

Содержание:

1. Субъекты предпринимательского права

Понятие и признаки субъектов предпринимательского права

Субъект предпринимательского права – это лицо, которое в силу присущих ему признаков может быть участником хозяйственного (предпринимательского) правоотношения. Признаками субъектов предпринимательского права являются:

- 1) зарегистрированность в установленном порядке или легитимация иным образом;
- 2) наличие хозяйственной компетенции;
- 3) наличие обособленного имущества как базы для осуществления предпринимательской деятельности;
- 4) самостоятельная имущественная ответственность.

Легитимация предпринимательской деятельности осуществляется посредством ее государственной регистрации. Правосубъектность регионов в настоящее время связана с уставами краев, областей, которые в соответствии со ст. 66 Конституции РФ принимаются представительным органом соответствующего субъекта РФ.

Хозяйственная компетенция как необходимый элемент правосубъектности означает совокупность прав, которыми наделен субъект в соответствии с законом и учредительными документами, а в некоторых случаях – на основании лицензии. Это возможность осуществления субъектом определенных видов предпринимательской деятельности, совершения сделок. Следует выделять общую, ограниченную, специальную и исключительную хозяйственную компетенцию.

Важнейшим признаком субъекта хозяйственного права является наличие обособленного имущества. Правовой формой такого обособления является право собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, внутрихозяйственного ведения. Важно иметь в виду, что действующее законодательство предусматривает наличие у лица обособленного имущества на вещном праве как необходимое условие появления субъекта

предпринимательского права. Обособленное имущество учитывается субъектом на балансе и служит основой самостоятельной имущественной ответственности.

Основные этапы создания субъектов предпринимательского права

Согласно п. 2 ст. 51 ГК РФ юридическое лицо считается **созданным** со дня внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц. Процедура государственной регистрации субъектов предпринимательского права урегулирована рядом нормативных актов. На федеральном уровне это нормы ГК РФ, Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц" (введен в действие с 1 июля 2002 г., далее – Закон о регистрации), Указ Президента РФ от 8 июля 1994 г. № 1482 "Об упорядочении государственной регистрации предприятий и предпринимателей на территории РФ", утвердивший Положение о государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности (в части, не противоречащей Закону о регистрации), нормы специальных законов ("Об обществах с ограниченной ответственностью", "Об акционерных обществах" и др.). В субъектах РФ приняты свои акты, определяющие порядок государственной регистрации.

Государственная регистрация – один из этапов создания коммерческой организации. Охарактеризуем эти этапы.

Определение состава учредителей, проведение общего собрания.

Это первый шаг к созданию коммерческой организации. Законодательством предусмотрены правила, касающиеся состава и количества учредителей. К примеру, хозяйственное общество может быть создано одним лицом, о чем прямо говорится в п. 1 ст. 66 ГК РФ. При этом устанавливается одно ограничение: учредителем хозяйственного общества не может быть другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. В силу ст. 7 Федерального закона "Об акционерных обществах" число акционеров закрытого общества не должно превышать пятидесяти, число акционеров открытого общества не ограничено. В соответствии со ст. 4 Федерального закона "О производственных кооперативах" число членов кооператива не может быть менее пяти. Полными товарищами в полных товариществах и товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации, участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере – граждане и юридические лица. Установлены ограничения на участие отдельных категорий граждан в хозяйственных обществах и товариществах (например, для государственных

служащих) . предпринимательский право коммерческий

Выбор организационно-правовой формы.

Учредители могут создать коммерческую организацию в любой организационно-правовой форме, кроме случаев, установленных законодательством. Например, аудиторские фирмы могут иметь любую организационно-правовую форму, предусмотренную законодательством РФ, за исключением формы открытого акционерного общества. Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

Оформление учредительных документов.

В качестве учредительных документов выступает устав (для кооператива, унитарного предприятия, акционерного общества), либо учредительный договор и устав (для обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью), либо только учредительный договор (для товариществ).

Разработка наименования коммерческой организации. Согласно ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Указание на характер деятельности должно содержаться в обязательном порядке только в наименовании унитарных предприятий, а также требуется в иных случаях, установленных законодательством. Для того, чтобы фирменное наименование могло служить средством индивидуализации лица, введен порядок его обязательной предварительной проверки на не повторяемость, оригинальность. Кроме указания на организационно-правовую форму, фирменное наименование может быть представлено именем или фамилией, может характеризовать предмет деятельности или же быть произвольным. Законодательством определены правила составления фирменных наименований для организаций отдельных видов. Так, наименование полного товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и слова "полное товарищество", либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов "и компания" и слова "полное товарищество". В соответствии со ст. 7 Федерального закона "О банках и банковской деятельности" ни одно юридическое лицо в Российской Федерации, за исключением получившего от Банка России лицензию на осуществление банковских операций, не может использовать в своем наименовании слова "банк", "кредитная организация" или иным образом указывать на то, что данное юридическое лицо имеет право на осуществление банковских

операций".

Порядок включения в фирменное наименование слов "Россия", "Российская Федерация" предусмотрен Постановлением Правительства РФ от 7 декабря 1996 г. № 1463 "Об использовании в названиях организаций наименований "Россия", "Российская Федерация". В названиях коммерческих организаций эти слова применяются в соответствии с актами Президента РФ, Правительства РФ, а в иных случаях – с разрешения специально созданной Правительственной комиссии.

Определение места нахождения организации. Как установлено ст. 52 ГК РФ, место нахождения организации должно указываться в ее учредительных документах. Местом нахождения юридического лица считается место его государственной регистрации (ст. 54 ГК РФ). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия такого исполнительного органа – по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. В качестве местонахождения должен быть указан конкретный адрес, по которому размещается орган управления юридического лица, должны быть указаны основания для его размещения, данный орган должен быть постоянно действующим (генеральный директор, правление).

Формирование уставного (складочного) капитала, уставного (паевого) фонда. В соответствии с действующим законодательством к моменту создания организации должно быть сформировано не менее 50 процентов ее уставного (складочного) капитала. Каждый член производственного кооператива обязан внести к моменту регистрации не менее 10 процентов паевого вноса. С этой целью в банке открывается временный расчетный счет, на который вносится необходимая сумма. По временным расчетным счетам производятся операции только по зачислению первоначальных взносов учредителей в уставный капитал и взносов лиц, участвующих в подписке на акции. Уставный фонд унитарного предприятия должен быть оплачен собственником полностью до государственной регистрации. В случае оплаты уставного (складочного) капитала, уставного (паевого) фонда не денежными средствами лицо, вносящее вклад, должно указать конкретное имущество, вносимое в качестве вклада, а также подтвердить, что настоящий вклад является реальным и это имущество не вносилось в качестве вклада в уставный (складочный) капитал, уставный (паевой) фонд других юридических лиц, не заложено и не находится под арестом, а также произвести

денежную оценку данного имущества. При неадекватности денежной оценки действующим ценам необходимо представить заключение независимого оценщика или аудитора.

Государственная регистрация - заключительный этап создания коммерческой организации. По российскому законодательству регистрация является конститутивной, имеет правоустанавливающее значение. Государственная регистрация - акт уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляемый посредством внесения в государственный реестр сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, а также иных сведений о юридических лицах в соответствии с Законом о регистрации. Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в уполномоченном государственном органе, в качестве которого определено Министерство РФ по налогам и сборам (Постановление Правительства РФ от 17 мая 2002 г. № 319). Данные обо всех созданных юридических лицах поступают в государственный реестр. Принципы его ведения и содержание определены Законом о регистрации. Регистрация некоторых субъектов имеет свою специфику. Так, в соответствии с Федеральным законом "О банках и банковской деятельности" Банк России ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций. Некоторые организации с иностранными инвестициями регистрируются в Государственной регистрационной палате при Министерстве юстиции Российской Федерации. Определенные особенности имеет регистрация акционерных обществ, при учреждении которых представляется уведомление о принятии Московским региональным отделением ФКЦБ России документов для регистрации выпуска акций, распределенных среди учредителей акционерного общества.

Документы для регистрации могут быть переданы в регистрирующий орган уполномоченным лицом непосредственно или направлены почтовым переводом.

Для регистрации создаваемой организации необходимо представить:

- заявление о государственной регистрации с подтверждением соответствия учредительных документов требованиям законодательства, достоверности сведений, соблюдения порядка учреждения юридического лица, оплаты уставного (складочного) капитала, уставного (паевого) фонда. Подпись заявителя должна быть нотариально удостоверена.
- решение о создании юридического лица;
- учредительные документы (подлинники или нотариально удостоверенные копии);

– документ об уплате государственной пошлины.

Изготовление печати. Эскиз печати и штампа должен быть согласован исполнительным органом юридического лица, индивидуальным предпринимателем на бланке установленной формы. Бланк с согласованным эскизом печати (штампа) представляется в регистрирующий орган для утверждения. Для изготовления печати (штампа) по утвержденному эскизу регистрирующим органом выдается декларация. В Москве МРП (ее структурные подразделения) ведет Московский городской реестр печатей и штампов. Каждой печати присваивается порядковый номер.

Регистрация в органах статистики с присвоением кодов классификаторов (ОКПО, ОКОНХ и др.) и включением коммерческой организации в Единый государственный реестр предприятий и организаций (ЕГРПО).

Постановка на учет в налоговом органе по месту нахождения организации с присвоением идентификационного номера налогоплательщика. Порядок постановки на учет в налоговом органе определен ст. 84 Налогового кодекса РФ. Организациям и физическим лицам, зарегистрированным в качестве налогоплательщиков, выдается Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе. Сведения о налогоплательщиках и присвоенных им идентификационных номерах включаются в единую автоматизированную информационную систему обработки данных налоговой службы, а в части, относящейся к учету налогоплательщиков-предприятий, – также в Государственный реестр предприятий, который ведется налоговыми органами.

Открытие расчетного счета в банке с внесением на него установленной части капитала (фонда). В случае если вклады в уставный капитал вносятся не денежными средствами, а имуществом (оборудование, сырье, оргтехника и т.п.), необходимо подтвердить передачу на баланс коммерческой организации указанного имущества справкой за подписью руководителя и главного бухгалтера.

Постановка на учет в государственных внебюджетных социальных фондах: пенсионном, занятости населения, государственного социального страхования, медицинского страхования.

1.1 Виды субъектов предпринимательского права

Индивидуальный предприниматель

Индивидуальный предприниматель – дееспособный гражданин, самостоятельно, на свой риск и под личную имущественную ответственность осуществляющий предпринимательскую деятельность и зарегистрированный для этих целей в установленном порядке.

Необходимыми условиями занятия гражданином предпринимательской деятельностью являются: 1) его дееспособность; 2) государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, **применяются правовые нормы, регулирующие деятельность коммерческих организаций**, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Например, семейные, наследственные споры индивидуальных предпринимателей, как и других граждан, рассматриваются по общим правилам судами общей юрисдикции. Споры с участием граждан, связанные с предпринимательской деятельностью, рассматриваются арбитражными судами.

Гражданин, фактически ведущий предпринимательскую деятельность без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им сделок на то, что он не является предпринимателем. Споры с участием граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя, но связанные с их предпринимательской деятельностью, подведомственны суду общей юрисдикции. Однако при рассмотрении спора суд может применить к таким сделкам правовые нормы об обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью. Устанавливая по отношению к индивидуальным предпринимателям правила, регулирующие деятельность коммерческих организаций, законодатель ставит их в равные условия с точки зрения защиты нарушенных прав и обеспечивает равную защиту других участников оборота.

Хозяйственные товарищество и общество.

Хозяйственные товарищества и общества, являющиеся наиболее распространенными организационно-правовыми формами коллективного предпринимательства, открывают в ГК РФ перечень коммерческих организаций. Следующие **общие черты хозяйственных товариществ и обществ** позволили законодателю объединить эти организационно-правовые формы предпринимательской деятельности в один раздел ГК РФ – § 2 гл. 4.

1. Все они являются коммерческими организациями, т.е. юридическими лицами, имеющими целью создания извлечение прибыли и обладающими общей правоспособностью. И товарищество, и обществ могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, не обходимые для любых видов деятельности, не запрещенных законом. Хозяйственные товарищества и общества в рыночных условиях являются универсальной формой осуществления различных видов предпринимательской деятельности: производственной, торговой, посреднической, кредитно-финансовой, страховой и пр.

2. Особенность хозяйственных товариществ и обществ, отличающая их от других форм предпринимательской деятельности и объединяющая друг с другом, заключается в том, что прибыль, полученная результате их хозяйственной деятельности, распределяется участниками. Условия и порядок распределения прибыли определяются конкретной организационно-правовой формой.

3. Хозяйственные товарищества и общества имеют складочный (в товариществах) и уставный (в обществах) капитал, разделенный на доли (вклады) участников. Доля в уставном (складочном) капитале не влечет за собой вещных прав участника на имущество общества (товарищества), поскольку право собственности на имущество принадлежит в силу закона (п. 2 ст. 48 ГК) самому юридическому лицу – соответственно товариществу или обществу. Наличие долей (вкладов) в уставном капитале не влечет за собой возникновения общей долевой собственности участников.

4. Содержание прав и обязанностей участников товариществ и обществ во многом совпадает.

Так, к личным неимущественным правам участников относятся, в частности: право на участие в управлении делами товарищества (общества). Права на участие в управлении в силу специфики их правового статуса отсутствуют только у вкладчиков товарищества на вере и у владельцев привилегированных акций в АО (в ряде случаев привилегированные акции тоже становятся голосующими); право получать информацию о деятельности товарищества (общества) и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией.

К имущественным относятся права участников хозяйственного товарищества или общества:

право участвовать в распределении прибыли путем получения дивидендов на акции или процентов на вложенный капитал;

право на ликвидационную квоту, т.е. на получение в случае ликвидации товарищества или общества части имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимости.

К общим обязанностям участников хозяйственных товариществ и обществ, в частности, относятся следующие:

вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, предусмотренные учредительными документами;

не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества или общества.

Товарищества: полное и на вере

В российском законодательстве в рамках товарищества объединяются две организационно-правовые формы предпринимательской деятельности: полные товарищества и товарищества на вере, или командитные. Различия двух видов товариществ в их субъектном составе – участниками полного товарищества могут быть только полные товарищи; товарищество на вере состоит из двух групп участников – полных товарищей и вкладчиков (командитистов).

Полные товарищи в товариществе на вере образуют, по сути, полное товарищество внутри командиты, их правовое положение определяется нормами законодательства об участниках полного товарищества. Более того, ГК РФ определяет, что к товариществу на вере применяются правила Кодекса о полном товариществе, если это не противоречит специальным нормам о товариществе на вере (п. 5 ст. 82).

Таким образом, товарищество на вере в известном смысле можно считать разновидностью полного товарищества, в котором появляется возможность привлечения капитала сторонних лиц – вкладчиков. Учитывая это обстоятельство, в настоящем параграфе будут рассмотрены полное товарищество и специфические черты товарищества на вере, отличающие эти организационно-правовые формы предпринимательской деятельности.

Участниками полного товарищества – полными товарищами могут быть либо индивидуальные предприниматели, либо коммерческие организации. При этом государственные и муниципальные предприятия могут участвовать в полном товариществе только с предварительного согласия собственника или

уполномоченного им органа. Любое лицо может быть участником только одного полного товарищества. Ограничения по составу участников связаны, прежде всего с тем, что участники полного товарищества несут солидарную ответственность по его долгам. Это означает, что при недостатке имущества товарищества погашения его долгов кредиторы вправе требовать удовлетворения из личного имущества любого из участников. Закон объявляет ничтожным любое ограничение или устранение личной ответственности участника по долгам полного товарищества.

Участниками товарищества на вере наряду с полными товариществами являются вкладчики, которые не участвуют, в управлении, не отвечают по долгам товарищества и имеют лишь риск убытков в размере внесенных ими вкладов. Вкладчиком может быть любой участник гражданских правоотношений: гражданин, некоммерческая организация и пр. поскольку они не обязаны и не вправе лично участвовать в предпринимательской деятельности товарищества на вере.

Лицо может быть полным товарищем только в одном товариществе на вере. Участник полного товарищества не может быть участником товарищества на вере и, наоборот, полный товарищ в товариществе на вере не может быть участником полного товарищества, Это требование к ограничению участия вполне обоснованно, поскольку нельзя, будучи полным товарищем в одном из товариществ (полном или на вере), поручиться одним и тем же личным имуществом по долгам другого товарищества (полного или на вере).

Единственным учредительным документом товарищества (полного и на вере) является учредительный договор. Кроме общих требований, предъявляемых п. 2 ст. 52 ГК РФ к учредительному договору коммерческой организации, учредительный договор полного товарищества должен содержать условия о размере и составе складочного капитала, размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале, размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

Определяя роль учредительного договора товарищества, Г.Ф. Шершеневич так пишет о приоритете учредительного договора в регулировании внутренних отношений между товарищами: "Закон вступает в силу, лишь восполняя молчание этого договора".

Наряду с общими основаниями ликвидации коммерческих организаций, предусмотренных ст. 61 ГК, имеются специфические основания ликвидации товариществ.

Так, полное товарищество подлежит ликвидации:

- когда в товариществе остается единственный участник. Такой участник вправе в течение шести месяцев с момента, когда он стал единственным участником товарищества, преобразовать его в хозяйственное общество или осуществить отчуждение части своей доли другому лицу, принимающему на себя полномочия полного товарища;

- при изменении персонального состава участников, если учредительным договором товарищества или соглашением остающихся участников не предусмотрено, что товарищество продолжает свою деятельность.

Товарищество на вере также подлежит ликвидации по основаниям, установленным законом для полных товариществ. Однако товарищество на вере сохраняется, когда в нем остались, по крайней мере, один полный товарищ и один вкладчик. Следовательно, полное товарищество при наличии одного полного товарища подлежит ликвидации, а товарищество на вере при участии одного полного товарища продолжает деятельность, если в его составе есть хотя бы один вкладчик. Специфическим основанием ликвидации товарищества на вере является выбытие всех участвовавших в нем вкладчиков, поскольку при этом субъектный состав участников товарищества перестает соответствовать его форме. Полные товарищи вместо ликвидации вправе преобразовать товарищество на вере в полное товарищество.

Общество с ограниченной и дополнительной ответственностью

Общество с ограниченной ответственностью - хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли участия. Деление уставного капитала на доли не делает имущество общества общей долевой собственностью участников, а служит лишь целям определения размера участия каждого из них в управлении его делами, прибылях и ликвидационной квоте. Общество с ограниченной ответственностью несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом и не отвечает по обязательствам своих участников, Участники общества не отвечают по долгам общества личным имуществом. Они несут только риск убытков в размере стоимости внесенного вклада. Участник общества, внесший свой вклад не полностью, несет солидарную

ответственность по его обязательствам личным имуществом, но в пределах стоимости неоплаченной части вклада.

Участниками общества с ограниченной ответственностью могут быть юридические лица и граждане, в том числе не занимающиеся предпринимательской деятельностью. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками обществ, если иное не установлено законом.

Общество с ограниченной ответственностью может быть учреждено одним лицом, при этом общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Цель этой нормы в том, чтобы не допустить разного рода злоупотребления в связи ограниченной ответственностью общества по своим долгам, например при банкротстве, привлечении материнского общества к ответственности по долгам дочернего.

Законодательство ограничивает количественный состав общества с ограниченной ответственностью – не более 50 участников. Если число участников общества превысит установленный предел, ООО должно преобразоваться в открытое акционерное общество или производственный кооператив; в противном случае оно подлежит ликвидации в судебном порядке по требованию уполномоченных органов.

Обществом с дополнительной ответственностью (ОДО) признается общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех размере, кратном стоимости их вкладов.

Общество с дополнительной ответственностью является, по сути, разновидностью общества с ограниченной ответственностью, поэтому ГК предусмотрел, что к ОДО применяются правила Кодекса об ООО, если самим ГК не установлено иное. В указанном выше постановлении Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" также установлено, что к обществам с дополнительной ответственностью соответственно применяются нормы Закона "Об обществах с ограниченной ответственностью", если иное не предусмотрено специальными правилами, установленными для ОДО (п. 1).

Спецификой, отличающей эту форму предпринимательской деятельности, является имущественная ответственность участников ОДО по долгам общества. При недостаточности имущества данного общества для удовлетворения претензий его кредиторов участники общества могут быть привлечены к солидарной ответственности личным имуществом. Размер этой ответственности ограничен – он касается не всего их личного имущества (что характерно для полных товарищей), а лишь его части в размере, кратном сумме внесенных участниками вкладов в уставный капитал. Например, участники могут быть привлечены к ответственности в трех-, пятикратном и т.п. размере внесенных ими вкладов. Отсюда вытекает еще одна особенность этого субъекта предпринимательской деятельности. При банкротстве одного из участников ОДО его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок не предусмотрен учредительными документами общества.

Акционерные общества

Акционерным обществом признается общество, уставной капитал которого разделен на определенное число акций. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Акционеры, не полностью оплатившие акции, отвечают солидарно по обязательствам АО в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

Отличительным, признаком данной организационно-правовой формы предпринимательской деятельности является формирование уставного капитала за счет размещения эмиссионных ценных бумаг – акций, удостоверяющих обязательственные права участников по отношению к обществу. Возможность достаточно легкого отчуждения и приобретения этих ценных, бумаг создает условия для привлечения деловую сферу капитала широкого круга лиц. Это позволяет осуществлять дорогостоящие проекты при возможности собственников рассосредоточивать свой капитал по нескольким акционерным обществам, чем минимизировать риск утраты своей собственности.

Такой способ вложения средств выгоден также тем, что капитал при акционерной форме предпринимательства могут свободно перемещаться из одной сферы производственно-хозяйственной деятельности в другую с учетом складывающейся конъюнктуры. Выход из акционерного общества возможен только посредством

отчуждения принадлежащих акционеру акций, но не выдела принадлежащей доли имущества или выплаты ее денежного эквивалента. Возможность держать в неприкосновенности первоначально сформированный капитал – существенное преимущество акционерного общества по отношению, например, к ООО и ОДО. Все это создает предпосылки для активного использования в бизнесе акционерной формы. Широкое распространение этой организационно-правовой формы предпринимательской деятельности в российской практике связано также с преобладанием акционирования как способа приватизации государственного и муниципального имущества.

В рамках единой организационно-правовой формы АО подразделяются на открытые и закрытые. Изменение типа акционерного общества не является его реорганизацией. Главные отличительные признаки открытых и закрытых акционерных обществ – условия и порядок размещения акций и права акционеров по их отчуждению и преимущественному приобретению.

Акционеры открытого АО (далее – ОАО) могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров этого общества. Акции закрытого АО (далее – ЗАО) распределяются только среди учредителей или иного, заранее определенного круга лиц. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

Акционеры ЗАО имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами третьим лицам по цене предложения. Уставом общества может быть также предусмотрено преимущественное право самого общества на приобретение акций, продаваемых его акционерами, если другие акционеры не использовали своего преимущественного права.

Вторым отличием между ОАО и ЗАО является законодательно установленное для последнего ограничение по количеству участников – не более 50 акционеров. Третье отличие заключается в необходимости для ОАО публичного ведения дел: опубликование в средствах массовой информации годового отчета, баланса, счета прибылей и убытков, проспекта эмиссии, сообщения о проведении общего собрания акционеров, списков аффилированных лиц и пр. Данное требование имеет целью обеспечение информацией потенциальных инвесторов ОАО, которые приобретают акции путем открытой подписки. Закрытое акционерное общество обязано раскрывать информацию о своей деятельности только в случаях, специально оговоренных в законе, например при публичном размещении облигаций или иных ценных бумаг.

Участники акционерного общества владеют его акциями на праве собственности и называются акционерами. Акционерами могут быть любые юридические и физические лица, в том числе не являющиеся предпринимателями.

Государственные органы и органы местного самоуправления могут быть акционерами, если иное не установлено федеральными законами. Акционерные общества, как и ООО, не могут иметь в качестве единственного учредителя (акционера) другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Единственным учредительным документом АО является устав общества. С принятием Закона "Об акционерных обществах" учредительный договор был исключен из числа учредительных документов АО. Его место занял договор о создании общества, который по своей правовой природе является договором о совместной деятельности.

Устав общества содержит наиболее важные сведения об обществе: его фирменное наименование, местонахождение, тип (открытое или закрытое), количество, номинальную стоимость, категории и типы акций, права акционеров, размер уставного капитала, структуру и компетенцию органов управления общества, порядок подготовки и проведения общего собрания, сведения о филиалах и представительствах общества, иные положения, предусмотренные Законом "Об акционерных обществах" или принятые акционерами, если они не противоречат действующим федеральным законам.

Устав АО – основополагающий нормативный акт локальной системы правового регулирования деятельности акционерного общества, который создает правовую базу для принятия других внутренних документов общества.

Закон "Об акционерных обществах" предусмотрел необходимость принятия акционерным обществом целого ряда внутренних документов, регулирующих порядок создания, компетенцию, процедуру деятельности его органов управления и контроля (Положения "Об общем собрании акционеров", "О совете директоров", "О ревизионной комиссии", "О генеральном директоре" и пр.).

Акционерное общество в Пределах диспозитивных (дозволяющих) норм законодательства вправе расширить сферу правового регулирования внутренними документами, включив в нее также вопросы формирования фондов общества, распределения прибыли, распоряжения.

Производственные кооперативы Основные понятия

Производственный кооператив (артель) – добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом или ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Основные нормативные акты

Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ "О производственных кооперативах"

Федеральный закон от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации" (в ред. от 28 ноября 2015 г.)

Закон РФ "О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации" (в ред. от 2 июля 2013 г.)

Определение производственного кооператива, содержащееся в действующем законодательстве, включает в себя все признаки, характеризующие производственный кооператив как одну из организационно-правовых форм предпринимательской деятельности.

К числу таких признаков относятся:

- добровольность возникновения;
- членство как принцип организации производственного кооператива;
- равные права участников независимо от размера пая;
- метод деятельности на основе взаимопомощи и самодеятельности;
- организация управления на основе выборности и самоуправления;
- совместное осуществление производственной и иной хозяйственной деятельности.

Производственный кооператив является результатом добровольного соглашения его участников. В основании всякого договора вообще и кооперативного в особенности лежит намерение создать добровольную, свободную кооперативную организацию; причем при установлении этого договора определяются предмет и цели деятельности данной организации, порядок формирования имущественной основы ее деятельности, права и обязанности участников и т.д. Законодатель предусматривает нормативно закрепляемое положение, согласно которому

кооператив образуется исключительно по решению его учредителей (ст. 4 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Законодатель предусматривает различные права и обязанности членов кооператива. Принцип равенства прав выражен в законодательно закрепляемом положении, согласно которому член кооператива имеет один голос при принятии решений общим собранием (п. 4 ст. 110 ГК).

Существование данного принципа определено особенностями производственного кооператива как специфического субъекта предпринимательской деятельности. Своеобразие правового статуса кооператива проявляется в том, что он не может быть признан ни товариществом, ни обществом "в чистом виде".

Кооператив представляет собой объединение и капиталов, и лиц, а не только лиц, как иногда утверждается. В правовом статусе кооператива приоритетное значение имеет либо один фактор (объединение капиталов), либо другой (объединение лиц), или их совокупное воздействие, и только совокупность всех этих факторов дает подлинную, истинную картину правового статуса кооператива как организационно-правовой формы предпринимательства.

Именно потому, что производственный кооператив является единением капиталов, он не может не преследовать цели извлечения прибыли, но именно потому, что кооператив является объединение лиц, он не может не учитывать экономических, социальных и иных интересов членов кооператива. В результате цели извлечения прибыли корректируются целями лиц и в сочетании выступают "как извлечения прибыли с учетом..."; отсюда и совершенно правильный конечный вывод: основные цели кооперативов в рыночной экономике иные, нежели у акционерных обществ.

Однако именно потому, что кооператив – объединение лиц, решении вопросов управления голосует член кооператива, а не внесенный им капитал. Отсюда принцип, согласно которому каждый член кооператива имеет один голос независимо от размера вклада (пая).

Наконец, учитывая, что кооператив представляет собой объединение и капиталов, и лиц, он не может не быть организацией, строящейся на самоуправлении и капитала, и лиц. Практически это означает, что во-первых, члены кооператива должны иметь право на участие и собственности, и в прибылях, и в управлении, и, во-вторых, что кооперативе может и должна идти речь о самоуправлении и капитала и лиц. Юридически это выражено в том, что законодатель, закрепляя, например, положение, согласно которому в органы кооператива могут избираться

только члены кооператива, но не наемный персонал (п.4 ст. 14 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Законодатель относит производственный кооператив к числу коммерческих организаций (ст. 1 Федерального закона "О производственных кооперативах"). Однако, если сравнить определение предпринимательской деятельности кооперативов с общим определением предпринимательской деятельности по всем признакам, указанным в законодательстве (ст. 2 ГК РФ), то нельзя не видеть, что кооператив – такая организационно-правовая форма предпринимательства, для которой извлечение прибыли – специфическая цель, поскольку главной целью, с чего и берет начало кооперация, остается удовлетворение личных потребностей членов кооператива на основе совместного ведения дел; и хотя кооперативы не всегда занимаются только обслуживанием своих членов, но во всех случаях кооператив действует в интересах своих членов.

Признавая тесное сосуществование цели взаимопомощи и цели извлечения прибыли, следует отметить, что основной целью деятельности кооператива является предоставление его членам благ, услуг или места работы на более выгодных условиях, чем это мог бы предоставить свободный рынок.

Таким образом, предпринимательская деятельность кооператива, хотя и является деятельностью, отвечающей общему определению ст. 2 ГК, она одновременно характеризуется наличием специфических особенностей, касающихся собственности, труда и управления.

В производственном кооперативе речь идет о коллективной собственности, под которой следует понимать собственность членов трудового коллектива, в отличие от групповой собственности, когда какие-либо объекты находятся в собственности лиц, не объединенных выполнением трудовых функций в одном коллективе. Коллективная собственность обусловлена, во-первых, принадлежностью работника к данному коллективу и, во-вторых, ограничена, как правило, его волей, Собственность в кооперативе не раздваивается, как в акционерном обществе, на собственность на стоимость капитала (акции) и собственность на потребительскую стоимость капитала (имущество в его натуральном выражении), а выступает в качестве единой экономической категории; это оказывает определяющее влияние на правовой статус самого кооператива, членов кооператива, их отношения к кооперативной собственности.

Сочетание в производственном кооперативе имущественного вклада и непосредственного трудового участия работников обуславливает и особенности организации труда в нем. Рабочая сила в кооперативе не выступает как наемная рабочая сила, поэтому речь может идти только о само найме – главном социально-экономическом свойстве организации кооператива. Исходя из категорий самостоятельного и несамостоятельного труда, рассматриваемых в двух аспектах: экономическом – отчуждение работника от средств производства и организационно-правовом – наличие между сторонами отношений власти и подчинения, в юридической литературе высказывается мнение, согласно которому труд в кооперативе и в акционерном предприятии относится к категории несамостоятельного труда на основе существования здесь управленческих структур, с которыми рядовые члены находятся в отношениях власти и подчинения.

Однако нельзя ставить в один ряд члена кооператива и работника акционерного предприятия, которого вряд ли можно назвать реальным собственником средств производства. Фактически он является таким же "несамостоятельным" работником, как и работник государственного предприятия, наемный работник в кооперативе.

Кооператив строит свою деятельность на демократических принципах организации управления, самоуправления, и это – одна из характерных особенностей кооператива. Производственная демократия уровня рабочего места до реализации предпринимательских функций на уровне предприятия в целом – один из факторов высокой устойчивости производственных кооперативов.

Производственная демократия выражается в участии членов кооператива в прибылях, в собственности и в принятии решений.

Действующим законодательством определено, что производственные кооперативы могут быть созданы в самых различных сферах производства, социальной деятельности и т.д. (п. 1 ст. 2 Федерального закона "О производственных кооперативах"). Следует признать, что кооператив – в основе хозяйствующий субъект, преследующий, в первую очередь, хозяйственные цели, следовательно, кооператив как юридическое лицо принадлежит к числу корпораций.

Важнейшее правовое значение имеет принцип правомерности любой деятельности (как производственно-хозяйственной, так и социальной), если она не запрещена законодательством РФ. При анализе правового статуса производственного кооператива следует отметить его уникальность как организационно-правовой

формы предпринимательской деятельности; она состоит в том, что кооператив соединяет в себе органически такой объем возможностей реализации прав, свобод и интересов граждан, какой не свойствен ни одной организационно-правовой форме предпринимательства. Он одновременно является формой реализации гражданином:

- права на свободное использование своего имущества для предпринимательской деятельности (ст. 34 Конституции РФ);
- права владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом не единолично, а совместно с другими лицами (ст. 35 Конституции);
- права на свободное использование своих способностей для занятия предпринимательской деятельностью (ст. 34 Конституции);
- права на труд, свободы выбора деятельности и профессии (ст. 37 Конституции).

Отсюда и специфическая особенность статуса производственного кооператива, который как предпринимательская структура одновременно является формой соединения собственности (капитала) и труда на базе членства собственника и работника в этой структуре, в сочетании с принципом самоуправления (демократического).

Подобного нет ни в одной из других организационно-правовых форм предпринимательства, где в любом случае какой-либо из указанных выше элементов отсутствует.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия

Несмотря на развивающийся в Российской Федерации процесс приватизации государственных и муниципальных предприятий, их роль в экономике страны еще долгое время будет достаточно значительной. На сентябрь 1999 г. в Российской Федерации насчитывалось 13 786 унитарных предприятий 1: Необходимо учитывать, что приватизация государственной собственности, особенно крупных предприятий, – процесс длительный. Кроме того, в некоторых сферах деятельности государство сохранит за собой ключевые позиции.

Унитарные предприятия представляют собой организационно-правовую форму, в которой осуществляют деятельность коммерческие организации – юридические лица, являющиеся субъектами предпринимательского права.

Отличие унитарных предприятий от иных коммерческих организаций заключается в том, что они не наделяются правом собственности на закрепляемое за ними имущество.

Сущность унитарного предприятия в том, что его имущество неделимо и не может быть распределено по вкладам (доля, паям), в том числе между работниками предприятия.

Существуют несколько видов унитарных предприятий. Среди них прежде всего выделяют предприятия, имущество которых относится к государственной собственности, и предприятия, имущество которых относится к муниципальной собственности. Таким образом, выделяют государственные и муниципальные унитарные предприятия.

В зависимости оттого, на каком вещном праве предприятия владеют, пользуются и распоряжаются имуществом, выделяют унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, и государственные предприятия, основанные на праве оперативного управления (федеральные казенные предприятия).

Правоспособность унитарных предприятий в отличие от иных коммерческих организаций не общая, а специальная, т.е. они могут осуществлять только, те виды предпринимательской деятельности, которые закреплены в уставе.

2. Правовые основы приватизации государственного и муниципального имущества

Понятие приватизации

Приватизация государственного и муниципального имущества – это возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, субъектов Российской Федерации или муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц. При приватизации происходит преобразование государственной или муниципальной собственности в частную.

Правовое регулирование приватизации

Правовые основы приватизации государственного и муниципального имущества в РФ в настоящее время определяются Федеральным законом от 21 декабря 2001 г. "О приватизации государственного и муниципального имущества" (далее – Закон о

приватизации). Данный закон введен в действие с 27 апреля 2002 г. До этого момента вопросы приватизации регулировались Федеральным законом от 21 июля 1997 г. "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в РФ".

Закон о приватизации имеет ограниченную сферу действия и не распространяется на приватизацию объектов, перечисленных в его ст. 3 Закона. К таким объектам относится, например, земля (за исключением земельных участков, на которых расположены объекты недвижимости, в том числе имущественные комплексы), природные ресурсы, государственный резерв, государственный и муниципальный жилищный фонд и др.

Помимо Закона о приватизации правовое регулирование приватизации может осуществляться принимаемыми в соответствии с ним иными федеральными законами и подзаконными актами. В качестве примера можно назвать утвержденные Постановлением Правительства РФ Положения о продаже государственного и муниципального имущества на конкурсе, аукционе.

Прогнозный план (программа) приватизации федерального имущества

Закон о приватизации предусматривает, что прогнозный план (программа) приватизации федерального имущества ежегодно утверждается Правительством РФ. Этот акт содержит перечень федеральных государственных унитарных предприятий, находящихся в федеральной собственности акций открытых акционерных обществ и иного федерального имущества, которые планируется приватизировать в соответствующем году. В нем должны приводиться характеристика данного имущества и предполагаемые сроки приватизации.

Акции стратегических акционерных обществ и стратегические предприятия включаются в прогнозный план по решению Президента РФ. Акции ОАО "Газпром", РАО "ЕЭС России", субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок включаются в прогнозный план на основании федерального закона.

Порядок разработки прогнозного плана утверждается Правительством РФ. Предложения о включении в него находящихся в федеральной собственности предприятий и акций акционерных обществ, осуществляющих деятельность в определенной отрасли экономики, иного имущества направляют федеральные органы исполнительной власти. Такие предложения могут быть направлены также органами власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, юридическими лицами и гражданами.

Утвержденный прогнозный план направляется в Государственную Думу одновременно с проектом федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год в составе прилагаемых к нему документов. Отчет о выполнении прогнозного плана ежегодно, до 1 мая, представляется в Государственную Думу Правительством РФ.

Субъекты приватизации

Под субъектами приватизации следует понимать продавцов, покупателей государственного и муниципального имущества, а также специально созданные государственные органы. Федеральным органом исполнительной власти, обеспечивающим проведение единой государственной политики в области приватизации, является Минимущество РФ. В субъектах РФ создаются территориальные органы по управлению государственным имуществом.

Функциями Минимущества РФ в данной сфере являются:

- разработка и издание в пределах своей компетенции нормативных правовых актов, регулирующих процесс приватизации, а также контроль за их выполнением;
- разработка проекта прогнозного плана (программы) приватизации, контроль за его реализацией;
- принятие решений о приватизации федерального имущества в пределах своей компетенции;
- преобразование государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества, выполнение функций учредителя таких обществ от имени РФ;
- осуществление от имени РФ прав акционера (участника) хозяйственных обществ, акции (доли в уставном капитале) которых находятся в федеральной собственности.

В соответствии со ст. 6 Закона о приватизации, по специальному поручению Правительства РФ от его имени функции по продаже приватизируемого федерального имущества может осуществлять специализированное государственное учреждение. В настоящее время таким специализированным учреждением является Российский фонд федерального имущества.

Покупателями государственного имущества могут быть любые физические и юридические лица, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий, государственных и муниципальных учреждений, а также кроме иных юридических лиц, в уставном капитале которых доля государственного и муниципального имущества превышает 25 процентов.

В целях защиты публичных интересов федеральными законами могут быть установлены ограничения на участие в приватизации отдельных категорий физических и юридических лиц. Открытые акционерные общества не могут являться покупателями размещенных ими акций, подлежащих приватизации.

Объекты приватизации

Объекты приватизации – это то государственное или муниципальное имущество, которое может быть приватизировано в соответствии с Законом о приватизации. Объекты приватизации классифицируются по различным критериям.

1. По своему содержанию объекты делятся на: государственные и муниципальные предприятия и их структурные подразделения; материальные и нематериальные активы; принадлежащие государственным и муниципальным образованиям акции акционерных обществ, созданных в процессе приватизации.

2. В зависимости от формы собственности выделяют объекты государственной и муниципальной собственности. При этом объекты государственной собственности могут принадлежать РФ или субъектам РФ.

3. В зависимости от возможности и порядка осуществления приватизации можно выделить объекты:

- приватизируемые в общем порядке;

- приватизация которых осуществляется с особенностями, предусмотренными Законом о приватизации (объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, имущественные комплексы унитарных предприятий и др.).

- приватизируемые в особом порядке (стратегические предприятия);

- закрепляемые в государственной собственности до принятия решения о прекращении закрепления;

- приватизация которых запрещена (например, в соответствии со ст. 24 Федерального закона от 17 июля 1999 г. "О почтовой связи" имущество организаций федеральной почтовой связи, включая средства почтовой связи, приватизации не подлежат).

Способы приватизации

Исчерпывающий перечень способов приватизации содержится в ст. 13 Закона о приватизации. К ним относятся:

- 1) преобразование унитарного предприятия в открытое акционерное общество;
- 2) продажа государственного или муниципального имущества на аукционе;
- 3) продажа акций открытых акционерных обществ на специализированном аукционе;
- 4) продажа государственного или муниципального имущества на конкурсе с инвестиционными и (или) социальными условиями;
- 5) продажа за пределами территории РФ находящихся в государственной собственности акций открытых акционерных обществ;
- 6) продажа акций открытых акционерных обществ через организатора торговли на рынке ценных бумаг;
- 7) продажа государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения;
- 8) продажа государственного или муниципального имущества без объявления цены;
- 9) внесение государственного или муниципального имущества в качестве вклада в уставные капиталы открытых акционерных обществ;
- 10) продажа акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления.

Вышеназванным законом предусмотрены ограничения на выбор способа приватизации в отношении отдельных объектов. Например, приватизация имущественного комплекса унитарного предприятия в случае, если размер его

уставного фонда превышает установленный законодательством минимальный размер уставного капитала ОАО, может осуществляться только путем преобразования в открытое акционерное общество.

Продажа государственного или муниципального имущества на конкурсе

Порядок проведения конкурса определен Законом о приватизации и Положением о продаже на коммерческом конкурсе с инвестиционными и (или) социальными условиями государственного или муниципального имущества, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 9 ноября 1998 г. № 1311. На конкурсе могут продаваться предприятие как имущественный комплекс или акции созданного при приватизации открытого акционерного общества, которые составляют более чем 50 процентов уставного капитала этого общества, если в отношении указанного имущества его покупателю необходимо выполнить определенные условия.

Исчерпывающий перечень условий приведен в Законе о приватизации. Это сохранение определенного числа рабочих мест или создание дополнительных рабочих мест; переподготовка или повышение квалификации работников; ограничение на изменение профиля деятельности и др. Условия конкурса должны иметь экономическое обоснование, сроки их исполнения, порядок подтверждения исполнения.

Конкурс является открытым по составу участников. Предложения о цене подаются участниками в запечатанных конвертах. Конкурс, в котором принял участие только один участник, признается несостоявшимся.

Законодательством определены права и обязанности продавца. В частности, он должен не позднее чем за 30 дней до объявленной даты проведения конкурса опубликовать информационное сообщение о проведении конкурса. В таком сообщении необходимо указать наименование имущества; начальную цену; условия и сроки платежа; порядок, место, дату начала и окончания подачи заявок; порядок ознакомления покупателей с информацией; порядок определения победителей; размер, срок, порядок внесения задатка; условия конкурса; место и срок подведения итогов и др.

Для участия в конкурсе претендент вносит задаток в размере 20 процентов начальной цены, но не более чем 4,5 млн. МРОТ. В Законе о приватизации перечислены документы, которые представляются претендентами, а также исчерпывающий перечень оснований для отказа претенденту в участии в конкурсе.

Уведомление о победе выдается победителю в течение 5 дней с даты подведения итогов конкурса. При уклонении (отказе) победителя конкурса от заключения договора купли-продажи имущества задаток ему не возвращается. Остальным претендентам суммы задатков возвращаются в течение 5 дней с даты утверждения протокола. Договор купли-продажи между продавцом и покупателем, которым является победитель конкурса, заключается не позднее 10 дней с даты подведения итогов конкурса в порядке, определенном ГК РФ и Законом о приватизации. Договор купли-продажи включает в себя положения о порядке выполнения победителем условий конкурса, порядке подтверждения выполненных обязательств, порядке осуществления контроля за выполнением условий, об ответственности сторон. Передача имущества победителю конкурса и оформление права собственности осуществляются в порядке, установленном законодательством РФ и договором купли-продажи, не позднее чем через 30 дней после полной оплаты имущества и выполнения условий конкурса. Срок выполнения условий конкурса не может превышать одного года. Победитель вправе до перехода к нему права собственности совершать в отношении объекта ряд полномочий, определенных вышеназванным Законом.

В случае неисполнения победителем конкурса условий, ненадлежащего их исполнения договор купли-продажи расторгается по соглашению сторон или в судебном порядке с одновременным взысканием с победителя неустойки. Имущество остается соответственно в государственной или муниципальной собственности. Помимо неустойки с покупателя могут быть взысканы убытки, причиненные неисполнением договора купли-продажи, в размере, не покрытом неустойкой.

Продажа государственного или муниципального имущества на аукционе

На аукционе продается государственное или муниципальное имущество в случае, если его покупатели не должны выполнять каких-либо условий в отношении такого имущества. Порядок проведения аукциона определяет Положение о продаже на аукционе государственного или муниципального имущества, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 27 марта 1998 г. № 356. Аукцион является открытым по составу участников. Предложения по цене приватизируемого имущества подаются участниками аукциона в запечатанных конвертах (закрытая форма подачи предложений) либо заявляются ими открыто в ходе проведения торгов (открытая форма). Форма подачи предложений определяется решением об условиях приватизации. Права и обязанности продавца и комиссии по проведению аукциона определены Законом о приватизации и Положением. Продавец публикует

информационное сообщение о проведении аукциона, включающее наименование имущества; начальную цену; форму подачи предложений; порядок, место, даты начала и окончания подачи заявок; исчерпывающий перечень представляемых покупателем документов и требования к ним; срок заключения договора купли-продажи; порядок определения победителя; размер, сроки и порядок внесения задатка, место и срок подведения итогов; порядок ознакомления покупателей с иной информацией.

Так же как и для конкурса, задаток устанавливается в размере 20 процентов начальной цены, но не более чем 4,5 млн. МРОТ. Аукцион, в котором принял участие только один претендент, признается несостоявшимся.

Победителем признается лицо, предложившее наиболее высокую цену за выставленное на аукционе имущество. Уведомление о победе выдается победителю в течение 5 дней с даты подведения итогов аукциона. При уклонении или отказе победителя от заключения договора купли-продажи имущества задаток ему не возвращается, и он утрачивает право на заключение договора. Другим участникам аукциона суммы задатков возвращаются в течение 5 дней с даты подведения итогов аукциона. Договор купли-продажи заключается между продавцом и победителем аукциона в соответствии с ГК РФ и Законом о приватизации не позднее 5 дней с даты подведения итогов аукциона. Оплата государственного имущества производится одновременно в течение 10 дней после заключения договора купли-продажи или в рассрочку в порядке, установленном названным Законом. Передача имущества и оформление прав собственности на него осуществляются в соответствии с законодательством и договором купли-продажи не позднее чем через 30 дней после дня полной оплаты имущества. Факт оплаты подтверждается выпиской со счета продавца о поступлении средств в размере и в сроки, указанные в договоре. Продавцом публикуется сообщение об итогах аукциона.

Приватизация на основе преобразования государственных и муниципальных унитарных предприятий в открытые акционерные общества

При подготовке предприятия к преобразованию в открытое акционерное общество проводится инвентаризация, аудиторская проверка, оценка имущества. При этом должны быть определены: срок преобразования; величина уставного капитала открытого акционерного общества; номинальная стоимость, способы и сроки продажи акций.

Соответствующие органы по управлению имуществом учреждают открытое акционерное общество, утверждают его устав, осуществляют государственную регистрацию данного общества, формируют органы управления. Законом о приватизации введены некоторые ограничения в отношении распоряжения имуществом предприятия и увольнения работников со дня утверждения прогнозного плана до момента перехода права собственности к покупателю. Так, не допускается сокращать численность работников предприятия; совершать сделки, цена которых превышает 5 процентов балансовой стоимости активов; получать кредиты и др.

Открытое акционерное общество, созданное путем преобразования унитарного предприятия, становится его правопреемником в соответствии с передаточным актом. До первого собрания акционеров руководитель предприятия назначается директором (генеральным директором) открытого акционерного общества, определяется количественный состав совета директоров (наблюдательного совета) и назначаются члены совета директоров.

Особенности правового положения открытых акционерных обществ, в отношении которых принято решение об использовании специального права ("золотая акция")

В целях обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан соответственно Правительство РФ, органы государственной власти субъектов РФ могут принять решение об использовании "золотой акции". "Золотая акция" – это специальное право на участие соответственно РФ, ее субъектов в управлении открытыми акционерными обществами. Использовать такое право можно при осуществлении приватизации имущественных комплексов унитарных предприятий или в случаях, когда принимается решение об исключении открытого акционерного общества из перечня стратегических акционерных обществ. Представители государства назначаются в Совет директоров (наблюдательный совет) и ревизионную комиссию общества. Представители должны уведомляться о сроках проведения собрания, повестке дня. Они могут вносить предложения в повестку дня годового общего собрания акционеров и требовать созыва внеочередного общего собрания. Представители имеют право вето при принятии общим собранием акционерного общества решений по важнейшим вопросам деятельности общества, таким как внесение изменений и дополнений в устав, реорганизация, ликвидация, изменение уставного капитала, совершение крупных сделок. Представители государства и муниципальных образований имеют и иные права, определенные ст. 38 Закона о

приватизации. Специальное право ("золотая акция") используется с момента отчуждения из государственной собственности 75 процентов акций соответствующего открытого акционерного общества. Оно действует до принятия решения о его прекращении и не подлежит замене на акции общества, в отношении которого принято решение об использовании такого права.

Особенности правового положения открытых акционерных обществ, акции которых находятся в собственности РФ, субъектов РФ, муниципальных образований

Права акционеров открытых акционерных обществ, акции которых находятся в государственной или муниципальной собственности, осуществляют соответственно Правительство РФ, уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, специализированное государственное учреждение, органы государственной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления. Представляют интересы публичных образований в органах управления и ревизионных комиссиях лица, занимающие государственные или муниципальные должности. Порядок управления определяется Правительством РФ.

Единоличный исполнительный орган открытого акционерного общества, включенного в перечень стратегических, не вправе совершать сделки, связанные с отчуждением акций, внесенных в уставный капитал общества, а равно сделки, влекущие за собой возможность отчуждения или передачи их в доверительное управление без согласия Правительства РФ или уполномоченного государственного органа. Сделка, совершенная без такого согласия, ничтожна.

3. Рассмотрение споров между хозяйствующими субъектами

Высший арбитражный суд Российской Федерации письмо от 22 марта 1994 г. N С 1-7/ОП-169

О практике рассмотрения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в порядке информации сообщает, что Комитетом Российской Федерации по политике цен и Министерством финансов Российской Федерации дано разъяснение от 28.12.93 N 01-17/1569-02, N

155 "О ценах на продукцию предприятий – монополистов".

Направляя для сведения указанное разъяснение, Высший Арбитражный Суд Российской Федерации при рассмотрении споров между хозяйствующими субъектами и антимонопольными органами рекомендует руководствоваться следующим.

1. Споры о признании недействительными решений антимонопольных органов о включении предприятий в Государственный реестр объединений и предприятий – монополистов и в настоящее время должны рассматриваться арбитражными судами, поскольку помимо государственного регулирования цен включение предприятий в упомянутый реестр влечет и другие последствия, ущемляющие права хозяйствующих субъектов (ограничения в приватизации, обязанность принять к исполнению заказ на поставку продукции для государственных нужд и т.п.).

2. При решении вопроса о том, правильно ли определены антимонопольным органом границы местного товарного рынка, необходимо иметь в виду, что определение этого понятия содержится в ст. 4 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" и разъяснении Верховного Совета Российской Федерации (постановление от 17.06.93 N 5207-1), согласно которому при применении понятий "республиканский товарный рынок" и "местный товарный рынок" сфера обращения товаров определяется, исходя из экономической возможности покупателя приобрести товар на соответствующих территориях и отсутствия этой возможности за их пределами. При этом под соответствующими территориями наряду с национально-государственными, национально – и административно – территориальными образованиями понимаются также группы населенных пунктов или иные территории, находящиеся в пределах границ этих образований.

Поэтому в каждом конкретном случае границы местного товарного рынка должны определяться с учетом необходимости защиты прав потребителя. При этом особое значение имеет наличие или отсутствие у потребителя возможности приобретать соответствующие товары за пределами данных границ без дополнительных существенных затрат.

3. В силу ст. 5 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" установление монопольно высокой цены является формой злоупотребления хозяйствующим субъектом своим

доминирующим положением. Поэтому, руководствуясь ст. 12 названного Закона, антимонопольный орган вправе дать соответствующему хозяйствующему субъекту предписание об изменении условия договора о цене. Такое предписание может служить основанием для обращения покупателя в арбитражный суд с иском об изменении договора.

При разрешении указанных споров предписание антимонопольного органа оценивается арбитражным судом наряду с другими доказательствами по делу. Основанием для принятия решения об изменении условия договора о цене может служить подтвержденный в ходе рассмотрения дела факт использования предприятием – монополистом при заключении договора монополично высокой цены. При необходимости арбитражный суд вправе назначить экспертизу с привлечением специалистов органов ценообразования.

Согласно ст. 23 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" в случае уклонения от исполнения или несвоевременного исполнения предписания антимонопольного органа об изменении договора на хозяйствующий субъект может быть наложен штраф в размере до 1 млн. руб.

Список используемой литературы

1. Ершова И.В. Предпринимательское право: Вопросы и ответы. – 2-е изд., испр. и доп. – М.: Юриспруденция, 2014. – 256с.
2. Консультант плюс
3. Предпринимательское право: Учебник / Под ред. Е.П. Губина, П.Г. Лахно. – М.: Юристъ, 2015. – 416с

Размещено на Allbest.ru