, когда акционеры имеют право требовать выкупа акций АО. Согласно ст. 78 ЗоХО выкуп АО акций этого общества по требованию его акционеров осуществляется в случае:

— реорганизации АО, если акционеры, требующие выкупа своих акций, голосовали против принятия решения о его реорганизации или не были надлежащим образом извещены о проведении общего собрания, на котором было принято такое решение;

— внесения изменений и (или) дополнений в устав в части прав акционеров, что повлекло ограничение этих прав, если акционеры, требующие выкупа своих акций, голосовали против принятия соответствующего решения или не участвовали в общем собрании акционеров, на котором было принято такое решение;

— совершения крупной сделки АО, если акционеры, требующие выкупа своих акций, голосовали против принятия решения о совершении крупной сделки или не были надлежащим образом извещены о проведении общего собрания акционеров, на котором было принято такое решение.

Цена выкупа АО акций этого общества по требованию его акционеров утверждается тем же общим собранием акционеров, которое принимает решение, способное повлечь за собой возникновение у акционеров права требовать выкупа акций этого общества. В случае проведения независимой оценки стоимости акций цена выкупа акций должна быть не менее стоимости акций, указанной в заключении об оценке. Независимая оценка стоимости акций должна быть проведена по требованию акционеров, являющихся в совокупности владельцами двух и более процентов голосующих акций АО, за счет средств этого общества либо может быть проведена по инициативе самого общества или любого акционера (акционеров) за счет собственных средств. Вопрос о цене выкупа АО акций этого общества по требованию его акционеров должен быть

внесен в повестку дня, в которую включен вопрос, принятие решения по которому может повлечь за собой возникновение у акционеров права требовать выкупа акций этого общества. Если уставом не установлено иное, оплата акций при их выкупе по требованию акционеров осуществляется денежными средствами.

- 423** Общая сумма денежных средств, направляемых АО на выкуп акций по требованию его акционеров, не может превышать десяти процентов стоимости чистых активов АО на дату принятия решения, повлекшего возникновение у акционеров права требовать выкупа АО его акций. В противном случае акции выкупаются у акционеров пропорционально заявленным требованиям.
- 424** Акции, выкупленные АО, поступают в распоряжение АО. Оно вправе распоряжаться такими акциями в порядке и на условиях, установленных ч. 1, 5 и 6 ст. 77 ЗоХО.
- 425** Согласно дополнениям в ст. 78 ЗоХО не вправе требовать выкупа принадлежащих им акций акционеры АО, созданных в процессе приватизации государственного имущества или путем преобразования арендных предприятий, коллективных (народных) предприятий, государственных предприятий, государственных унитарных предприятий, более пятидесяти процентов акций которых принадлежит государству, в случае их реорганизации в форме присоединения к ним одного или нескольких юридических лиц, а также акционер, являющийся единственным участником этого АО.
- 426** Акционер, предъявивший требование о выкупе акций, вправе в судебном порядке оспорить отказ АО от такого выкупа в течение шести месяцев со дня уведомления об отказе. Иск предъявляется к АО. Поскольку принятие решения по требованию акционера относится к исключительной компетенции общего собрания акционеров, действия и (или) решения единоличного исполнительного органа АО (иного неуполномоченного органа управления АО) (например, письменное уведомление директора АО) об отказе акционеру не могут быть оспорены.

Участники хозяйственного общества могут иметь и другие 427
права, предусмотренные законодательством о хозяйственных
обществах, уставом общества.

Новеллами ЗоХО стали положения об акционерном со- 428
глашении (ст. 90¹ ЗоХО) и договоре об осуществлении прав
участников ООО, ОДО (ст. 111¹ ЗоХО).

В соответствии со ст. 90¹ ЗоХО акционерным соглашением 429
признается договор об осуществлении прав, удостоверенных ак-
циями, и (или) об особенностях осуществления прав на акции.

Он заключается между акционерами АО. Однако сторо- 430
нами акционерного соглашения не могут быть все акционеры
одновременно. Предметом этого договора являются обяза-
тельства осуществлять определенным образом права, удосто-
веренные акциями, и (или) права на акции и (или) воздержи-
ваться от осуществления указанных прав, в том числе:

- обязанность его сторон голосовать определенным обра-
зом на общем собрании акционеров;

- согласовывать вариант голосования с другими акционе-
рами;

- приобретать или отчуждать акции по заранее опреде-
ленной цене и (или) при наступлении определенных обстоя-
тельств;

- воздерживаться от отчуждения акций до наступления
определенных обстоятельств;

- осуществлять согласованно иные действия, связанные
с управлением АО, деятельностью, реорганизацией и ликви-
дацией этого общества.

С целью исключения злоупотребления установлено огра- 431
ничение на включение в предмет акционерного соглашения
обязательств сторон голосовать согласно указаниям органов
управления АО, в отношении которого заключено данное со-
глашение.

Акционерное соглашение заключается в письменной фор- 432
ме путем составления одного документа, подписанного сторо-
нами. Оно должно быть заключено в отношении всех акций,
принадлежащих стороне акционерного соглашения.

- 433** Акционерное соглашение является обязательным только для его сторон. Нарушение акционерного соглашения не может являться основанием для признания недействительными решений органов управления АО.
- 434** Не позднее чем за три дня до проведения общего собрания акционеров стороны обязаны уведомить АО о заключении ими акционерного соглашения (внесении в него изменений и (или) дополнений). В случае, если акционерное соглашение заключено в срок менее трех дней до даты проведения общего собрания акционеров, АО должно быть уведомлено об этом в день заключения акционерного соглашения, но до проведения общего собрания акционеров.
- 435** В свою очередь, АО в порядке, предусмотренном его уставом или локальным нормативным правовым актом, должно раскрыть иным акционерам информацию о заключении акционерного соглашения, включая сведения о сторонах акционерного соглашения и количестве принадлежащих им акций, не позднее чем за три дня до проведения общего собрания акционеров. В случае, если акционерное соглашение заключено в срок менее трех дней до даты проведения общего собрания акционеров, эта информация должна быть раскрыта непосредственно перед началом проведения общего собрания акционеров.
- 436** Информация о заключении акционерного соглашения может быть раскрыта для всеобщего сведения посредством ее опубликования в печатных средствах массовой информации, определенных уставом АО, и (или) размещения на сайте этого общества в глобальной компьютерной сети интернет в порядке и объеме, определенных уставом или локальным нормативным правовым актом такого общества.
- 437** Акционерным соглашением могут предусматриваться способы обеспечения исполнения обязательств, вытекающих из акционерного соглашения, и меры гражданско-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение таких обязательств. Споры, вытекающие из акционерного соглашения, разрешаются в судебном порядке.

Согласно ст. 111¹ ЗоХО договор об осуществлении прав **438** участников ООО представляет собой соглашение между участниками ООО (ОДО), по которому они обязуются осуществлять определенным образом свои права и (или) воздерживаться от их осуществления, в том числе голосовать определенным образом на общем собрании участников данного общества, согласовывать вариант голосования с другими участниками, продавать долю (часть доли) по определенной данным договором цене и (или) при наступлении определенных обстоятельств либо воздерживаться от отчуждения доли (части доли) до наступления определенных обстоятельств, а также осуществлять согласованно иные действия, связанные с управлением обществом, созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества. Такой договор заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами.

Один из участников договора об осуществлении прав **439** участников ООО (ОДО), уполномоченный другими участниками, обязан уведомить общество о его заключении не позднее трех дней с даты заключения такого договора. В свою очередь, ООО (ОДО) в порядке, предусмотренном его уставом, должно раскрыть участникам, не являющимся стороной договора об осуществлении прав участников, информацию о заключении такого договора, включая сведения об участниках этого договора и количестве принадлежащих им долей в уставном фонде общества. В случае, если договор об осуществлении прав участников ООО заключен в срок менее трех дней до даты проведения общего собрания участников, общество должно быть уведомлено об этом в день заключения указанного договора. В этом случае предусмотренные выше сведения должны быть раскрыты перед началом проведения общего собрания участников ООО.

К договору об осуществлении прав участников ООО (ОДО) **440** применяются положения об акционерном соглашении, если иное не вытекает из существа отношений.

3.8. Ответственность участников хозяйственного общества по его обязательствам

- 441** Во всех хозяйственных обществах реализован принцип ограниченной ответственности участников по обязательствам общества¹⁶³.
- 442** В АО и ООО участники несут риск в пределах своих вкладов. Для акционеров АО это означает, что участники отвечают в пределах стоимости принадлежащих им акций. Участники АО (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам АО в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.
- 443** Согласно ст. 95 ЗоХО участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов в уставный фонд этого общества. Участники ООО, внесшие вклады не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников общества.
- 444** В ОДО ответственность участников «увеличена» по отношению к стоимости вклада, поскольку участники берут на себя дополнительное (субсидиарное) гарантирование покрытия долгов общества. Согласно ст. 112 ЗоХО участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых уставом общества, но не менее размера, установленного законодательными актами, пропорционально вкладам этих участников в уставном фонде. В соответствии с п. 21 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1, в уставе ОДО должна предусматриваться субсидиарная ответственность учредителей (участников) общества по его обязательствам

¹⁶³ *Ларин В. В.* Акционерное право. С. 26.

в пределах, определяемых уставом, но не менее чем в сумме, эквивалентной 50 базовым величинам.

Уставом ОДО может быть предусмотрен иной порядок 445 распределения дополнительной ответственности между его участниками.

Кроме того, ОДО гарантирует кредиторов и от банкротства 446 одного из участников. При экономической несостоятельности (банкротстве) одного из участников ОДО либо недостаточности имущества одного или нескольких участников общества для обеспечения причитающейся с них доли дополнительной ответственности его (их) ответственность по обязательствам этого общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам. Однако уставом может быть предусмотрен иной порядок распределения ответственности.

Размер дополнительной ответственности может также быть 447 изменен с согласия всех участников в соответствии с требованиями ст. 113 ЗоХО. ОДО вправе после уведомления кредиторов уменьшить, но не менее размера, установленного законодательными актами, или увеличить с согласия всех участников размер дополнительной ответственности своих участников. Одновременно вносятся изменения в устав ОДО.

В целях гарантирования интересов кредиторов ОДО им 448 предоставлено право при уменьшении размера дополнительной ответственности участников общества потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств такого общества и возмещения им убытков.

Законодательством предусмотрен один случай, когда на 449 участников любого хозяйственного общества может быть возложена дополнительная ответственность. В соответствии с ч. 3 ст. 5 ЗоХО, если экономическая несостоятельность (банкротство) хозяйственного общества вызвана его участниками или другими лицами, в том числе лицом, осуществляющим функцию единоличного исполнительного органа хозяйственного общества либо возглавляющим коллегиальный исполнительный орган этого общества, имеющими право давать обязательные для этого общества указания либо возможность

иным образом определять его действия, на таких лиц при недостаточности имущества хозяйственного общества возлагается субсидиарная ответственность по его обязательствам в соответствии с законодательными актами.

- 450 По мнению специалистов, эти положения носят достаточно декларативный характер, поскольку доказать, что лицо заведомо знало о том, что его действия повлекут банкротство хозяйственного общества, весьма трудно. Существует понятие коммерческого риска, кроме того, нередко на практике распоряжения руководящих работников доводятся до сведения исполнителей в устной форме¹⁶⁴.
- 451 Стоит отметить, что хозяйственное общество по обязательствам своих участников также не отвечает.

3.9. Реорганизация и ликвидация хозяйственного общества

- 452 **Реорганизация хозяйственного общества.** Общие положения о реорганизации хозяйственного общества содержатся в ст. 15 ЗоХО. Реорганизация хозяйственного общества может быть осуществлена по решению общего собрания участников этого общества, а также в случаях и порядке, установленных законодательными актами, — по решению уполномоченных государственных органов, в том числе суда.
- 453 Так, если участники хозяйственного общества, уполномоченный ими орган управления хозяйственного общества или орган управления хозяйственного общества, уполномоченный на реорганизацию его уставом, не осуществляют реорганизацию хозяйственного общества в срок, определенный в решении уполномоченного государственного органа, суд по иску указанного государственного органа назначает внешнего управляющего хозяйственного общества и поручает ему осуществить реорганизацию этого общества. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами хозяйственного общества. Внешний

¹⁶⁴ Там же. С. 62—63.

управляющий выступает от имени хозяйственного общества в суде, составляет разделительный баланс или передаточный акт и передает его на рассмотрение суда вместе с учредительными документами возникающих в результате реорганизации хозяйственных обществ или юридических лиц иных организационно-правовых форм. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникающих хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм.

В соответствии со ст. 91 ГК и ст. 111 ЗоХО реорганизация ООО (ОДО) может быть осуществлена добровольно по единогласному решению участников этого общества, а также по другим основаниям и в порядке, определенных законодательными актами.

Одним из оснований реорганизации ООО, ОДО и ЗАО является превышение установленного максимального числа участников — 50. В этом случае они должны быть реорганизованы в течение 1 года (п. 3 ст. 97 ГК).

АО вправе преобразоваться в ООО, ОДО, хозяйственное товарищество, производственный кооператив или унитарное предприятие.

При реорганизации хозяйственного общества составляется передаточный акт или разделительный баланс (ст. 22 ЗоХО). Передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного хозяйственного общества в отношении всех его кредиторов и должников, включая обязательства, оспариваемые сторонами.

Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются общим собранием участников или органом, принявшим решение о реорганизации этого общества.

При реорганизации могут затрагиваться интересы кредиторов, поэтому в законодательстве предусмотрен ряд мер по их охране. Реорганизуемое хозяйственное общество или орган, принявшие решение о реорганизации хозяйственного общества, обязаны письменно уведомить об этом кредито-

ров реорганизуемого хозяйственного общества. Уведомление лиц, являющихся на дату принятия решения о реорганизации кредиторами, осуществляется не позднее тридцати дней с даты принятия решения о реорганизации этого общества, а при реорганизации хозяйственного общества в форме слияния или присоединения — с даты принятия такого решения последним из хозяйственных обществ или юридических лиц иных организационно-правовых форм, участвующих в слиянии или присоединении. Иные лица уведомляются о принятом решении о реорганизации хозяйственного общества при заключении с ними договоров.

- 460** Кредитор реорганизуемого хозяйственного общества вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это общество, и возмещения убытков. Требования кредитора предъявляются хозяйственному обществу письменно в течение тридцати дней с даты направления ему уведомления о принятом решении о реорганизации. Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного хозяйственного общества, возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам этого общества перед его кредиторами.
- 461** Хозяйственное общество считается реорганизованным, за исключением реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.
- 462** При реорганизации хозяйственного общества в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.
- 463** В случаях, установленных законодательными актами, реорганизация хозяйственного общества может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов.

Традиционно применяются все пять форм реорганизации: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование. 464

Общие положения о слиянии хозяйственных обществ 465
установлены в ст. 16 ЗоХО. Слиянием хозяйственных обществ, хозяйственного общества и юридических лиц иных организационно-правовых форм признается создание нового хозяйственного общества или юридического лица иной организационно-правовой формы путем передачи создаваемому в результате слияния новому юридическому лицу всех прав и обязанностей участвующих в слиянии хозяйственных обществ, хозяйственного общества и юридических лиц иных организационно-правовых форм с прекращением их деятельности в порядке, установленном ЗоХО и иными законодательными актами. Юридическими лицами, участвующими в слиянии, заключается договор о слиянии, в котором определяют порядок и условия слияния. Общее собрание участников каждого из участвующих в слиянии хозяйственных обществ и учредители (участники) каждого из участвующих в слиянии юридических лиц иных организационно-правовых форм или органы управления таких юридических лиц, уполномоченные на то учредительными документами, утверждают договор о слиянии. Совместное общее собрание участников хозяйственного общества и учредителей (участников) юридических лиц иных организационно-правовых форм или органов управления таких юридических лиц, уполномоченных на то учредительными документами, участвующих в слиянии, утверждает учредительные документы возникающего юридического лица и образует его органы. Порядок голосования на совместном общем собрании определяется договором о слиянии либо этим собранием.

При слиянии права и обязанности каждого из юридических лиц переходят в соответствии с передаточным актом ко вновь возникшему хозяйственному обществу или возникшему юридическому лицу иной организационно-правовой формы. 466

Присоединением к хозяйственному обществу признается 467
прекращение деятельности одного или нескольких присоеди-

няемых хозяйственных обществ и (или) одного или нескольких юридических лиц иных организационно-правовых форм с передачей прав и обязанностей последних хозяйственному обществу, к которому осуществляется присоединение (ч. 1 ст. 17 ЗоХО).

468 Присоединяемые хозяйственные общества и (или) юридическое лицо иной организационно-правовой формы и хозяйственное общество, к которому осуществляется присоединение, заключают договор о присоединении, в котором определяют порядок и условия присоединения. Общее собрание участников каждого из участвующих в присоединении хозяйственных обществ и (или) учредители (участники) каждого из участвующих в присоединении юридических лиц иных организационно-правовых форм или органы управления таких юридических лиц, уполномоченные на то учредительными документами, утверждают договор о присоединении. Совместное общее собрание участников хозяйственного общества и (или) учредителей (участников) юридических лиц иных организационно-правовых форм или органов управления таких юридических лиц, уполномоченных на то учредительными документами, участвующих в присоединении, принимает решение о внесении изменений и дополнений в устав хозяйственного общества, к которому осуществляется присоединение. Порядок голосования на совместном общем собрании определяется договором о присоединении либо на этом совместном общем собрании.

469 При присоединении к хозяйственному обществу другого хозяйственного общества и (или) юридического лица иной организационно-правовой формы права и обязанности последних переходят в соответствии с передаточным актом к хозяйственному обществу, к которому осуществляется присоединение.

470 Разделением хозяйственного общества признается прекращение его деятельности с передачей прав и обязанностей вновь возникшим хозяйственным обществам и (или) юридическим лицам иных организационно-правовых форм (ч. 1 ст. 18 ЗоХО).

Общее собрание участников хозяйственного общества **471** принимает решение о порядке и условиях его разделения, о создании новых хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм, составе их участников. Общее собрание участников каждого из вновь возникающих в результате разделения хозяйственного общества и (или) учредители (участники) каждого из вновь возникающих в результате разделения юридических лиц иных организационно-правовых форм утверждают их учредительные документы и образуют их органы.

При разделении хозяйственного общества все его права **472** и обязанности переходят в соответствии с разделительным балансом к вновь возникшим юридическим лицам.

Четвертой формой реорганизации является выделение, **473** т. е. создание одного или нескольких новых хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм с передачей им части прав и обязанностей реорганизованного хозяйственного общества без прекращения его деятельности (ст. 19 ЗоХО).

Общее собрание участников хозяйственного общества при- **474** нимает решение о порядке и условиях выделения, о создании нового хозяйственного общества или новых хозяйственных обществ и (или) юридического лица иной организационно-правовой формы (юридических лиц иных организационно-правовых форм), составе его (их) участников. Общее собрание участников и (или) учредители каждого из вновь возникающих юридических лиц утверждают их учредительные документы и образуют их органы. Учредителями (участниками) каждого из вновь возникающих в результате юридических лиц могут быть только реорганизованное ХО и (или) его участники с их согласия.

Новеллами данной статьи являются следующие положения. **475** В случае выделения из хозяйственного общества нового хозяйственного общества, единственным участником которого является реорганизованное хозяйственное общество, утверждение устава этого общества, образование его органов,

избрание их членов осуществляются общим собранием участников реорганизованного хозяйственного общества. Первоначальное отчуждение доли (части доли) в уставном фонде (акций) возникшего в результате выделения хозяйственного общества, единственным участником которого является реорганизованное хозяйственное общество, осуществляется по решению общего собрания участников реорганизованного хозяйственного общества в порядке и на условиях, определенных этим общим собранием.

- 476** Реорганизация хозяйственного общества, состоящего из одного участника, в форме выделения, в результате чего возникает иное хозяйственное общество, единственным участником которого будет являться реорганизуемое хозяйственное общество, не допускается.
- 477** Во всех случаях при выделении из хозяйственного общества одного или нескольких хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм права и обязанности реорганизованного хозяйственного общества переходят в соответствии с разделительным балансом к каждому из возникших юридических лиц.
- 478** Наконец, преобразование хозяйственного общества определяется ст. 20 ЗоХО. Новая редакция ч. 1 ст. 20 устанавливает, что хозяйственное общество одной формы или одного вида может преобразовываться в хозяйственное общество другой формы или другого вида либо в хозяйственное товарищество, производственный кооператив или унитарное предприятие в порядке, установленном ЗоХО и иными законодательными актами, за исключением хозяйственного общества, состоящего из одного участника, которое может быть преобразовано в хозяйственное общество другой формы или другого вида либо в унитарное предприятие. Эти изменения, очевидно, продиктованы возможностью появления хозяйственного общества с одним участником.
- 479** Общее собрание участников преобразуемого хозяйственного общества принимает решение о преобразовании, его порядке и условиях. Общее собрание участников возникаю-

щего в результате преобразования хозяйственного общества другой формы или другого вида либо учредители (участники) возникающего в результате преобразования юридического лица иной организационно-правовой формы утверждают его учредительные документы, а также образуют его органы.

При преобразовании хозяйственного общества его права **480** и обязанности переходят в соответствии с передаточным актом к вновь возникшему хозяйственному обществу другой формы или другого вида либо юридическому лицу иной организационно-правовой формы, за исключением прав и обязанностей, которые не могут принадлежать возникшему хозяйственному обществу другой формы или другого вида либо юридическому лицу иной организационно-правовой формы.

Реорганизация АО отличается тем, что возникают вопро- **481** сы, связанные с переходом акций. Согласно п. 50 Инструкции о некоторых вопросах выпуска и государственной регистрации ценных бумаг, утвержденной постановлением Министерства финансов Республики Беларусь от 11 декабря 2009 г. № 146, акции, выпущенные АО, к которому осуществлено присоединение юридического лица (юридических лиц), распределяются между участниками присоединяемого юридического лица (присоединяемых юридических лиц). При этом в случае присоединения к АО юридического лица (юридических лиц), в уставном фонде которого имеется доля этого АО, дополнительные акции выпускаются без учета доли, принадлежащей этому АО. Выпуск акций АО, к которому осуществлено присоединение, осуществляется за счет имущества (собственных средств) присоединяемого юридического лица (юридических лиц) в соответствии с передаточным актом.

В соответствии с п. 53 указанной Инструкции количество **482** выпускаемых акций каждой категории, каждого типа привилегированных акций, номинальная стоимость акции, порядок распределения выпускаемых акций среди участников создаваемого АО либо участников присоединяемого юридического лица (присоединяемых юридических лиц), размер уставного фонда создаваемого АО либо сумма увеличения уставного

фонда АО, к которому осуществляется присоединение (при принятии решения об увеличении уставного фонда АО, к которому осуществляется присоединение), определяются договором о создании, о слиянии, о присоединении (при создании АО путем учреждения либо путем реорганизации в форме слияния, присоединения) либо решением о реорганизации (при реорганизации в форме разделения, выделения, преобразования).

- 483** Распределение привилегированных акций, в результате которого доля таких акций в общем объеме уставного фонда АО, создаваемого путем реорганизации, либо АО, к которому осуществляется присоединение, превысит двадцать пять процентов, запрещается.
- 484** Решение о выпуске акций оформляется на основании договоров о создании (при создании АО путем учреждения), слиянии (при создании АО путем реорганизации юридических лиц в форме слияния), присоединении (при реорганизации юридических лиц в форме присоединения) либо решения о реорганизации (при создании АО путем реорганизации юридического лица в форме разделения, выделения, преобразования).
- 485** Решение о выпуске акций подписывается руководителем, главным бухгалтером или соответствующими уполномоченными лицами и утверждается собранием, на котором в соответствии с законодательными актами утверждается устав возникающего АО либо принимается решение о внесении изменений и (или) дополнений в устав АО, к которому осуществляется присоединение.
- 486** В случае выпуска простых (обыкновенных), привилегированных акций при создании АО путем реорганизации юридического лица (юридических лиц) в форме слияния, разделения, выделения, преобразования, а также при выпуске привилегированных акций, тип которых не зарегистрирован в Государственном реестре ценных бумаг, осуществляется государственная регистрация ценных бумаг регистрирующим органом путем внесения соответствующих сведений в Государственный реестр ценных бумаг (п. 23 указанной Инструкции).

При реорганизации АО в форме слияния или разделения 487
выпуск акций реорганизуемого АО аннулируется в соответствии с законодательством о ценных бумагах.

При реорганизации АО в форме присоединения выпуск ак- 488
ций присоединяемого АО аннулируется в соответствии с законодательством о ценных бумагах.

При реорганизации АО в форме выделения часть выпу- 489
ска акций реорганизуемого АО, соответствующая величине уменьшения размера его уставного фонда, аннулируется в соответствии с законодательством о ценных бумагах.

АО вправе преобразоваться в ООО, ОДО, хозяйствен- 490
ное товарищество или в производственный кооператив, или в унитарное предприятие в случае, когда в составе этого общества остался один участник. При реорганизации АО в форме преобразования в АО другого вида или в иную форму коммерческой организации выпуск акций реорганизуемого АО аннулируется в соответствии с законодательством о ценных бумагах.

Акции, выкупленные АО по требованию его акционеров 491
в случае реорганизации этого общества, подлежат аннулированию по решению уполномоченного государственного органа на основании документов, представленных обществом в соответствии с законодательством о ценных бумагах. Акции, выкупленные АО в иных случаях, предусмотренных ст. 78, в распоряжение АО. АО вправе распоряжаться такими акциями в порядке и на условиях, установленных ч. 1 и 6 ст. 77 ЗоХо.

Ликвидация хозяйственного общества. Как известно, 492
ликвидация хозяйственного общества влечет прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам, если иное не предусмотрено законодательными актами. Инициаторами ликвидации хозяйственного общества могут быть его участники, которые принимают решение в соответствии с его уставом на общем собрании участников этого общества, регистрирующий орган или суд — в случаях и порядке, установленных законодательными актами.

- 493** В связи с новеллами правового регулирования количества участников хозяйственного общества вводится новое требование о том, что при принятии решения о ликвидации юридического лица, являющегося единственным участником хозяйственного общества, должно быть принято решение и о ликвидации этого общества.
- 494** Согласно ч. 5 ст. 24 ЗоХО, если стоимость имущества хозяйственного общества, в отношении которого принято решение о ликвидации, недостаточна для удовлетворения требований кредиторов либо имущество отсутствует, после утверждения промежуточного ликвидационного баланса хозяйственное общество может быть ликвидировано только в порядке, установленном законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве).
- 495** Участники хозяйственного общества или орган, принявшие решение о ликвидации хозяйственного общества, обязаны незамедлительно письменно сообщить об этом в регистрирующий орган для внесения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей сведений о том, что хозяйственное общество находится в процессе ликвидации.
- 496** После принятия решения о ликвидации хозяйственного общества состав участников этого общества не может быть изменен иначе, как по решению суда.
- 497** Общие положения о ликвидационной комиссии (ликвидаторе) хозяйственного общества устанавливаются ст. 25 ЗоХО. Общее собрание участников хозяйственного общества, принявшее решение о его ликвидации, назначает ликвидационную комиссию (ликвидатора), председателя ликвидационной комиссии, распределяет обязанности между председателем и членами ликвидационной комиссии (в случае назначения ликвидационной комиссии) и устанавливает порядок и сроки ликвидации.
- 498** Со дня назначения ликвидационной комиссии (ликвидатора) к ней переходят полномочия по управлению делами хозяйственного общества, в том числе полномочия руково-

дителя хозяйственного общества. Ликвидационная комиссия (ликвидатор) от имени ликвидируемого хозяйственного общества:

— выступает в суде;

— решает все вопросы по ликвидации хозяйственного общества в пределах полномочий, установленных законодательством.

Председатель ликвидационной комиссии (ликвидатор) **499** в течение десяти рабочих дней после даты принятия решения о ликвидации хозяйственного общества обязан в порядке, установленном законодательными актами, уведомить в письменной форме об этом регистрирующий орган для включения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей сведений о том, что хозяйственное общество находится в процессе ликвидации. Если иное не определено законодательными актами, сведения о том, что хозяйственное общество находится в процессе ликвидации, о порядке и сроке заявления требований его кредиторами размещаются в глобальной компьютерной сети интернет на официальном сайте юридического научно-практического журнала «Юстиция Беларуси» с последующим опубликованием в приложении к указанному журналу. Этот срок не может быть менее двух месяцев с даты размещения сведений о том, что хозяйственное общество находится в процессе ликвидации.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) хозяйственно- **500** го общества принимает все возможные меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, письменно уведомляет кредиторов о ликвидации этого общества, а также осуществляет реализацию иных мер, связанных с ликвидацией.

После окончания срока для предъявления требований **501** кредиторами ликвидационная комиссия (ликвидатор) хозяйственного общества составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого хозяйственного общества, перечне

предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс утверждается общим собранием участников хозяйственного общества.

502 После завершения расчета с кредиторами ликвидационная комиссия (ликвидатор) хозяйственного общества составляет ликвидационный баланс, который утверждается общим собранием участников. Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого хозяйственного общества производится ликвидационной комиссией (ликвидатором) в порядке и очередности, установленных законодательными актами, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом (ст. 26 ЗоХО).

503 Если имеющиеся у ликвидируемого хозяйственного общества денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия (ликвидатор) осуществляет продажу имущества хозяйственного общества с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

504 В случае, если после ликвидации хозяйственного общества будет доказано, что оно в целях избежания ответственности перед своими кредиторами передало другому лицу или иным образом намеренно скрыло хотя бы часть своего имущества, кредиторы, не получившие полного удовлетворения своих требований в рамках ликвидационного производства, вправе обратиться за взысканием на это имущество в непогашенной части долга. При этом соответственно применяются установленные ГК правила расчетов при возврате имущества из незаконного владения.

505 **Распределение имущества при ликвидации хозяйственного общества между его участниками (ст. 27 ЗоХО).** При ликвидации хозяйственного общества оставшееся после завершения расчетов с кредиторами имущество распределяется ликвидационной комиссией (ликвидатором) между его участниками в порядке очередности, установленной ЗоХО для различных форм хозяйственного общества.

506 Имущество, переданное учредителями (участниками) во владение и пользование хозяйственному обществу на

определенный срок в качестве вклада в уставный фонд, при ликвидации хозяйственного общества возвращается ликвидационной комиссией (ликвидатором) этим учредителям (участникам) в натуральной форме с учетом естественного износа. Требования каждой следующей очереди участников хозяйственного общества при его ликвидации удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди.

Если при ликвидации хозяйственного общества оставшееся имущество недостаточно для удовлетворения в полном объеме требований участников одной очереди, требования удовлетворяются за счет имеющегося имущества пропорционально размерам требований этих участников. **507**

Особенности ликвидации ООО установлены ст. 111 ЗоХО. **508** При ликвидации ООО оставшееся после завершения расчетов с кредиторами имущество ликвидируемого общества распределяется ликвидационной комиссией (ликвидатором) между его участниками в следующей очередности:

- в первую очередь осуществляется выплата участникам ООО распределенной, но не выплаченной части прибыли;

- во вторую очередь осуществляется распределение имущества ликвидируемого ООО между участниками общества пропорционально их долям в уставном фонде общества.

Если имеющегося у ООО имущества недостаточно для выплаты распределенной, но не выплаченной части прибыли, имущество общества распределяется между его участниками пропорционально их долям в уставном фонде общества. **509**

Статья 104 ЗоХО регулирует особенности реорганизации и ликвидации АО. Имущество ликвидируемого АО, оставшееся после завершения в соответствии с законодательными актами расчетов с кредиторами, распределяется ликвидационной комиссией (ликвидатором) между акционерами в следующей очередности: **510**

- в первую очередь осуществляются выплаты по подлежащим выкупу АО акциям по цене, утвержденной общим собранием акционеров в соответствии с ч. 3 ст. 78 Закона;

— во вторую очередь осуществляются выплаты начисленных, но не выплаченных дивидендов по соответствующим типам привилегированных акций;

— в третью очередь осуществляется выплата владельцам всех типов привилегированных акций фиксированной стоимости имущества, определенной уставом АО или в установленном им порядке, либо передача им части имущества, соответствующей этой стоимости;

— в четвертую очередь осуществляется распределение имущества ликвидируемого АО между акционерами — владельцами простых (обыкновенных) акций.

511 Владельцы привилегированных акций имеют право на получение в случае ликвидации АО фиксированной стоимости имущества либо части имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами. При реорганизации АО в форме слияния или разделения выпуск акций реорганизуемого АО аннулируется в соответствии с законодательством о ценных бумагах.

512 Ликвидация хозяйственного общества считается завершенной, а хозяйственное общество — ликвидированным с даты принятия регистрирующим органом решения о внесении записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей об исключении его из этого регистра.

Глава 4

ПРОИЗВОДСТВЕННЫЙ КООПЕРАТИВ КАК СУБЪЕКТ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА

4.1. Понятие и правоспособность производственного кооператива

Кооперативное движение получило широкое развитие бо- 513
лее 150 лет назад в государствах с различными экономическими, политическими и социальными системами, религиозными взглядами и идеологией. Тем не менее основу кооперативов во всем мире составляли и составляют, как правило, идентичные принципы и кооперативные ценности: взаимопомощь, демократия, равенство (в особенности принцип «один человек — один голос при принятии решений общим собранием»), субсидиарная ответственность и др. Родоначальником кооперативной философии в Европе был Роберт Оуэн. Единичные кооперативы как альтернатива частным капиталистическим предприятиям начали возникать еще в конце XVIII в. С середины XIX в. начинается рост кооперативов в странах Европы и других континентов. В 1895 г. национальные объединения кооперативов из разных стран мира объединились в Международный кооперативный альянс (МКА)¹⁶⁵.

Первое место по развитию кооперативного движения в Ев- 514
ропе занимает Италия, где в кооперативах занято до 9 % трудоспособного населения. В США пайщиками являются 100 млн американцев, что составляет порядка 40 % населения страны. Нигде, кроме США, нет такого разнообразия видов кооперативов. Они работают практически во всех отраслях экономики, пронизывают всю систему рыночных отношений¹⁶⁶.

Одной из глобальных тенденций мирового развития явля- 515
ется процесс демократизации собственности, проявляющийся, в частности, в становлении и развитии производственных кооперативов.

¹⁶⁵ *Абова Т. Е.* Производственные кооперативы в России. Правовые проблемы теории и практики // Государство и право. 1998. № 8. С. 71.

¹⁶⁶ *Котов И. С.* Кооперативное движение США: моногр. Гомель: Белорус. торгово-эконом. ун-т потреб. кооперации, 2002. С. 3.

- 516 Применительно к нашему государству развитие законодательства о производственных кооперативах следует рассматривать со времен существования Российской империи.
- 517 Начало сравнительно широкого развития кооперации в до-революционной России в сферах сельского хозяйства, торговли, промысловой деятельности положила отмена крепостного права в 1861 г. Соответствующие разделы, посвященные кооперативам, содержались в Своде законов Российской империи. Производственные кооперативы того времени именовались трудовыми артелями.
- 518 После Октябрьской революции 1917 г. отношение к кооперативам было неоднозначным. Начавшееся в годы НЭПа развитие кооперации в разнообразных видах и формах (аграрная, торговая, промысловая, жилищная, кредитная и др.) было в дальнейшем в значительной мере свернуто. В 60-е годы прекратила существование и промысловая кооперация. ЦК КПСС и Совет Министров СССР приняли постановление от 14 апреля 1956 г. № 474 «О реорганизации промысловой кооперации»¹⁶⁷. Имущество промысловых кооперативов передали местной промышленности.
- 519 С принятием в 1961 г. Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик¹⁶⁸, а также гражданских кодексов союзных республик ситуация несколько изменилась. В ст. 11 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик говорилось о кооперативах, межкооперативных организациях и их объединениях, предприятиях и учреждениях этих организаций и объединений и о государственно-кооперативных организациях. Среди содержащихся в Гражданском кодексе Белорусской ССР¹⁶⁹ видов кооперативных организаций к производственным кооперативам можно было отнести только лишь колхозы.

¹⁶⁷ О реорганизации промысловой кооперации: постановление ЦК КПСС и Совета Министров СССР, 14 апр. 1956 г., № 474 // Собр. постановлений Правительства СССР. 1956. № 14. Ст. 1253.

¹⁶⁸ Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик: Закон СССР, 8 дек. 1961 г. // Ведомости Верхов. Совета СССР. 1961. № 50. Ст. 525.

¹⁶⁹ Гражданский кодекс Белорусской ССР: текст Кодекса по состоянию на 1 мая 1985 г. Минск: Беларусь, 1985. 324 с.

Новый этап развития производственных кооперативов в СССР начался после 1985 г., в период «перестройки». Совет Министров СССР принял ряд постановлений о создании кооперативов в различных отраслях народного хозяйства. 26 мая 1988 г. Верховный Совет СССР принял Закон «О кооперации в СССР»¹⁷⁰, где определялось и правовое положение производственных кооперативов. Этим Законом деятельность кооперативов и в Белорусской ССР стала регулироваться более полно. Закон охватил всю деятельность кооперативов с момента их создания до реорганизации или ликвидации. Созданные на основе Закона СССР «О кооперации в СССР» кооперативы первыми в стране сделали резкий рывок в сторону предпринимательской деятельности и создали негосударственный сектор экономики в промышленности, строительстве, торговле, общественном питании, бытовом и коммунальном обслуживании. Практика применения Закона «О кооперации в СССР» в данной разновидности кооперативов четко выявила их частнопредпринимательский характер.

После прекращения существования СССР на территории Республики Беларусь продолжали действовать нормативные акты советского законодательства о производственных кооперативах. Легальной основой для их применения являлся Закон Республики Беларусь от 27 февраля 1991 г. «Об основных принципах народовластия в Республике Беларусь»¹⁷¹. В настоящее время соответствующая норма содержится в Законе Республики Беларусь от 28 мая 1999 г. «О применении на территории Республики Беларусь законодательства СССР»¹⁷².

На международном уровне в 1995 г. на конгрессе в Манчестере Международным кооперативным альянсом принята Декларация о кооперативной идентичности, содержащая

¹⁷⁰ О кооперации в СССР: Закон СССР, 26 мая 1988 г., № 8998-XI // Ведомости Верхов. Совета СССР. 1988. № 22. Ст. 355.

¹⁷¹ Об основных принципах народовластия в Республике Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 27 февр. 1991 г., № 651-XII // Ведомости Верхов. Совета Белорус. ССР. 1991. № 12 (14). Ст. 129.

¹⁷² О применении на территории Республики Беларусь законодательства СССР: Закон Респ. Беларусь, 28 мая 1999 г., № 261-З // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. 1999. № 42. 2/36.

определение кооперативной организации, присущие ей ценности и принципы. Данная декларация содержит следующее определение кооператива: кооператив — самостоятельная организация людей, добровольно объединившихся с целью удовлетворения своих общественно-экономических, социальных и культурных потребностей с помощью находящегося в их совместном владении и демократически управляемого предприятия. Деятельность его основана на взаимопомощи, взаимной ответственности, демократии, равенстве, справедливости и солидарности, честности, открытости, социальной ответственности и заботе о других¹⁷³.

523 В Декларации о кооперативной идентичности закреплены следующие *международные кооперативные принципы*.

524 1. *Добровольность и открытое членство*. Этот принцип выражен в Декларации положением о том, что кооперативы являются «добровольными организациями, открытыми для всех людей, способных оказывать услуги и взять на себя ответственность без дискриминации в области пола, социальных, расовых, политических и религиозных принадлежностей людей». Он является основополагающим и наиболее отчетливо проявляется на начальном этапе деятельности кооператива. Данный принцип вытекает из сущности кооператива как самостоятельной организации добровольно объединившихся людей, открытой для всех желающих принять участие в ее деятельности.

525 2. *Демократический членский контроль*. Кооперативы — демократические организации, контролируемые своими членами, которые принимают активное участие в принятии решений. Избранные представители подотчетны членам кооператива, имеющим равные права при голосовании: один человек — один голос. Данный принцип выражается в равной возможности каждого его члена избирать и быть избранным в наблюдательный совет, исполнительные и контрольные органы, участвовать в работе общего собрания.

¹⁷³ Беднова Э. Международные кооперативные принципы и российский Закон о производственных кооперативах // Рос. юстиция. 2000. № 1. С. 28—29.

3. Экономическое участие членов кооператива. Предполагается личное участие каждого члена в хозяйственных делах кооператива. Объем участия не зависит от размера паевого взноса. Согласно Декларации члены кооператива вносят равные вклады. 526

4. Автономия и независимость. Кооперативы являются автономными организациями, осуществляющими свою деятельность на условиях демократического контроля со стороны членов и поддержания независимости. 527

5. Образование, повышение квалификации и информация. Является необходимым предоставление гражданам доступной информации об основах кооперативной деятельности, условиях и организации труда, преимуществах производственных кооперативов перед другими организационно-правовыми формами. 528

6. Сотрудничество между кооперативными организациями. Большую роль в развитии кооперативного движения играет Международный кооперативный альянс (МКА), объединяющий около 250 кооперативных федераций и организаций из 92 стран мира. Он был учрежден в 1895 г. и является одной из крупнейших международных неправительственных организаций. 529

7. Забота об обществе. Предполагается забота кооперативных организаций о развитии общества, находящегося вне кооператива, общества, в котором кооператив живет и работает. Данный принцип подчеркивает связь кооперативных организаций со всем обществом. 530

С принятием в 1998 г. ГК в белорусском законодательстве организационно-правовая форма юридического лица в виде производственного кооператива получила законодательное признание. Поддержка развития производственных кооперативов отвечает конституционным нормам демократического построения экономической системы. Так, ч. 3 ст. 13 Конституции Республики Беларусь содержит норму о том, что государство способствует развитию кооперации во всех ее формах и видах. 531

- 532 К юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, ГК относит и производственные кооперативы. Участники таких юридических лиц могут иметь вещные права только на имущество, которое они передали юридическим лицам в пользование в качестве вклада в уставный фонд.
- 533 С учетом деления ГК всех юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации п. 2 ст. 46 ГК прямо указывает, что юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме производственных кооперативов.
- 534 В ГК (ч. 1 ст. 107) *производственный кооператив (артель)* определяется в качестве коммерческой организации, участники которой обязаны внести имущественный паевой взнос, принимать личное трудовое участие в его деятельности и нести субсидиарную ответственность по обязательствам производственного кооператива в равных долях, если иное не определено в уставе, в пределах, установленных уставом, но не меньше величины полученного годового дохода в производственном кооперативе.
- 535 С момента создания производственный кооператив наделяется полным объемом правоспособности, что позволяет ему иметь любые гражданские права, соответствующие целям и предмету деятельности, предусмотренным в его уставе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Производственный кооператив вправе осуществлять любые не запрещенные законодательством виды деятельности. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законодательными актами, производственный кооператив может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).
- 536 Как и любой субъект предпринимательской деятельности, производственный кооператив имеет фирменное наименование, отражающее его специфику. Существует два варианта такого наименования, содержащего помимо конкретного наименования обязательные слова: «производственный коопера-

тив» или «артель». В ст. 107 ГК термины «производственный кооператив» и «артель» употреблены как синонимы. Создавая кооператив, его учредители сами решают, какое определение они должны включить в фирменное наименование кооператива. Права производственного кооператива в отношении фирменного наименования относятся к числу неимущественных, однако в случае их нарушения со стороны любых субъектов права производственный кооператив имеет возможность защитить свои права, в том числе в судебном порядке.

Исходя из закрепленного в ГК определения, можно выделить *основные признаки производственного кооператива*. 537

1. Производственный кооператив — коммерческая организация. Согласно ст. 46 ГК коммерческой организацией является организация, преследующая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и (или) распределяющая полученную прибыль между участниками. 538

2. Участие граждан в деятельности производственного кооператива, в отличие от таких организационно-правовых форм коммерческих организаций, как ООО и ОДО, АО (ОАО и ЗАО), имеет определенную специфику. Граждане обязательно должны принимать в деятельности производственного кооператива личное трудовое участие с внесением своих имущественных паевых взносов. Принимая во внимание требования ГК о личном трудовом участии в деятельности производственного кооператива со стороны его участников, участие в нем юридических лиц не допускается. 539

3. Производственный кооператив самостоятельно несет имущественную ответственность по своим обязательствам. Однако это не означает, что члены кооператива совсем освобождены от ответственности по обязательствам кооператива. На них в соответствии с законодательством возлагается субсидиарная, т. е. дополнительная ответственность. При этом предполагается, что члены производственного кооператива несут субсидиарную ответственность в равных долях, если иной порядок не предусмотрен в уставе кооператива. В свою очередь, минимальный размер такой ответственности члена 540

кооператива не может быть меньше величины полученного годового дохода в производственном кооперативе.

- 541 4. Имущество производственного кооператива хотя и находится в его собственности, подразделяется на паи членов кооператива, которым при выходе из кооператива выплачивается денежная стоимость пая или передается имущество в натуральном выражении, соответствующее паю.
- 542 Таким образом, производственный кооператив, являясь коммерческой организацией, создается на основе объединения труда и капитала для ведения при личном трудовом участии каждого его члена совместной хозяйственной деятельности.

4.2. Виды производственных кооперативов

- 543 ГК предусмотрено два вида кооператива. Наряду с производственным выделяется также потребительский кооператив, но последний отнесен к некоммерческим организациям, т. е. к организациям, не имеющим извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющим полученную прибыль между участниками.
- 544 Разница между производственным и потребительским кооперативами состоит не только в том, что для первых извлечение прибыли — основная цель, а для вторых — нет, но и в том, что производственные кооперативы изготовленный в результате совместного труда продукт (работу, услугу) продают на сторону и удовлетворяют потребности своих членов за счет полученной прибыли; члены же потребительских кооперативов сами являются потребителями изготовленных либо приобретенных ими товаров, услуг, результатов работы¹⁷⁴. То есть потребительский кооператив, несмотря на принадлежность по сути к одной с производственным кооперативом разновидности юридического лица, представляет собой

¹⁷⁴ Помазнев В. М. Новое законодательство РФ о кооперативах: проблемы и перспективы кооперативного движения в России // Государство и право. 1996. № 5. С. 26.

самостоятельную организационно-правовую форму юридического лица, относящегося в отличие от производственного кооператива к некоммерческим организациям. В связи с этим чаще всего потребительские кооперативы создаются в таких сферах, как жилищно-строительная, торговля товарами народного потребления, заготовка и переработка сельхозпродукции, оказание услуг бытового характера и т. п.

Таким образом, в ГК перечень видов производственных кооперативов не закреплён. 545

Определённый перечень видов производственных кооперативов был закреплён в Законе СССР от 26 мая 1988 г. «О кооперации в СССР». В соответствии с данным Законом к производственным кооперативам относились: 546

а) колхозы и другие сельскохозяйственные кооперативы. Колхоз назывался сложившейся формой производственного сельскохозяйственного кооператива. К другим видам сельскохозяйственных кооперативов относились кооперативы по производству и переработке сельскохозяйственной продукции, сельскохозяйственно-промысловые кооперативы, рыболовецкие колхозы, кооперативы по строительству, снабженческо-сбытовые, лесохозяйственные, по совместному ведению личных подсобных хозяйств и оказанию иных услуг;

б) кооперативы в сферах производства и услуг. К таковым относились кооперативы по выработке кондитерских и хлебобулочных изделий, производству товаров народного потребления, бытовому обслуживанию населения, по заготовке и переработке вторичного сырья, торговые кооперативы и др.¹⁷⁵

Действующее законодательство Республики Беларусь 547 в качестве разновидности производственного кооператива выделяет лишь колхозы (сельскохозяйственные производственные кооперативы). Правовое положение данного вида производственного кооператива регулируется Указом Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2001 г. № 49 «О некоторых

¹⁷⁵ Научно-практический комментарий к гражданскому кодексу Белорусской ССР / К. А. Борзова [и др.]; под общ. ред. В. Ф. Чигира. Минск: Беларусь, 1991. С. 39.

вопросах организационно-правового обеспечения деятельности колхозов»¹⁷⁶, Законом Республики Беларусь от 9 июня 2003 г. «О реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций»¹⁷⁷ и иными нормативными правовыми актами.

548 В соответствии с п. 1 Указа Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2001 г. № 49 «О некоторых вопросах организационно-правового обеспечения деятельности колхозов» колхоз (сельскохозяйственный производственный кооператив) является одной из форм производственного кооператива. Данным Указом утвержден Примерный устав колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива), п. 1 которого определяет колхоз (сельскохозяйственный производственный кооператив) в качестве коммерческой организации, созданной гражданами на основе добровольного членства для совместной деятельности по производству, переработке, сбыту сельскохозяйственной продукции, а также иной не запрещенной законодательством деятельности.

549 В отличие от ГК, Указом не предусмотрена необходимость внесения участниками колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива) имущественного паевого взноса, принимать личное трудовое участие в деятельности кооператива, а также не устанавливается субсидиарная ответственность по обязательствам колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива). Все это указывает на особый статус колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива), несмотря на его законодательное признание в качестве формы производственного кооператива в целом.

550 Кроме того, следует отметить, что в настоящее время сфера сельского хозяйства в Республике Беларусь находится

¹⁷⁶ О некоторых вопросах организационно-правового обеспечения деятельности колхозов: Указ Президента Респ. Беларусь, 2 февр. 2001 г., № 49 // Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

¹⁷⁷ О реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций: Закон Респ. Беларусь, 9 июня 2003 г., № 202-З // Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2015.

в состоянии реформирования. Связано это с тем, что со вступлением в силу Указа Президента Республики Беларусь от 17 июля 2014 г. № 349 «О реорганизации колхозов (сельскохозяйственных производственных кооперативов)»¹⁷⁸ до 1 декабря 2016 г. действующие в республике колхозы (сельскохозяйственные производственные кооперативы) в обязательном порядке подлежат преобразованию в хозяйственные общества или коммунальные унитарные предприятия.

Слово «производственный» в наименовании кооператива **551** не означает, что кооператив может заниматься только производственной деятельностью. Предметом деятельности производственного кооператива может быть любая хозяйственная деятельность, в том числе строительство, торговля, проведение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, оказание различных услуг, если только такой вид деятельности не запрещен законодательством¹⁷⁹. В связи с этим условно выделяют такие виды производственного кооператива, как производственный кооператив, осуществляющий деятельность, связанную со строительством; в сфере торговли; в промышленности; производственные кооперативы, деятельность которых направлена на проведение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ; производственные кооперативы по оказанию различных видов услуг и т. д.

Следует отметить, что перечень видов производственных **552** кооперативов не нашел своего закрепления практически ни в одном законе, принятом государствами СНГ. Ни в Законе Российской Федерации от 8 мая 1996 г. «О производственных кооперативах»¹⁸⁰, ни в Законе Республики Казахстан от

¹⁷⁸ О реорганизации колхозов (сельскохозяйственных производственных кооперативов): Указ Президента Респ. Беларусь, 17 июля 2014 г., № 349 // Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2015.

¹⁷⁹ Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный): в 3 кн. / отв. ред. и рук. авт. коллектива В. Ф. Чигир. Минск: Амалфея, 2005. Кн. 1. С. 207.

¹⁸⁰ О производственных кооперативах: федер. Закон Рос. Федерации, 8 мая 1996 г., № 41-ФЗ // Законодательство стран СНГ. WEB-версия [Элек-

5 октября 1995 г. «О производственном кооперативе»¹⁸¹ такого перечня нет. В более общем Законе Украины от 10 июля 2003 г. «О кооперации»¹⁸² выделяются лишь такие виды кооперативов, как производственный, обслуживающий и потребительский кооперативы. В Законе Республики Молдова от 25 апреля 2002 г. «О производственных кооперативах»¹⁸³ наряду с производственным кооперативом выделяется сельскохозяйственный производственный кооператив, которому посвящена отдельная глава Закона.

553 Примером законодательного закрепления видов производственных кооперативов может послужить Закон Федеративной Республики Германии от 1 мая 1889 г. «О производственных и хозяйственных кооперативах»¹⁸⁴. Данный закон выделяет следующие виды кооперативов:

- 1) по авансированию и кредитованию;
- 2) по добыче и переработке сырья;
- 3) по совместной продаже сельскохозяйственной или промысловой продукции (сбытовая кооперация, складские объединения);
- 4) по производству товаров и их продаже за общий счет (производственная кооперация);

тронный ресурс]. 2016. Режим доступа: <http://base.spininform.ru/spisdoc.fwx>. Дата доступа: 10.01.2016.

¹⁸¹ О производственном кооперативе: Закон Респ. Казахстан, 5 окт. 1995 г., № 2486 // Законодательство стран СНГ. WEB-версия [Электронный ресурс]. 2016. Режим доступа: <http://base.spininform.ru/spisdoc.fwx>. Дата доступа: 10.01.2016.

¹⁸² О кооперации: Закон Украины, 10 июля 2003 г., № 1087-IV // Законодательство стран СНГ. WEB-версия [Электронный ресурс]. 2016. Режим доступа: <http://base.spininform.ru/spisdoc.fwx>. Дата доступа: 10.01.2016.

¹⁸³ О производственных кооперативах: Закон Респ. Молдова, 25 апр. 2002 г., № 1007-XV // Законодательство стран СНГ. WEB-версия [Электронный ресурс]. 2016. Режим доступа: <http://base.spininform.ru/spisdoc.fwx>. Дата доступа: 10.01.2016.

¹⁸⁴ Федеративная Республика Германия. Законы. Торговое уложение Германии. Закон об акционерных обществах. Закон об обществах с ограниченной ответственностью. Закон о производственных и хозяйственных кооперативах = Deutsches Handelsgesetzbuch, Aktiengesetz, GmbHGtsetz, Genossenschaftsgesetz / сост. В. Бергман; пер. с нем.: Е. А. Дубовицкая. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 513.

5) по оптовой закупке потребительских и производственных товаров и их розничной продаже (потребительские объединения);

6) по заготовке и потреблению за общий счет сельскохозяйственной и промысловой продукции;

7) по строительству жилья.

Разнообразие существовавших в прошлом и действующих ныне производственных кооперативов требует их классификации. Но при этом следует отметить, что в литературе вопрос, касающийся классификации кооперативов в целом и производственных кооперативов в частности, не нашел широкого освещения.

Еще в начале XX в. один из видных теоретиков кооперативного движения в России С. Прокопович в работе «Кооперативное движение в России. Его теория и практика» дал классификацию кооперативов, состоящую из пяти типов:

1) малые сельскохозяйственные общества;

2) маслодельные артели Сибири;

3) ссудосберегательные товарищества;

4) кредитные товарищества;

5) потребительские общества¹⁸⁵.

Классификацию непосредственно производственных кооперативов предложила Д. Б. Сахарова, которая подразделила их на определенные группы по следующим признакам.

1. По содержанию деятельности: 557

а) кооперативы по производству товаров личного потребления;

б) кооперативы по изготовлению товаров производственного назначения, материалов и комплектующих изделий для промышленности, сельского хозяйства, сферы услуг;

в) кооперативы по добыче полезных ископаемых, заготовке сырья для промышленности;

г) строительные кооперативы;

¹⁸⁵ Бейлькин Х. Ю. Кооперативное движение в Беларуси (эпоха капитализма): пособие для студентов всех специальностей. Гомель: ГКИ, 1998. С. 5.

д) ремонтные кооперативы;
е) транспортные кооперативы;
ж) многопрофильные кооперативы — занимающиеся производством нескольких видов товаров, а также сбытом произведенной продукции и оказанием услуг.

558 2. По степени обобществления материально-технической базы и процесса производства:

а) простейшие кооперативы, где обобществляются отдельные материально-технические элементы и звенья процесса производства;

б) производственные артели, в которых обобществлены вся материально-техническая база и весь процесс производства.

559 3. По источникам возникновения имущества:

а) кооперативы, возникшие на основе объединения собственности пайщиков;

б) кооперативы, работающие на базе переданного им в собственность государственного либо частного имущества;

в) кооперативы, использующие собственность, переданную им на условиях аренды¹⁸⁶.

560 С учетом действующего в Республике Беларусь законодательства и разнообразия сфер, в которых создаются и осуществляют свою деятельность производственные кооперативы, можно выделить следующие их виды:

1) производственные кооперативы по производству товаров, заготовке и переработке сырья;

2) производственные кооперативы по торговле товарами;

3) производственные кооперативы по выполнению работ;

4) производственные кооперативы по оказанию услуг;

5) смешанные производственные кооперативы.

561 Каждый из названных видов производственных кооперативов включает различные их разновидности. Так, например, к первому виду можно отнести производственные кооперативы, которые создаются и действуют для производства, заготовки, переработки сельскохозяйственной продукции,

¹⁸⁶ *Сахарова Д. Б., Котов И. С. История и теория кооперативного движения: учеб. пособие. Минск: Новое изд., 2005. С. 85.*

изделий производственно-технического назначения, изготовления товаров народного потребления и др. Ко второму виду принадлежат производственные кооперативы, занимающиеся торговой деятельностью, при этом не имеет значения, является эта деятельность оптовой или розничной. Но следует отметить, что первые два вида зачастую тесно взаимосвязаны, так как кооперативы, производящие определенные виды товаров, как правило, сами же и занимаются их реализацией. К третьему виду относятся производственные кооперативы по проведению научно-исследовательских, опытно-конструкторских работ, а также строительные, ремонтные и другие производственные кооперативы. В четвертый вид следует включить производственные кооперативы в сфере общественного питания, бытового обслуживания, организации культурного досуга и др. Что касается пятого вида, т. е. смешанных производственных кооперативов, то сюда будут относиться кооперативы, одновременно занимающиеся несколькими видами деятельности, свойственными кооперативам разных видов.

4.3. Образование производственного кооператива

В юридической литературе традиционно рассматрива- 562
ется три способа образования коммерческих организаций:
распорядительный, разрешительный и явочно-нормативный
(заявительный)¹⁸⁷.

Достаточно продолжительное время в Республике Бе- 563
ларусь порядок создания производственных кооперативов
законодательно практически не был урегулирован. Ранее
действовавшее Положение о государственной регистрации
и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяй-

¹⁸⁷ *Вабищевич С. С.* Предпринимательское (хозяйственное) право Республики Беларусь. Минск: Молодежное, 2003. С. 52; *Колбасин Д. А.* Гражданское право Республики Беларусь. Общая часть. Минск: Молодеж. науч. о-во, 2000. С. 89; *Мушинский В. О.* Основы гражданского права. М.: Междунар. отношения, 1995. С. 32; Правовое регулирование хозяйственной деятельности: учеб. / В. В. Авдеев [и др.]; под ред. В. А. Витушко, Р. И. Филиппик. Минск: Книж. Дом, 2004. С. 76.

ствования, утвержденное Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. № 11¹⁸⁸, до внесения в него в 2008 г. изменений и дополнений не содержало перечня документов, представляемых для государственной регистрации производственного кооператива, в том числе и сельскохозяйственного, а в п. 20 названного Положения было сказано, что государственная регистрация производственных кооперативов, включая сельскохозяйственные, осуществляется на основании документов, предусмотренных соответствующим законодательством. Но такое законодательство в Республике Беларусь отсутствовало.

564 В настоящее время образование производственных кооперативов осуществляется на основании явочно-нормативного (заявительного) способа. Это предусмотрено Декретом № 1, в соответствии с подп. 2.1 п. 2 которого государственная регистрация субъектов хозяйствования осуществляется на основании заявительного принципа. В соответствии с подп. 1.1 п. 1 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1, государственной регистрации подлежат наряду с иными юридическими лицами и производственные кооперативы, в том числе сельскохозяйственные производственные кооперативы.

565 Явочно-нормативный, или заявительный, способ образования коммерческих организаций имеет место в случае, когда для возникновения новой коммерческой организации ее учредители представляют в регистрирующий орган необходимые для государственной регистрации документы, перечень которых закреплен в п. 14 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1, и регистрирующий орган в установленные в п. 23 данного Положения сроки обязан зарегистрировать коммерческую организацию. Указанный способ создания коммер-

¹⁸⁸ Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования см.: Декрет Президента Респ. Беларусь, 16 марта 1999 г., № 11 // Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2015.

ческих организаций является наиболее распространенным в условиях рыночной организации экономики.

Образование коммерческих организаций, в том числе 566 и производственных кооперативов, проходит в несколько стадий, количество и название которых в юридической литературе разные ученые определяют по-разному¹⁸⁹.

Обобщив существующие взгляды авторов, можно выделить 567 основные стадии образования производственных кооперативов.

1. Инициатива образования

На стадии инициативы образования формируется воля бу- 568 дущих членов производственного кооператива. Они должны определить свой состав, наименование и место нахождения производственного кооператива.

Определение субъектного состава учредителей (участ- 569 ников) юридического лица обуславливает выбор его организационно-правовой формы. Эти два фактора связаны между собой и в ряде случаев не могут быть рассмотрены изолированно друг от друга¹⁹⁰.

Качественный состав членов производственного коопера- 570 тива очевиден, учитывая, что в соответствии с ГК членами производственного кооператива могут быть только граждане.

При определении же количественного состава членов про- 571 изводственного кооператива необходимо учитывать требования п. 3 ст. 108 ГК, в соответствии с которым число членов кооператива не должно быть менее трех. Данную норму законодатель перенес из Закона СССР от 26 мая 1988 г. «О кооперации в СССР». Для сравнения: ГК РФ устанавливает, что минимальное число членов производственного кооператива должно быть не менее пяти, а, например, в Германии Законом от 1 мая 1889 г. «О производственных и хозяйственных кооперативах» установлено, что членов кооператива должно быть не менее семи.

¹⁸⁹ Захаров В. А. Создание юридических лиц: правовые вопросы. М.: НОРМА, 2002. С. 47; Латышев С. В. Как зарегистрировать коммерческую организацию в Республике Беларусь // Право Беларуси. 2004. № 19. С. 60; Вабищевич С. С. Предпринимательское (хозяйственное) право Республики Беларусь. С. 53.

¹⁹⁰ Захаров В. А. Создание юридических лиц: правовые вопросы. С. 48.

- 572 Таким образом, производственный кооператив не может быть образован одним или двумя лицами.
- 573 Определяя место нахождения производственного кооператива, его учредители должны принимать во внимание требования п. 2 ст. 50 ГК, а также то обстоятельство, что размещаться производственный кооператив может только в нежилом помещении, учитывая, что п. 5 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1, предусматривает возможность размещения в жилом помещении только частного унитарного предприятия и крестьянского (фермерского) хозяйства при условии, что их деятельность не будет связана с производством.
- 574 В целом же избрание организационно-правовой формы юридического лица происходит до регистрации юридического лица. Избирая организационно-правовую форму в виде производственного кооператива, учредители должны учитывать ее особенности, закрепленные в законодательстве. После выбора организационно-правовой формы совершаются определенные правоустанавливающие действия, в частности, происходит разработка учредительных документов.

2. Подготовка учредительных документов

- 575 Правовой основой предпринимательской деятельности любой коммерческой организации независимо от того, в какой организационно-правовой форме она создана, наряду с нормативными правовыми актами являются предусмотренные законодательством для каждой организационно-правовой формы коммерческих организаций учредительные документы. Основная функция учредительных документов заключается в регламентации особенностей правового статуса конкретного юридического лица и его взаимоотношений с учредителями (участниками, членами)¹⁹¹.
- 576 В соответствии с п. 1 ст. 108 ГК учредительным документом производственного кооператива является устав, утвержденный общим собранием его членов. При этом такая фор-

¹⁹¹ Козлова Н. Правовая природа учредительных документов юридического лица // Хоз-во и право. 2004. № 1. С. 55.

мулировка нормы не в полной мере регламентирует порядок утверждения устава производственного кооператива. Не указано, является ли утвержденным устав, за который проголосовало квалифицированное большинство, абсолютное большинство, или необходимо, чтобы за утверждение устава члены кооператива проголосовали единогласно. Например, в Законе Республики Казахстан от 5 октября 1995 г. «О производственном кооперативе» содержится норма о том, что устав должен быть утвержден единогласно (п. 3 ст. 6).

Пункт 2 ст. 48 ГК содержит сведения, которые должны определяться в учредительных документах любого юридического лица. К таковым относятся: а) наименование юридического лица; б) место его нахождения; в) цели деятельности; г) порядок управления деятельностью юридического лица; д) иные сведения, предусмотренные законодательством о юридических лицах соответствующего вида. 577

Помимо вышеизложенных сведений в уставе производственного кооператива в соответствии с п. 2 ст. 108 ГК должны содержаться условия о размерах уставного фонда, паевых взносов членов кооператива; о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов; о характере и порядке трудового участия его членов в деятельности кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по личному трудовому участию; о порядке распределения прибыли и убытков кооператива; о размере и условиях субсидиарной ответственности его членов по долгам кооператива; о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов. 578

В настоящее время не является обязательным указание в уставе производственного кооператива, как и в учредительных документах других юридических лиц, видов деятельности, которые предполагает осуществлять юридическое лицо после регистрации. В соответствии с п. 20 Положения 579

о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1, в учредительных документах юридического лица виды деятельности, осуществляемые юридическим лицом, могут указываться по желанию собственника имущества или учредителей юридического лица. При изменении таких видов деятельности юридические лица вправе (по своему усмотрению) обратиться за государственной регистрацией изменений и (или) дополнений, вносимых в устав (учредительный договор) юридического лица.

580 При этом регистрирующим и иным государственным органам (организациям) запрещается требовать указания в учредительных документах юридических лиц осуществляемых ими видов деятельности.

581 Содержание учредительных документов юридического лица может интересовать как его контрагентов по договорам, так и государственные органы (в момент регистрации юридического лица, внесения изменений, представления документов для получения лицензии, во время проведения проверки).

582 Пункт 3 ст. 48 ГК определяет, что изменения учредительных документов приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законодательными актами, — с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. Однако юридические лица и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений.

3. Согласование наименования

583 В соответствии с п. 1 ст. 50 ГК юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

584 Пункт 2 ст. 107 ГК указывает на то, что фирменное наименование производственного кооператива должно содержать его наименование и слова «производственный кооператив» или «артель».

585 В настоящее время согласование наименований осуществляется регистрирующими органами по заявлению установ-

ленной формы, полученному от одного из учредителей (участников) юридических лиц, наименования которых подлежат согласованию, либо от лица, действующего по доверенности.

Порядок согласования наименований юридических лиц **586** регламентируется Положением о порядке согласования наименований коммерческих и некоммерческих организаций, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 августа 2011 г. № 1164 «О некоторых вопросах государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования и внесении изменений и дополнений в некоторые постановления Совета Министров Республики Беларусь»¹⁹².

Согласование наименования может быть осуществлено при: **587**

- личном обращении заявителя в регистрирующий орган с предъявлением документа, удостоверяющего его личность;
- направлении заявителем документов по почте;
- представлении заявителем электронных документов.

Заявитель для согласования наименования может предложить один или несколько вариантов наименования юридического лица. При этом до обращения в регистрирующий орган заявитель может проверить выбранное наименование с помощью перечня согласованных (зарезервированных) наименований юридических лиц, размещаемого в глобальной компьютерной сети интернет на официальном сайте Министерства юстиции. **588**

Наименование юридического лица (полное и сокращенное) согласовывается на русском и белорусском языках. **589**

Сокращенное наименование необходимо в целях упрощения взаимоотношений между участниками гражданского оборота собственником имущества юридического лица (учредителями, участниками) в учредительных документах при **590**

¹⁹² О некоторых вопросах государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования и внесении изменений и дополнений в некоторые постановления Совета Министров Республики Беларусь: постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 31 авг. 2011 г., № 1164 // Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

наличии сложного и многословного полного наименования юридического лица. Для производственных кооперативов сокращенное наименование на русском языке должно содержать аббревиатуру «ПК», а на белорусском «ВК». При использовании в полном наименовании производственного кооператива «артель» в сокращенном наименовании указываются слово «артель» и специальное наименование.

591 Согласованное наименование юридического лица регистрирующим органом вносится в базу данных согласованных наименований Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей и размещается Министерством юстиции в глобальной компьютерной сети Интернет на официальном сайте этого Министерства.

592 Заявители, которым согласовано наименование, в течение трех месяцев со дня согласования обязаны использовать это наименование для государственной регистрации создаваемого юридического лица. На указанный срок наименование юридического лица резервируется в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в базе данных согласованных наименований.

4. Формирование уставного фонда

593 В соответствии со ст. 47¹ ГК при создании коммерческой организации формируется уставный фонд этой организации в порядке, установленном законодательством. Коммерческая организация самостоятельно определяет размер уставного фонда, за исключением коммерческих организаций, для которых законодательством устанавливаются минимальные размеры уставных фондов.

594 Уставный фонд призван выполнять ряд функций: гарантийную, стартового капитала, регламентационную или детерминирующую (определяет имущественные права учредителей, вытекающие из создания и деятельности юридического лица)¹⁹³.

¹⁹³ Дроздовская К. Юридическая природа процесса формирования уставного фонда коммерческой организации // Юрист. 2002. № 12 (19). С. 36; Смирнов Б. Пополнение уставного фонда. Миссия невыполнима? // Юрист. 2003. № 12. С. 45.

Порядок формирования уставного фонда коммерческой 595 организации определен главой 2 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом № 1, в соответствии с п. 7 которого коммерческие организации самостоятельно определяют размеры уставных фондов, за исключением коммерческих организаций, для которых законодательством установлены минимальные размеры уставных фондов. Для производственных кооперативов законодательно минимальный размер уставного фонда не установлен. Конкретный размер уставного фонда производственного кооператива определяется учредителями самостоятельно и отражается в уставе. Уставный фонд должен быть объявлен в белорусских рублях.

Объявленный в уставе производственного кооператива 596 уставный фонд должен быть сформирован в течение двенадцати месяцев с даты государственной регистрации кооператива, если меньший срок формирования уставного фонда не определен уставом.

Внести вклад в уставный фонд можно как в белорусских 597 рублях, так и в иностранной валюте, но во втором случае должен быть осуществлен его пересчет по официальному курсу белорусского рубля к соответствующей иностранной валюте, установленному Национальным банком на дату фактического внесения этого вклада.

Вклад в уставный фонд производственного кооператива 598 производится в виде имущественного паевого взноса.

Вкладом в уставный фонд производственного кооператива, 599 как и любой другой коммерческой организации, могут быть вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие оценку их стоимости. Однако при формировании уставного фонда путем внесения неденежного вклада должна быть проведена оценка стоимости неденежного вклада. В случае проведения независимой оценки стоимости вносимого в уставный фонд неденежного вклада экспертиза достоверности этой оценки не проводится.

5. Государственная регистрация

- 600** В соответствии со ст. 47 ГК производственный кооператив, как и любое другое юридическое лицо, подлежит государственной регистрации в порядке, определенном законодательными актами.
- 601** Порядок государственной регистрации производственных кооперативов регламентирован Положением о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом № 1.
- 602** В зависимости от места нахождения производственного кооператива в качестве регистрирующего органа могут выступать администрация свободной экономической зоны, администрация Китайско-Белорусского индустриального парка, облисполком, Брестский, Витебский, Гомельский, Гродненский, Минский, Могилевский горисполкомы.
- 603** Документы для государственной регистрации могут быть представлены в регистрирующий орган путем личного обращения учредителей производственного кооператива. Однако в Республике Беларусь с момента вступления в силу постановления Совета Министров Республики Беларусь от 31 августа 2011 г. № 1164 «О некоторых вопросах государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования и внесении изменений и дополнений в некоторые постановления Совета Министров Республики Беларусь» существует и такой способ регистрации субъектов хозяйствования, как электронная государственная регистрация. Электронная государственная регистрация не требует личного обращения в регистрирующий орган, а осуществляется посредством веб-портала Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, когда в регистрирующий орган для государственной регистрации представляются документы в электронном виде, целостность и подлинность которых подтверждены электронной цифровой подписью.
- 604** Для государственной регистрации производственного кооператива в регистрирующий орган представляются:

- заявление о государственной регистрации;
- устав в двух экземплярах без нотариального засвидетельствования, его электронная копия (в формате .doc или .rtf);
- копия документа, удостоверяющего личность, с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется) — для учредителей, являющихся иностранными физическими лицами;
- оригинал либо копия платежного документа, подтверждающего уплату государственной пошлины.

В день подачи документов, представленных для государственной регистрации, уполномоченный сотрудник регистрирующего органа ставит на уставе производственного кооператива штамп, свидетельствующий о проведении государственной регистрации, выдает один экземпляр устава лицу, его представившему, и вносит в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей запись о государственной регистрации производственного кооператива.

Затем регистрирующий орган представляет в Министерство юстиции необходимые сведения о производственном кооперативе для включения их в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

С даты проставления штампа на уставе производственного кооператива и внесения записи о государственной регистрации в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей производственный кооператив считается зарегистрированным.

Не позднее рабочего дня, следующего за днем подачи документов для государственной регистрации, регистрирующим органом выдается свидетельство о государственной регистрации установленного Советом Министров Республики Беларусь образца.

4.4. Правовой режим имущества производственного кооператива

- 609 Наличие обособленного имущества, самостоятельная имущественная ответственность по обязательствам всем своим имуществом — наиболее существенные с позиции имущественных отношений признаки юридического лица. Все участники гражданского оборота, вступая в имущественные отношения с коммерческими организациями, заинтересованы в определенных имущественных гарантиях, суть которых состоит в том, что коммерческая организация в случае неисполнения своих обязательств отвечает соответствующим имуществом, за счет которого кредиторы получают удовлетворение и погашают понесенные убытки.
- 610 В соответствии с ч. 2 п. 2 ст. 44 ГК производственные кооперативы относятся к юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права. Участники таких юридических лиц могут иметь вещные права только на имущество, которое они передали юридическим лицам в пользование в качестве вклада в уставный фонд.
- 611 Пункт 1 ст. 109 ГК предусматривает, что имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива.
- 612 Источники формирования имущества производственного кооператива по своему характеру могут быть самые разнообразные: денежные и материальные взносы его членов; произведенная продукция и доходы, получаемые от ее продажи, а также от реализации работ и услуг; кредиты банка; доходы, получаемые от продажи ценных бумаг кооператива. Кроме того, имущество кооператива может формироваться за счет предоставляемых на договорных началах материальных и денежных взносов иных организаций, а также имущества граждан, которые работают в кооперативе по трудовому соглашению, но не являются его членами¹⁹⁴.

¹⁹⁴ Кузнецов В. М. Новые формы кооперации в СССР. М.: Мысль, 1989. С. 35.

Требование законодательства о наличии у коммерческих организаций обособленного имущества обеспечивается через обязанность коммерческих организаций:

— во-первых, формирования при создании организации уставного фонда, который гарантирует наличие определенного минимума имущества;

— во-вторых, это требование реализуется через норму п. 3 ст. 47¹ ГК: «Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов коммерческой организации окажется менее уставного фонда, такая организация обязана в установленном порядке уменьшить свой уставный фонд до размера, не превышающего стоимости ее чистых активов. В случае уменьшения стоимости чистых активов коммерческой организации, для которой законодательством установлен минимальный размер уставного фонда, по результатам второго и каждого последующего финансового года ниже минимального размера уставного фонда такая организация подлежит ликвидации в установленном порядке»¹⁹⁵.

Наличие у коммерческой организации уставного фонда свидетельствует о том, что она в любое время обладает определенным минимумом имущества, равным размеру ее уставного фонда, и это имущество может быть направлено на удовлетворение требований кредиторов данной коммерческой организации. **614**

Минимальный размер уставного фонда для производственного кооператива законодательно не установлен, следовательно, учредители производственного кооператива определяют его самостоятельно. Объявленный в уставе уставный фонд производственного кооператива должен быть сформирован в течение двенадцати месяцев с даты государственной регистрации кооператива, если меньший срок формирования уставного фонда не определен уставом. **615**

Согласно ч. 1 п. 2 ст. 47¹ ГК вкладом в уставный фонд производственного кооператива могут быть вещи, включая **616**

¹⁹⁵ Ваулин В. П. Вопросы правового регулирования формирования уставных фондов коммерческих организаций // Право Беларуси. 2004. № 28. С. 77.

деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку.

617 В производственном кооперативе применительно к имущественным отношениям его членов с кооперативом используется понятие «имущественный паевой взнос», «пай». При этом термин «имущественный паевой взнос» применяется для обозначения обязанностей лица при создании производственного кооператива либо при его вступлении в действующий кооператив. Пай — понятие более широкое, включающее в себя как собственно имущественный паевой взнос, так и нераспределенную прибыль, причитающуюся члену кооператива.

618 Паевой фонд должен иметь несколько иное назначение, нежели уставный фонд, если исходить из требований ГК о том, что имущество производственного кооператива делится на пай его членов. Паявые взносы и пай членов в имуществе кооператива — не тождественные понятия, так как имущество кооператива формируется не только за счет паявых взносов, но и за счет имущества, произведенного и приобретенного кооперативом в процессе его деятельности, а следовательно, размер пая в случае успешной деятельности кооператива будет увеличиваться и уже не будет совпадать с размером паявого взноса. Именно данный процесс должен найти отражение в паявом фонде.

619 ГК не определяет понятие имущественного паявого взноса и не указывает на то, какие виды имущества или имущественных прав могут являться вкладом в уставный фонд производственного кооператива.

620 Для сравнения: в п. 2 ст. 10 Закона Российской Федерации от 8 мая 1996 г. «О производственных кооперативах» предусматривается, что паявым взносом члена кооператива могут быть деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе и имущественные права, а также иные объекты гражданских прав. Земельные участки и другие природные ресурсы могут быть паявым взносом в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и природных ресурсах.

Часть 2 п. 2 ст. 47¹ ГК устанавливает, что оценка стоимо- 621
сти неденежного вклада в уставный фонд коммерческой ор-
ганизации подлежит экспертизе достоверности такой оценки
в случаях и порядке, предусмотренных законодательством.

Положение о государственной регистрации субъектов хо- 622
зяйствования, утвержденное Декретом № 1, и Положение
о порядке проведения экспертизы достоверности оценки, ут-
вержденное постановлением Совета Министров Республики
Беларусь от 10 февраля 2011 г. № 173¹⁹⁶, оперируют таким
понятием, как «неденежный вклад». Этот термин по смыслу
указанных нормативных правовых актов объединяет собой
все виды имущества (исключая деньги) и имущественных
прав, вносимых в виде вклада в уставный фонд юридиче-
ского лица. Поэтому в случае внесения неденежного вклада
в уставный фонд производственного кооператива такой вклад
необходимо оценить в деньгах. При проведении независимой
оценки стоимости неденежного вклада, вносимого в уставный
фонд производственного кооператива, в том числе сельскохо-
зяйственного производственного кооператива, обязательная
экспертиза достоверности независимой оценки и обязатель-
ная экспертиза достоверности оценки стоимости неденежно-
го вклада не проводятся.

Уставом кооператива может быть установлено, что опре- 623
деленная часть принадлежащего кооперативу имущества со-
ставляет неделимые фонды, используемые на цели, определя-
емые уставом. Решение об образовании неделимых фондов
принимается членами кооператива единогласно, если иное
не предусмотрено уставом. Неделимый фонд не включается
в состав чистых активов при определении размера пая. Член
кооператива не имеет прав на неделимые фонды, но и креди-
торы не могут требовать взыскания из неделимых фондов по
личным долгам члена кооператива.

¹⁹⁶ О некоторых мерах по реализации Указа Президента Республики Беларусь от 6 августа 2010 г., № 410: постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 10 февр. 2011 г., № 173 // Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

- 624** С учетом возможности образования неделимых фондов, самого термина «неделимый», примененного в ГК после указания на то, что имущество производственного кооператива «делится» на пай, к неделимым фондам относится та часть имущества кооператива, которая не подлежит разделению на пай. На это указывает и содержание ст. 111 ГК, регулирующей вопросы выхода (исключения) из членов производственного кооператива, расчетов с такими лицами, а также передачи членом кооператива своего пая (части пая) другому лицу. В п. 5 названной статьи подчеркивается, что взыскание по долгам члена кооператива не может быть обращено на неделимые фонды организации. Следовательно, общая сумма паев всех членов кооператива — это только часть имущества кооператива. Вторую часть имущества организации составляют (в случае их образования) неделимые фонды.
- 625** Источники, из которых могут формироваться неделимые фонды, ГК не определяет. Таким источником может быть в первую очередь прибыль кооператива. Имущественные паевые взносы всех членов кооператива при его образовании формируют стартовый капитал (уставный фонд) кооператива. Условия о размере этих взносов и порядке их внесения определяются уставом. Первоначальный паевой взнос вместе с прибылью, распределенной между членами кооператива, образуют пай каждого члена организации. Конечно же, производственный кооператив, приняв решение об образовании неделимых фондов, будет распределять между своими членами не всю прибыль, подлежащую распределению, а только ее часть, размер которой установлен общим собранием.
- 626** Таким образом, принимая решение об образовании неделимых фондов кооператива, его члены в определенных случаях (выход из кооператива, передача членом кооператива своего пая или его части другому лицу) добровольно отказываются от права на часть имущества кооператива¹⁹⁷. Эти ситуации возникают в силу сознательного, волевого реше-

¹⁹⁷ Лис М. Присоединение колхоза к республиканскому унитарному предприятию // Юрист. 2003. № 3 (22). С. 39.

ния самого члена кооператива. Кроме них необходимо также назвать: исключение лица из членов кооператива; переход пая к наследникам умершего члена организации; обращение взыскания на пай члена кооператива. В этих случаях утрата членом кооператива своего пая происходит помимо его воли, его решения. Однако и в первом, и во втором вариантах в стоимостное выражение размера пая не включаются неделимые фонды. Неделимые фонды в названных ситуациях остаются в собственности кооператива неприкосновенными. Следовательно, отказ от права на часть имущества, являющийся следствием образования неделимых фондов кооператива, совершается в пользу организации, поскольку собственником всего имущества кооператива, включая и неделимые фонды, является кооператив. До тех пор, пока кооператив осуществляет свою финансово-хозяйственную деятельность, не меняя организационно-правовой формы, может происходить наращивание массы имущества, составляющего неделимые фонды кооператива.

Пункт 3 ст. 109 ГК содержит норму о том, что прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен уставом кооператива. **627**

Данные диспозитивные нормы позволяют членам кооператива самостоятельно регулировать определенные правоотношения, связанные с имуществом производственного кооператива, посредством закрепления соответствующих положений в уставе. Например, в уставе может быть закреплено, что прибыль кооператива распределяется между его членами пропорционально размеру имущественного паевого взноса, внесенного членом кооператива в уставный фонд, а не в соответствии с их трудовым участием. **628**

Правовой режим имущества производственного кооператива отличен от правового режима имущества колхоза, являющегося по законодательству формой производственного кооператива, в силу расхождения норм ГК о производственных кооперативах и Примерного устава колхоза, утвержденного **629**

Указом Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2001 г. № 49. Имущество колхоза составляют его основные фонды и оборотные средства, а также акции и иные ценные и приравненные к ним бумаги.

630 Право распоряжаться имуществом, произведенной продукцией и денежными средствами колхоза принадлежит только колхозу — его органам управления. В п. 12 Примерного устава колхоза не содержится положения о том, что в случае выхода члена колхоза из состава колхоза ему должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, как это предусмотрено в п. 1 ст. 111 ГК для членов производственного кооператива.

631 В Примерном уставе колхоза не нашла отражения норма ГК о том, что имущество производственного кооператива делится на пай его членов, а лишь содержится право колхоза создавать за счет собственных средств основных фондов долевой фонд членов колхоза.

632 Специфика правового режима имущества колхоза заключается в том, что его имущество является неделимым. В колхозах может быть создан долевой фонд, но, во-первых, это является правом, а не обязанностью колхозов, во-вторых, он может быть создан только за счет вновь создаваемых основных фондов, в-третьих, для его создания не требуется от членов колхоза внесения каких-либо собственных средств (паевых взносов)¹⁹⁸.

633 Долевой фонд членов колхоза не имеет отношения к уставному фонду, поскольку создается в целях заинтересованности членов колхоза в улучшении использования фондов, повышении экономической эффективности производства, формируется из части вновь создаваемых за счет собственных средств основных фондов. Средства долевого фонда в де-

¹⁹⁸ Кузьмич И. П. Особенности правового режима имущества сельскохозяйственных производственных кооперативов // Проблемы совершенствования правового регулирования имущественных отношений и защиты прав физических и юридических лиц: материалы Междунар. науч. конф., Гродно, 22—23 марта 2002 г.: в 2 ч. / Гродн. гос. ун-т; редкол.: Н. Г. Станкевич (отв. ред.) [и др.]. Гродно: ГрГУ, 2002. Ч. 2. С. 190.

нежном выражении распределяются между членами колхоза и зачисляются на их личные счета пропорционально конкретному трудовому вкладу. Долевой фонд членов колхоза может изменяться в зависимости от результатов деятельности. На эти средства из чистого дохода ежегодно начисляются проценты, размер которых определяется общим собранием (собранием уполномоченных) членов колхоза.

В п. 25 Примерного устава колхоза закреплено, что для 634 осуществления своей деятельности колхоз создает, планомерно использует и пополняет основные и оборотные фонды. Эти фонды, кроме созданных за счет средств паевых взносов, имущественных вкладов, долевого фонда членов колхоза, являются неделимыми. Они не подлежат распределению между членами колхоза и используются только по целевому назначению по решению общего собрания (собрания уполномоченных) членов колхоза.

4.5. Управление в производственном кооперативе

Правоспособность юридического лица как искусственного 635 (фиктивного) субъекта права реализуется особым образом. В силу того, что юридическое лицо является «искусственным субъектом» оборота, созданным для достижения определенной цели, оно само в силу своей специфики не может реализовать ни свою право-, ни дееспособность¹⁹⁹. В соответствии с п. 1 ст. 49 ГК юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами. Органы характеризуются двумя особенностями: они действуют без доверенности; их полномочия охватывают всю правоспособность юридического лица²⁰⁰. Здесь необходимо уточнить, что действия органа являются действиями юридического лица в том случае,

¹⁹⁹ Могилевский С. Понятие и порядок образования органов управления акционерного общества // Хоз-во и право. 2006. № 1. С. 60.

²⁰⁰ Маркова М. Г. Основы гражданского права: для абитуриентов и студентов юрид. вузов / М. Г. Маркова. СПб: Альфа: Равенна, 1996. С. 19.

если они совершены в рамках, определенных учредительными документами и законодательством²⁰¹. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законодательством и учредительными документами. Организационное единство как признак юридического лица в первую очередь отражается в его уставе, где и указывается на тот орган управления, который будет управлять юридическим лицом²⁰².

636 Система органов управления в производственном кооперативе внешне очень схожа с системой органов управления, предусмотренной ГК для иных коммерческих организаций. Управлению в производственном кооперативе посвящена ст. 110 ГК.

637 ГК предусматривает следующую структуру органов управления в производственном кооперативе:

- 1) общее собрание членов кооператива;
- 2) наблюдательный совет;
- 3) исполнительный орган (единоличный и (или) коллегиальный).

638 Общее собрание членов производственного кооператива является высшим органом управления кооперативом. Любой вопрос, возникающий в процессе образования и деятельности кооператива, может быть рассмотрен и решен общим собранием его членов. К исключительной компетенции общего собрания производственного кооператива согласно п. 3 ст. 110 ГК относятся:

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

²⁰¹ Ваулин В. П., Томкович Р. Р. Разграничение компетенции органов управления акционерного общества. Минск: Регистр, 2006. С. 8.

²⁰² Маньковский И. А. Теория юридического лица: моногр. / под ред. В. Г. Тихины. Минск: Молодеж. науч. о-во, 2002. С. 59.

Данная норма ГК носит императивный характер. По- 639
этому ограничить исключительную компетенцию общего
собрания нельзя. Также следует отметить, что перечень
вопросов, содержащихся в п. 3 ст. 110 ГК и относящихся
к исключительной компетенции общего собрания коопе-
ратива, не является исчерпывающим. Законодательством
о производственных кооперативах и уставом кооператива
к исключительной компетенции общего собрания может
быть отнесено решение и иных вопросов, например, таких
как утверждение устава производственного кооператива,
определение основных направлений деятельности, установ-
ление размера паевого взноса, размеров и порядка образова-
ния фондов кооператива, в том числе и неделимых, определе-
ние направлений их использования, создание и ликвидация
филиалов и представительств кооператива, утверждение по-
ложений о них, решение вопросов о вступлении кооператива
в союзы (ассоциации) и др.

Любой вопрос, касающийся деятельности производствен- 640
ного кооператива, может быть отнесен по решению членов
кооператива к исключительной компетенции высшего орга-
на управления — общего собрания. Однако это должно быть
четко зафиксировано в уставе кооператива.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции об- 641
щего собрания или наблюдательного совета кооператива, не
могут быть переданы ими на решение исполнительных орга-
нов кооператива.

В отличие от хозяйственного общества или товарищества, 642
в кооперативе невозможно оказывать влияние на решения
общего собрания в зависимости от размера внесенного пая.
В управлении кооперативом (при принятии решений общим
собранием) каждый член кооператива имеет только один го-
лос. Для сравнения: держатель пакета акций с квалифици-
рованным большинством голосов в акционерном обществе
может решить судьбу организации и ее работников, продав
акции, приняв решение о ликвидации общества и т. п. В связи
с этим можно сделать вывод, что для работников, желающих

участвовать в принятии подобного рода решений, кооперативная форма организации труда более приемлема.

- 643** Ни ГК, ни иное законодательство Республики Беларусь о производственных кооперативах не содержат норм о правомочности общего собрания членов кооператива. В связи с этим на практике вопросы правомочности общего собрания членов производственного кооператива могут решаться по-разному. Что касается сельскохозяйственных производственных кооперативов, то в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2001 г. № 49 «О некоторых вопросах организационно-правового обеспечения деятельности колхозов» общее собрание правомочно решать вопросы, если на нем присутствует не менее двух третей всех членов колхоза.
- 644** Норма о необходимости единогласного решения членов производственного кооператива для преобразования его в хозяйственное товарищество или общество содержится в п. 2 ст. 112 ГК. Это в первую очередь связано с тем, что в случае изменения организационно-правовой формы производственного кооператива существенно меняется правовое положение его членов. Так, например, члены производственного кооператива, по общему правилу, несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в равных долях и могут установить в уставе размер данной ответственности не более величины полученного годового дохода.
- 645** В случае же преобразования в АО они несут риск убытков, связанных с деятельностью АО, в пределах стоимости принадлежащих им акций. В полном же товариществе участники несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом. То — есть ни о каком ограничении ответственности в полном товариществе речи не идет. Также, по сравнению с производственным кооперативом, участникам АО, ООО, ОДО или командитного товарищества необязательно принимать личное трудовое участие в их деятельности. Далее, одним из важнейших моментов является порядок принятия решений высшими органами данных организаций.

При принятии решений общим собранием член производственного кооператива имеет один голос. И эта норма носит императивный характер. В данном случае можно вести речь о равном положении всех членов кооператива при принятии ими решений на общем собрании независимо от размера паевого взноса. Участники полного товарищества также имеют один голос, но учредительным договором может быть предусмотрен иной порядок определения количества голосов.

В соответствии с ЗоХО при принятии решения общим собранием участников хозяйственного общества участник этого общества обладает числом голосов, пропорциональным размеру (количеству) принадлежащей ему доли в уставном фонде (акций) этого общества, а иное лицо, имеющее право на участие в общем собрании, обладает числом голосов, пропорциональным размеру (количеству) доли в уставном фонде (акций), право на которую (которые) он приобрел. В таких организациях решения фактически могут приниматься одним лицом, которому принадлежит основной пакет акций или обладающим наибольшей долей в уставном фонде.

Следовательно, необходимость согласия всех членов производственного кооператива при принятии решений о преобразовании в хозяйственное товарищество или общество является вполне обоснованной. Единогласие членов кооператива при принятии подобных решений выступает определенной гарантией сохранения прежней организационно-правовой формы юридического лица и избежания нежелательных последствий и невыгодных условий для конкретного члена производственного кооператива в случае преобразования последнего в хозяйственное товарищество или общество.

Таким образом, при решении вопроса о правомочности общего собрания членов производственного кооператива в связи с отсутствием общей нормы, устанавливающей минимальное количество членов общего собрания кооператива для того, чтобы последнее было правомочно принимать решения, нужно обращаться к уставу конкретного кооператива, который должен содержать соответствующее положение.

- 649 Регламент работы общего собрания членов производственного кооператива, порядок голосования (открытое или тайное) определяются собранием членов кооператива.
- 650 Несмотря на отсутствие законодательного закрепления порядка созыва общего собрания членов производственного кооператива, оно должно проводиться не реже одного раза в год для утверждения годовой финансовой отчетности и решения иных стратегических задач.
- 651 Также в уставе производственного кооператива могут быть установлены порядок и сроки созыва внеочередного собрания членов производственного кооператива.
- 652 ГК предусматривает создание контрольного органа управления в кооперативе — наблюдательного совета. Пункт 1 ст. 110 ГК содержит норму о том, что исполнительные органы производственного кооператива подотчетны наблюдательному совету. Однако данная формулировка нормы не позволяет однозначно определить, является ли образование наблюдательного совета обязательным для всех производственных кооперативов. Как отмечает С. С. Вабищевич, система управления производственным кооперативом аналогична системе управления АО с той лишь разницей, что образование наблюдательного совета необязательно²⁰³.
- 653 Указ Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2001 г. № 49 «О некоторых вопросах организационно-правового обеспечения деятельности колхозов» не содержит норм, указывающих на возможность создания наблюдательного совета в сельскохозяйственном производственном кооперативе.
- 654 На практике вопрос о необходимости образования наблюдательного совета в производственном кооперативе решается самими членами кооператива исходя из конкретных условий деятельности.
- 655 Для сравнения: Законом Российской Федерации «О производственных кооперативах», Законом Украины «О кооперации», Гражданским кодексом Азербайджанской Республики,

²⁰³ Вабищевич С. С., Маньковский И. А. Правовое регулирование коммерческой деятельности: учеб. пособие. Минск: Выш. шк., 2004. С. 61.

Гражданским кодексом Республики Армения предусмотрена возможность создания наблюдательного совета только в кооперативе с числом членов более пятидесяти. А, например, Закон Федеративной Республики Германии «О производственных и хозяйственных кооперативах» не содержит указаний на необходимое количество членов кооператива для создания наблюдательного совета и содержит норму об обязательном создании в любом производственном кооперативе наряду с правлением наблюдательного совета.

Подпункт 2 п. 3 ст. 110 ГК содержит норму, в соответствии с которой к исключительной компетенции общего собрания членов производственного кооператива относится образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива, если это право по уставу кооператива не передано его наблюдательному совету.

Поскольку образование наблюдательного совета является исключительной компетенцией общего собрания членов кооператива, наблюдательный совет — орган управления, подотчетный общему собранию членов производственного кооператива.

Целью создания наблюдательного совета является осуществление контроля за деятельностью исполнительных органов производственного кооператива. Тем самым наблюдательному совету приданы больше контрольные, нежели управленческие функции.

В отличие от ООО, АО в ГК не предусматривается возможности создания в производственном кооперативе ревизионной комиссии (ревизора). Однако создание ревизионной комиссии предусмотрено в Примерном уставе колхоза, утвержденном Указом Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2001 г. № 49.

Основное отличие ревизионной комиссии (ревизора) от наблюдательного совета заключается в том, что если главной функцией наблюдательного совета является контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива, то главной функцией ревизионной комиссии (ревизора) является контроль за финан-

сово-хозяйственной деятельностью кооператива. Ревизионная комиссия — контрольный орган, она проверяет бухгалтерские документы, книги юридического лица, бюджет, финансовый отчет правления (председателя). В остальном порядок образования и деятельности этих двух органов управления очень схож. Различия будут проявляться в компетенции, которая должна быть четко определена в уставе производственного кооператива. Но следует отметить, что в иерархии органов управления производственным кооперативом ревизионная комиссия (ревизор) будет занимать место после наблюдательного совета, так как обязана будет представлять результаты своей проверки как общему собранию членов кооператива, так и наблюдательному совету.

- 661** Несмотря на отсутствие в белорусском законодательстве норм, регламентирующих порядок создания в производственном кооперативе ревизионной комиссии (ревизора), на практике такие органы создаются и успешно функционируют.
- 662** Текущее руководство деятельностью производственного кооператива осуществляют председатель (единоличный исполнительный орган) или правление (коллегиальный исполнительный орган). ГК не содержит указаний на то, в каких случаях должно быть создано правление производственного кооператива, а в каких просто должен быть избран председатель, данный вопрос решается общим собранием по своему усмотрению.
- 663** Исполнительные органы производственного кооператива осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива.
- 664** В компетенцию исполнительного органа входит решение всех вопросов, касающихся деятельности кооператива, за исключением отнесенных законодательством и уставом к исключительной компетенции общего собрания и наблюдательного совета. Если устав предусматривает наличие одновременно единоличного и коллегиального исполнительных органов, необходимо четко распределить компетенцию между ними²⁰⁴.

²⁰⁴ Рубеко Г. Исполнительные органы акционерных обществ: особенности правового статуса // Хоз-во и право. 2005. № 12. С. 28.

Полномочия правления и председателя производственно- 665
го кооператива существенно различаются. В компетенцию
правления входят все вопросы, не отнесенные к исключитель-
ной компетенции общего собрания и наблюдательного сове-
та. Полномочия же председателя кооператива определяются
уставом. Среди таких полномочий можно выделить:

- 1) действие от имени кооператива без доверенности;
- 2) распоряжение имуществом кооператива;
- 3) заключение договоров и выдача доверенностей;
- 4) открытие счетов кооператива в банках и небанковских
кредитно-финансовых организациях;
- 5) осуществление приема и увольнения наемных работников;
- 6) издание приказов и распоряжений, обязательных для ис-
полнения членами кооператива и наемными работниками, и др.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции об- 666
щего собрания или наблюдательного совета производствен-
ного кооператива, не могут быть переданы ими на решение
исполнительных органов кооператива.

Если в производственном кооперативе избираются и прав- 667
ление, и председатель, то в уставе определяются вопросы, по
которым решения председатель принимает единолично.

В соответствии с ч. 3 п. 1 ст. 110 ГК членами наблюдатель- 668
ного совета и правления производственного кооператива,
а также председателем кооператива могут быть только члены
кооператива. Член производственного кооператива не может
одновременно быть членом наблюдательного совета и членом
правления либо председателем кооператива.

4.6. Членство в производственном кооперативе. От- ветственность членов производственного кооператива по его обязательствам

В соответствии с ч. 2 п. 2 ст. 25 ГК по достижении шест- 669
надцати лет несовершеннолетние вправе быть членами ко-
оперативов в соответствии с актами законодательства о ко-
оперативах.

- 670 ГК не содержат понятия «член кооператива». Исключение составляет Примерный устав колхоза (сельскохозяйственно-производственного кооператива), утвержденный Указом Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2001 г. № 49 «О некоторых вопросах организационно-правового обеспечения деятельности колхозов». Пункт 10 Примерного устава колхоза содержит норму о том, что членами колхоза могут быть граждане Республики Беларусь, достигшие 16-летнего возраста, признающие Устав колхоза и принимающие личное трудовое участие в его деятельности.
- 671 Таким образом, для того чтобы стать членом колхоза, необходимо как минимум четыре условия:
- быть гражданином Республики Беларусь (иностранцы, лица без гражданства не могут быть членами колхоза);
 - достижение 16-летнего возраста;
 - признание Устава колхоза;
 - личное трудовое участие в деятельности колхоза.
- 672 Для сравнения: в соответствии с п. 1 ст. 7 Закона Российской Федерации «О производственных кооперативах» членом кооператива может быть любое физическое лицо (гражданин, иностранный гражданин, лицо без гражданства), внесшее паевой взнос и достигшее 16 лет.
- 673 Способом участия в деятельности производственного кооператива является участие личным трудом. В литературе трудовой вклад члена кооператива рассматривается как форма особого имущественного вклада. Трудовые отношения членов кооператива тесно переплетаются и взаимообусловлены имущественными отношениями в рамках единого внутрикооперативного отношения²⁰⁵.
- 674 В данном случае сохраняется специфика производственного кооператива, отличающая его от таких организационно-правовых форм юридического лица, как командитное товарищество, АО, ООО и ОДО. Производственный кооператив

²⁰⁵ Черноруцкая Н. Трудовые отношения в организациях, основанных на членстве (участии) // Юрист. 2005. № 5 (48). С. 89.

представляет собой в первую очередь объединение труда, а не капитала.

Статья 111 ГК предусматривает случаи прекращения член- 675
ства в производственном кооперативе и переход пая. Согласно данной статье членство в производственном кооперативе прекращается в случаях:

- добровольного выхода из кооператива;
- исключения по решению общего собрания;
- передачи пая;
- смерти члена производственного кооператива.

ГК, в отличие от прежнего законодательства (Закона 676
СССР от 26 мая 1988 г. «О кооперации в СССР»), предоставил право членам производственного кооператива по своему усмотрению выходить из его состава. Ранее порядок выхода фактически определялся общим собранием кооператива, что явно ущемляло права членов кооператива. В настоящее время при выходе из состава кооператива его членов кооператив обязан выплатить стоимость их пая или выдать имущество в натуральном выражении, а также осуществить другие выплаты, предусмотренные уставом. К таким выплатам могут относиться заработная плата, премии, доплаты и т. п. Однако все выплаты производятся, как правило, по окончании финансового года и после утверждения бухгалтерского баланса кооператива. В силу сложившейся бухгалтерской практики баланс составляется (может быть составлен) только на первое число месяца, следующего за отчетным²⁰⁶. В то же время производственный кооператив в своем уставе может предусмотреть иной порядок выплаты всех вышеназванных платежей. Исключение составляют расчеты по оплате труда, которые в соответствии с трудовым законодательством производятся в день выхода (исключения) из кооператива, а не по окончании финансового года и не после утверждения бухгалтерского баланса.

²⁰⁶ Гарновский А., Москалюк О. Прибыль и чистые активы как составляющие действительной стоимости доли выбывающего участника товарищества или общества // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2004. № 24. С. 102.

- 677** На практике возникает достаточно большое количество споров, связанных с выходом из состава участников (учредителей, членов) коммерческой организации. Это в первую очередь обусловлено отсутствием у участников юридического лица, принявших решение о выходе из состава участников, возможности произвести государственную регистрацию факта выхода. С одной стороны, член производственного кооператива вправе в любое время выйти из их состава независимо от согласия других членов. С другой — государственная регистрация изменения состава членов производственного кооператива является обязанностью самого кооператива (п. 22 Положения о государственной регистрации).
- 678** В соответствии с п. 1 ст. 111 ГК член кооператива вправе по своему усмотрению выйти из кооператива, и в этом случае ему должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива.
- 679** В соответствии с п. 2 ст. 111 ГК член кооператива, исключенный из него, имеет право на получение пая и других выплат, предусмотренных уставом кооператива.
- 680** Выплата пая выходящему или исключаемому члену кооператива осуществляется самим кооперативом за счет собственных средств и собственного имущества.
- 681** При этом ГК не определяет порядок перераспределения паев остальных членов кооператива с учетом выплаченного пая вышедшему или исключенному члену кооператива и не указывает на то, что после таких выплат пай будет считаться приобретенным самим кооперативом. Для сравнения: в ст. 100 ЗоХО содержится норма, согласно которой ООО в течение одного года со дня приобретения им долей (частей долей) участников в его уставном фонде должно распределить эти доли (части долей) между всеми его участниками пропорционально размерам их долей в уставном фонде либо продать эти доли (части долей) в порядке осуществления преимущественного права приобретения доли в уставном фонде ООО. При отказе участников от покупки приобретенной

ООО доли в уставном фонде общества эта доля может быть отчуждена третьим лицам, если уставом ООО допускается отчуждение доли третьим лицам. Если по истечении одного года со дня приобретения ООО долей (частей долей) участников в его уставном фонде приобретенная доля (часть доли) осталась нераспределенной либо непроданной, то ООО должно уменьшить свой уставный фонд на величину ее стоимости.

Представляется, что и после выхода или исключения члена производственного кооператива размеры долей в уставном фонде оставшихся членов кооператива изменятся. Уставный фонд подлежит уменьшению на величину стоимости пая вышедшего или исключенного члена производственного кооператива. **682**

Основанием прекращения членства в производственном кооперативе является подача в исполнительный орган кооператива заявления. Например, п. 15 Примерного устава колхоза предусматривает, что заявление о выходе из членов колхоза подается в письменной форме в правление колхоза не позднее чем за один месяц. По соглашению сторон членство в колхозе может быть прекращено до истечения срока предупреждения. Заявление о выходе из членов колхоза рассматривается не позднее чем в месячный срок со дня подачи заявления на заседании правления колхоза в присутствии лица, подавшего заявление, или по письменной просьбе этого лица — без его присутствия. Член колхоза может до истечения месячного срока отозвать заявление о выходе из членов колхоза. Правление и общее собрание членов колхоза не вправе отказать в просьбе члена колхоза о выходе его из колхоза. Членство в колхозе прекращается по истечении месячного срока со дня подачи заявления о выходе из колхоза, если в течение этого срока оно не будет рассмотрено. **683**

Однако данный порядок имеет место лишь в сельскохозяйственном производственном кооперативе. В остальных случаях порядок подачи членом производственного кооператива заявления о выходе из состава членов кооператива должен быть отражен в уставе производственного кооператива. **684**

- 685** Достаточно широкие возможности предоставляются для исключения членов производственного кооператива (ст. 111 ГК). Возможность исключения появляется при неисполнении или ненадлежащем исполнении членами кооператива своих обязанностей, определяемых уставом, а также в других случаях, предусмотренных законодательством о производственных кооперативах и уставом кооператива. Поэтому общее собрание производственного кооператива должно очень тщательно в своих уставах определять все основания для исключения членов кооператива. В уставе или в правилах внутреннего трудового распорядка производственного кооператива следовало бы конкретизировать, в чем выражается «ненадлежащее исполнение обязанностей»²⁰⁷.
- 686** Исключение из членов кооператива можно обжаловать в суд.
- 687** В п. 2 ст. 111 ГК предусмотрена возможность исключения из состава производственного кооператива членов наблюдательного совета или исполнительного органа на основании того, что они состоят в аналогичных кооперативах. В данном случае кооперативы ставятся в один ряд с полными и коммандитными товариществами, где полные товарищи не могут быть участниками соответствующих товариществ в качестве полных товарищей.
- 688** Исключение из членов кооператива является исключительной компетенцией общего собрания (ст. 110 ГК).
- 689** Решение об исключении члена кооператива — право, а не обязанность общего собрания. Поэтому, даже если член производственного кооператива нарушает обязанности, предусмотренные ГК, иным законодательством о производственных кооперативах или уставом, общее собрание может не принимать решение об его исключении.
- 690** Переход пая от одного члена кооператива к другому, так же как и многие отношения в производственном кооперативе, регламентируется с помощью диспозитивной нормы, дающей возможность выбора варианта поведения. В соответствии

²⁰⁷ *Черноруцкая Н.* Трудовые отношения в производственных кооперативах: некоторые практические вопросы // Юрист. 2005. № 7 (50). С. 86.

с п. 3 ст. 111 ГК член производственного кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива. При этом иные условия могут быть предусмотрены законодательством и уставом кооператива. Таким образом, устав может ограничить право члена кооператива на передачу пая (его части) другому члену кооператива.

Иной порядок установлен при передаче пая (его части) **691** гражданину, не являющемуся членом кооператива. ГК императивно закрепляет, что такая передача возможна лишь с согласия кооператива, а все его члены в этом случае пользуются преимущественным правом покупки пая. При наличии согласия на такую передачу пая и отказа членов кооператива от своего преимущественного права третье лицо, приобретшее пай, должно быть принято в члены кооператива.

При этом ГК не определяет форму уведомления членов **692** производственного кооператива о передаче пая (его части), а также не устанавливает срок, в течение которого остальные члены производственного кооператива смогут воспользоваться преимущественным правом покупки пая (его части). В связи с этим данные вопросы должны регламентироваться уставом производственного кооператива.

ГК не указывает на то, что следует понимать под передачей **693** пая. Логично предположить, что преимущественное право покупки пая (его части) может иметь место только в том случае, если такая передача является возмездной. При дарении же пая (его части) гражданину, не являющемуся членом кооператива, правило о преимущественном праве покупки пая остальными членами кооператива действовать не должно. В данном случае сохраняется лишь необходимость получения согласия кооператива на такую передачу пая (его части).

Передача всего пая влечет прекращение членства в коопе- **694** ративе.

Смерть члена кооператива также прекращает его член- **695** ство. При этом его наследники могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива (п. 4 ст. 111 ГК). В случае приема наследника в члены

кооператива стоимость пая ему не выплачивается. Если из нескольких наследников в кооператив принимается один, то размер его пая должен быть установлен в размере доли в наследстве на пай. Остальным наследникам выплачивается их доля.

696 ГК закрепил право производственного кооператива самостоятельно решать, принимать или не принимать в кооператив наследников умершего члена кооператива. Таким образом, наследник не становится автоматически членом кооператива. Кооператив может ограничить принятие новых членов, определив в уставе, что в случае смерти члена кооператива наследник в члены кооператива не принимается. При этом кооператив выплачивает наследникам стоимость пая умершего члена кооператива.

697 Ответственность члена производственного кооператива следует рассматривать в двух аспектах:

1) ответственность по собственным обязательствам, не связанным с членством в производственном кооперативе;

2) ответственность по обязательствам производственного кооператива.

698 Обращение взыскания на пай члена производственного кооператива по собственным долгам члена кооператива допускается при недостатке иного его имущества для покрытия таких долгов в порядке, предусмотренном законодательством и уставом кооператива. Взыскание по долгам члена кооператива не может быть обращено на неделимые фонды кооператива.

699 Что касается ответственности по обязательствам производственного кооператива, то по общему правилу производственный кооператив самостоятельно несет такую ответственность. При этом члены кооператива не освобождены от ответственности по обязательствам кооператива. В соответствии с п. 1 ст. 107 ГК на них возлагается субсидиарная, т. е. дополнительная ответственность. Это означает, что если имущества производственного кооператива окажется недостаточно для погашения задолженности перед кредиторами,

оставшуюся часть задолженности обязаны будут погасить члены производственного кооператива за счет личного имущества, не переданного производственному кооперативу в качестве имущественного паевого взноса. По общему правилу члены производственного кооператива несут субсидиарную ответственность в равных долях, если иной порядок не предусмотрен в уставе кооператива. В свою очередь, минимальный размер такой ответственности члена кооператива не может быть меньше величины полученного годового дохода в производственном кооперативе.

4.7. Права и обязанности членов производственного кооператива

В связи с отсутствием в Республике Беларусь специального закона о производственных кооперативах нет единого законодательно закрепленного перечня прав и обязанностей члена производственного кооператива. Права и обязанности члена производственного кооператива вытекают из различных норм ГК о производственных кооперативах и некоторых иных нормативных правовых актов, регулирующих деятельность производственных кооперативов. В законодательстве закреплены различные права и обязанности членов кооператива. При этом принцип равенства прав находит свое выражение в положении, согласно которому член кооператива имеет один голос при принятии решений общим собранием (п. 4 ст. 110 ГК).

Права членов кооператива достаточно многообразны. Условно данные права могут быть классифицированы в зависимости от их характера на следующие группы.

1. Имущественные:

— получать часть прибыли кооператива, распределяемую между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен уставом кооператива;

— получать плату за свой труд в денежной и (или) натуральной формах с учетом того, что любой член производ-

ственного кооператива принимает личное трудовое участие в деятельности кооператива;

— право на часть имущества, оставшегося после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов, которое также распределяется между членами производственного кооператива в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен уставом кооператива. При этом в отношении имущества сельскохозяйственного производственного кооператива (колхоза) установлен несколько иной порядок. Имущество ликвидируемого колхоза, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, расчетов по оплате труда и выплат членам колхоза средств из долевого фонда (вкладов), а также других выплат, передается членам колхоза. Оставшиеся денежные средства распределяются между членами ликвидируемого колхоза в порядке, определяемом общим собранием членов этого колхоза, а иное имущество по решению общего собрания членов колхоза передается другим юридическим лицам для ведения сельскохозяйственного производства;

— передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено законодательством и уставом кооператива;

— передать свой пай или его часть гражданину, не являющемуся членом кооператива, с согласия кооператива и с соблюдением преимущественного права покупки такого пая (его части) другими членами кооператива.

703 2. Организационные:

— участвовать в производственной и иной хозяйственной деятельности кооператива, а также в работе общего собрания членов кооператива с правом одного голоса;

— избирать и быть избранным в наблюдательный совет, исполнительные и контрольные органы кооператива;

— вносить предложения об улучшении деятельности кооператива, устранении недостатков в работе его органов и должностных лиц;

— по своему усмотрению выйти из кооператива и получить стоимость пая или имущество, соответствующее паю,

а также другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива;

— обращаться за судебной защитой своих прав, в том числе обжаловать решения органов управления кооперативом, нарушающие права члена кооператива.

3. Информационные: 704

— запрашивать информацию от должностных лиц кооператива по любым вопросам его деятельности;

— знакомиться с отчетами и бухгалтерскими балансами кооператива (данными книги учета доходов и расходов кооператива при применении упрощенной системы налогообложения).

Наряду с правами законодательство определяет круг обязанностей членов производственного кооператива, среди которых следует назвать: 705

— внесение имущественного паевого взноса;

— принимать личное трудовое участие в деятельности производственного кооператива;

— нести субсидиарную ответственность по обязательствам производственного кооператива;

— соблюдать установленные для членов производственного кооператива, принимающих личное трудовое участие в деятельности кооператива, правила внутреннего распорядка.

Дополнительные права и обязанности членов производственного кооператива могут быть предусмотрены уставом кооператива. 706

4.8. Реорганизация и ликвидация производственного кооператива

Пункт 1 ст. 53 ГК предусматривает следующие формы реорганизации юридического лица: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование. 707

В соответствии с ч. 3 п. 2 ст. 219 ГК в случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам — правопреемникам. 708

емникам реорганизованного юридического лица. В данной норме говорится о юридических лицах, которые наделены правом собственности на принадлежащее им имущество. К таким юридическим лицам относится и производственный кооператив.

709 Согласно п. 1 ст. 53 ГК реорганизация юридического лица может быть осуществлена по решению его учредителей либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. В данном случае речь идет о добровольной реорганизации. Принятие решения о реорганизации производственного кооператива относится к исключительной компетенции общего собрания членов кооператива (п. 3 ст. 110 ГК), и право принятия решений о реорганизации не может быть передано другим органам управления.

710 Кроме того, п. 1 ст. 53 ГК предусматривает, что в случаях, предусмотренных законодательными актами, реорганизация юридического лица может быть осуществлена по решению уполномоченных государственных органов, в том числе суда. В данном случае речь идет о принудительной реорганизации юридического лица.

711 Такое решение, например, может принять суд по иску антимонопольного органа в случае, если производственный кооператив нарушит запреты, установленные Законом Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции»²⁰⁸.

712 В случае реорганизации производственного кооператива должны быть утверждены передаточный акт или разделительный баланс — в зависимости от формы реорганизации. Эти документы имеют важнейшее значение, поскольку по ним определяется состав прав и обязанностей, переходящих к соответствующему правопреемнику. Разделительный баланс может представлять собой комплексный документ, со-

²⁰⁸ О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции: закон Респ. Беларусь, 12 дек. 2013 г., № 94-З // Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

стоящий из нескольких балансов — одного сводного баланса реорганизуемого юридического лица и следующих балансов: при разделении — балансов вновь возникших юридических лиц, при выделении — баланса выделяемого юридического лица и баланса, отражающего обязательства, остающиеся у реорганизуемого юридического лица²⁰⁹.

В соответствии с п. 1 ст. 55 ГК передаточный акт и раз- **713**
делительный баланс должны содержать положения о право-
преемстве по всем обязательствам реорганизованного юриди-
ческого лица в отношении всех его кредиторов и должников,
включая и обязательства, оспариваемые сторонами.

Передаточный акт и разделительный баланс утверждают- **714**
ся общим собранием членов производственного кооператива,
принявшим решение о реорганизации.

Статья 56 ГК предусматривает гарантии прав кредиторов **715**
юридического лица при его реорганизации. Общее собрание
членов производственного кооператива, принявшее решение
о реорганизации, обязано письменно уведомить об этом кре-
диторов реорганизуемого кооператива. В этом случае креди-
торы имеют право требовать прекращения или досрочного
исполнения обязательства, должником по которому является
производственный кооператив, и возмещения убытков.

Разделение уставного фонда производственных коопера- **716**
тивов на паи, требование законодательства об обязательном
наличии нескольких лиц — собственников этих паев, другие
особенности правового положения организаций данного вида
предопределяют то обстоятельство, что решение о реоргани-
зации производственных кооперативов принимается коллек-
тивно его членами (общим собранием)²¹⁰.

ГК не устанавливает порядка принятия решений общим **717**
собранием членов производственного кооператива. Компа-

²⁰⁹ Кондратюк Н., Данилович И. Типичные ошибки, допускаемые субъектами хозяйствования при реорганизации // Юрист. 2004. № 12 (43). С. 80.

²¹⁰ Ваулин В. П. Реорганизация хозяйственных обществ, производственных кооперативов // Право Беларуси. 2006. № 6 (138). С. 35.

тенция органов управления производственного кооператива и порядок принятия ими решений определяются законодательством и уставом кооператива. Согласно Примерному уставу колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива), утвержденному Указом Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2001 г. № 49, решения на общем собрании членов колхоза принимаются простым большинством голосов (за исключением вопросов преобразования колхоза в хозяйственное товарищество или общество, когда в составе колхоза осталось менее трех членов колхоза).

718 Реорганизации производственного кооператива посвящена лишь ст. 112 ГК. Пункт 1 данной статьи гласит, что производственный кооператив может быть добровольно реорганизован по решению общего собрания его членов. Иные основания и порядок реорганизации кооператива определяются законодательством.

719 Пункт 2 ст. 112 ГК содержит норму о том, что производственный кооператив по единогласному решению его членов может преобразоваться в хозяйственное товарищество или общество в случаях, когда в составе кооператива осталось менее трех членов, а также в унитарное предприятие в случае, когда в составе кооператива остался один член.

720 Таким образом, ГК допускает преобразование производственного кооператива в любую другую организационно-правовую форму юридического лица, но только это должна быть коммерческая организация.

721 Из п. 2 ст. 112 ГК следует, что гарантии членам производственного кооператива в части возможности каждого члена кооператива повлиять на принимаемое решение о реорганизации предоставляются, если реорганизация проходит в форме преобразования. Только в данном случае, если хотя бы один из членов производственного кооператива проголосует против реорганизации, решение о ее проведении принято не будет. Это не касается остальных форм реорганизации юридического лица (слияния, присоединения, разделения, выделения), так как вопрос о порядке принятия членами про-

изводственного кооператива решения о реорганизации, проводимой в названных формах, в законодательстве не решен.

Среди действующего законодательства Республики Беларусь, касающегося реорганизации производственных кооперативов, особо следует выделить Закон Республики Беларусь от 9 июня 2003 г. «О реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций»²¹¹. Это связано с тем, что данный Закон затрагивает в первую очередь колхозы (сельскохозяйственные производственные кооперативы), которые являются формой производственного кооператива в целом. Следует отметить, что под действие названного Закона подпадают лишь убыточные сельскохозяйственные организации, под которыми Закон понимает сельскохозяйственную организацию, финансовое состояние и результаты хозяйственной деятельности которой характеризуются тем, что в течение последних трех лет денежные поступления от реализации продукции, работ (услуг) не компенсируют ее расходы, не образуется прибыль. Данный Закон устанавливает особый порядок принятия решения о реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций, действующих в форме колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива). В соответствии со ст. 6 названного Закона основанием для принятия решения о реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций уполномоченными государственными органами являются результаты хозяйственной деятельности, отраженные в бухгалтерской отчетности этих организаций за три последних года до принятия этими органами решений об их реорганизации. Таким образом, решения о реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций принимаются уполномоченными органами в одностороннем порядке. Статья 10 Закона предусматривает особые гарантии прав членов колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива). Эти гарантии заключаются в том, что решения о реорганизации колхоза (сельскохозяйственного производ-

²¹¹ О реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций см.: Закон Респ. Беларусь, 9 июня 2003 г., № 202-З.

ственного кооператива), а также о реализации и стоимости имущества могут быть приняты уполномоченным государственным органом только с согласия общего собрания членов колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива).

- 723** Среди нормативных правовых актов, регулирующих порядок и основания реорганизации колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива), особо следует отметить Указ Президента Республики Беларусь от 17 июля 2014 г. № 349 «О реорганизации колхозов (сельскохозяйственных производственных кооперативов)», предусматривающий преобразование в обязательном порядке до 1 декабря 2016 г. действующие в республике колхозы (сельскохозяйственные производственные кооперативы) в хозяйственные общества или коммунальные унитарные предприятия. Реорганизация колхозов в форме преобразования в хозяйственные общества или коммунальные унитарные предприятия на основании вышеуказанного Указа является принудительной формой реорганизации, оставляющей за высшим органом управления — общим собранием членов колхоза лишь право выбора будущей организационно-правовой формы юридического лица, создаваемого в результате преобразования колхоза.
- 724** Основными нормативными актами, регулирующими ликвидацию коммерческих организаций, являются ГК и Положение о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденное Декретом № 1.
- 725** В соответствии с п. 1 ст. 57 ГК ликвидация юридического лица влечет прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам, если иное не предусмотрено законодательными актами.
- 726** Ликвидация производственного кооператива может быть добровольной или принудительной.
- 727** Добровольная ликвидация может быть осуществлена по решению общего собрания членов производственного кооператива, в том числе в связи с истечением срока, на который создан кооператив, достижением цели, ради которой он соз-

дан, либо признанием судом государственной регистрации производственного кооператива недействительной.

Принудительная ликвидация производственного кооператива возможна по решению суда в случаях:

- неприятия решения о ликвидации в связи с истечением срока, на который создан кооператив, достижением цели, ради которой он создан, либо признанием судом государственной регистрации производственного кооператива недействительной;

- осуществления деятельности без специального разрешения (лицензии), либо запрещенной законодательными актами, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательных актов;

- экономической несостоятельности (банкротства);

- нарушения установленных законодательством порядка и сроков ликвидации.

Кроме того, решение о ликвидации производственного кооператива также может быть принято регистрирующим органом в случае:

- неосуществления производственным кооперативом предпринимательской деятельности в течение двенадцати месяцев подряд и ненаправления налоговому органу сообщения о причинах неосуществления такой деятельности;

- внесения налоговым органом представления (предложения) о ликвидации производственного кооператива в связи с признанием задолженности безнадежным долгом и ее списанием.

В соответствии с п. 2 ст. 58 ГК общее собрание членов производственного кооператива, принявшее решение о его ликвидации, назначает ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливает в соответствии с законодательством порядок и сроки ликвидации. В случае принятия решения о ликвидации производственного кооператива регистрирующим органом ликвидация осуществляется в упрощенном порядке без создания ликвидационной комиссии.

Решение о ликвидации производственного кооператива общим собранием его членов может быть принято в любое время, на любом этапе деятельности кооператива.

- 732 На практике чаще причиной принятия решения о добровольной ликвидации является угроза банкротства, тяжелое финансовое положение или отсутствие перспектив бизнеса²¹².
- 733 Порядок ликвидации производственного кооператива не отличается от порядка ликвидации других субъектов хозяйственной деятельности и в полной мере регламентирован Положением о ликвидации.
- 734 При ликвидации производственного кооператива возникает имущественная ответственность как самого кооператива, так и его членов. Члены производственного кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в размерах и порядке, предусмотренных законодательством о производственных кооперативах и уставом кооператива. Из этого следует, что в случае недостаточности имущества кооператива для удовлетворения требований кредиторов эти требования удовлетворяются за счет имущества членов производственного кооператива. Минимальный размер такой ответственности установлен ст. 107 ГК и равен величине полученного годового дохода в производственном кооперативе. По общему правилу члены производственного кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам производственного кооператива в равных долях. Уставом же размер и порядок данной ответственности может быть изменен.
- 735 Ликвидация считается завершенной, а производственный кооператив — ликвидированным с даты принятия регистрирующим органом решения о внесении записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей об исключении производственного кооператива из этого регистра.

²¹² *Северин Д.* Добровольная ликвидация или как повернуть процесс вспять, если вы рассчитались с долгами // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 21. С. 15.

РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Акционерное общество и товарищество с ограниченной ответственностью: сб. зарубеж. законодательства: пер. с чеш., болг., нем., франц. и венг. / сост., отв. ред. и авт. вступ. ст. В. А. Туманов. — М.: БЕК, 1995. — 290 с.

2. *Вартанян, А. М.* Правовое положение производственных кооперативов в Республике Беларусь / А. М. Вартанян. — Гродно: ГГАУ, 2011. — 223 с.

3. *Долинская, В. В.* Акционерное право: основные положения и тенденции / В. В. Долинская. — М.: Волтерс Клувер, 2006. — 736 с.

4. *Дубовицкая, Е. А.* Европейское корпоративное право / Е. А. Дубовицкая. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Волтерс Клувер, 2008. — 304 с.

5. *Кашанина Т. В.* Корпоративное право (Право хозяйственных товариществ и обществ): учеб. для вузов. — М.: НОРМА: ИНФРА-М, 1999. — 815 с.

6. *Кашанина, Т. В.* Хозяйственные товарищества и общества: правовое регулирование внутрифирменной деятельности: учеб. для вузов / Т. В. Кашанина. — М.: Изд. группа «ИНФРА-М»: Кодекс, 1995. — 554 с.

7. *Кирилловых, А. А.* Корпоративное право: курс лекций / А. А. Кирилловых. — М.: Юстицинформ, 2009. — 192 с.

8. Корпоративная реформа и гармонизация корпоративного законодательства России и ЕС / А. Астапович [и др.]; под общ. ред. А. Астаповича. — М.: Волтерс Клувер, 2007.

9. Корпоративное право: учеб. пособие / под ред. И. А. Еремичева, Е. А. Павлова. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2012. — 439 с.

10. Корпоративное право: учеб. пособие / под ред. И. С. Шиткиной. — М.: Волтерс Клувер, 2008. — 648 с.

11. Корпоративное право: учеб. курс: учеб. / Е. Г. Афанасьева [и др.]; отв. ред. И. С. Шиткина. — 4-е изд., стер. — М.: КНОРУС, 2016. — 1088 с.

12. *Кузнєцова, Н. С.* О корпоративном праве и корпоративном законодательстве Украины: проблемные вопросы / Н. С. Кузнєцова // *Вибрані праці* / Н. С. Кузнєцова. — Київ: Юрид. практика, 2014. — С. 433—448.

13. *Ломакин, Д. В.* Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах / Д. В. Ломакин. — М.: Статут, 2008. — 511 с.

14. *Макарова, О. А.* Корпоративное право / О. А. Макарова. — М.: Волтерс Клувер, 2005. — 420 с.

15. *Макарова, О. А.* Корпоративное право: курс лекций / О. А. Макарова. — М.: Волтерс Клувер, 2010. — 432 с.

16. Общество с ограниченной ответственностью: практическое пособие по применению закона в новой редакции / [М. Ю.Тихомиров]. — М.: изд. Тихомирова М. Ю., 2012. — 378 с.

17. *Семеусов, В. А.* Производственный кооператив как субъект предпринимательской деятельности / В. А. Семеусов, А. А.Тюкавкин-Плотников. — Иркутск: Изд-во БГУЭП, 2006. — 249 с.

18. *Суханов, Е. А.* Сравнительное корпоративное право / Е. А. Суханов. — М.: Статут, 2014. — 456 с.

19. *Функ, Я. И.* Акционерные общества: история и теория (Диалектика свободы) / Я. И. Функ, В. А. Михальченко, А.В. Хвалей. — Минск: Амалфея, 1999. — 607 с.

20. *Функ, Я. И.* Полное товарищество по законодательству Российской Федерации и Республики Беларусь / Я. И. Функ. — Минск: Амалфея, 2002. — 399 с.

21. *Чигир, В. Ф.* Юридические лица (коммерческие и некоммерческие организации Республики Беларусь) / В. Ф. Чигир. — Минск: Амалфея, 2012. — 319 с.

СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРАХ



Вартанян Авак Михайлович
(глава 4)

Доцент кафедры гражданского права и процесса юридического факультета учреждения образования «Гродненский государственный университет имени Янки Купалы», кандидат юридических наук, доцент.

Область научных интересов: гражданское право, хозяйственное право.



Иванова Диана Владимировна
(главы 2, 3)

Доцент кафедры гражданского права юридического факультета Белорусского государственного университета, кандидат юридических наук, доцент.

Область научных интересов: гражданское право, право интеллектуальной собственности, правовое регулирование научной деятельности.



Ландо Дарья Дмитриевна
(предисловие, глава 1)

Доцент кафедры гражданского права юридического факультета Белорусского государственного университета, кандидат юридических наук, доцент.

Область научных интересов: гражданское право, интеллектуальная собственность, право Европейского Союза, европейское частное право.

Учебное издание

*Экономическое право
и альтернативное разрешение споров*

Вартанян Авак Михайлович
Иванова Диана Владимировна
Ландо Дарья Дмитриевна

КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО

Пособие

Ответственный за выпуск *Н. Г. Щербакова*
Компьютерная верстка *Е. В. Смалюк*
Корректоры *Т. Н. Булатова, Н. Б. Кучмель, О. Н. Шепелевич*

Подписано в печать 25.04.2016. Формат 60×84 1/16. Бумага офсетная.
Ризография. Усл. печ. л. 14,88. Уч.-изд. л. 11,59.
Тираж 120 экз. Заказ 36.

Издатель и полиграфическое исполнение:
республиканское унитарное предприятие
«Издательский центр Белорусского государственного университета».
Свидетельство о государственной регистрации издателя, изготовителя,
распространителя печатных изданий № 1/159 от 27.01.2014,
№ 2/63 от 19.03.2014.
Ул. Красноармейская, 6, 220030, Минск.

ДЛЯ ЗАМЕТОК / NOTES