

Содержание:

1. Понятие и признаки юридического лица

Наряду с гражданами субъектами гражданского права являются также юридические лица – особые образования, обладающие рядом специфических признаков, образуемые и прекращающиеся в специальном порядке, установленном законом. Конструкция юридического лица является основной правовой формой коллективного участия лиц в гражданском обороте, что является необходимым в связи с тем, что жизнь современного общества невозможна без объединения людей в группы, союзы разных видов, без соединения их личных усилий и капиталов для достижения тех или иных целей.

Юридическое лицо имеет ряд присущих ему свойств, каждое из которых необходимо, а все они вместе – достаточны для того, чтобы организация могла признаваться субъектом гражданского права. Эти свойства таковы:

Организационное единство юридического лица. Это свойство проявляется, прежде всего, в определенной иерархии, соподчиненности органов управления, составляющих структуру организации, а также в четкой регламентации отношений между ее участниками. Организационное единство юридического лица закрепляется его учредительными документами (уставом и/или учредительным договором) и нормативными актами, регулиующими правовое положение того или иного вида юридических лиц;

Имущественная обособленность юридического лица. Имущественная обособленность юридического лица представляет собой объединение множества инструментов (предметов техники, знаний, денежных средств и т.д.) в единый имущественный комплекс и создает материальную базу для его деятельности. При этом степени обособленности имущества у различных видов юридических лиц могут значительно различаться. Так, например, хозяйственные товарищества и общества, кооперативы обладают правом собственности на принадлежащее им имущество, в то время как унитарные предприятия – лишь правом хозяйственного ведения или оперативного управления. Однако в обоих случаях наличие правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом дает и тем и другим такую степень обособленности, которой достаточно для признания данного

образования юридическим лицом.

Самостоятельная гражданско-правовая ответственность юридического лица. Данное свойство регламентировано статьей 56 Гражданского кодекса и подразумевает, что участники или собственники имущества юридического лица не отвечают по его обязательствам, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам первых.

Выступление юридического лица в гражданском обороте от своего имени – еще одно его свойство. Это свойство означает возможность юридического лица от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, а также выступать истцом и ответчиком в суде. А это как раз и является итоговым признаком юридического лица и, одновременно, целью, ради которой оно создается.

Учитывая все перечисленное выше, можно охарактеризовать юридическое лицо как признанную государством в качестве субъекта права организацию, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, самостоятельно отвечает этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. [\[1\]](#)

2. Правоспособность (правосубъектность) юридического лица

В отличие от таких субъектов гражданских правоотношений, как граждане, юридическое лицо обладает общей (или универсальной – предполагающей возможность для субъекта права иметь любые права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности) и специальной правоспособностью, предполагающей наличие у юридического лица лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах.

Поскольку юридическое лицо является участником имущественных и личных неимущественных правоотношений, оно наделено гражданской правоспособностью. В большинстве случаев учредителями юридических лиц

выступают физические лица. Однако правоспособность юридических лиц значительно отличается от правоспособности лиц физических. Если правоспособность физического лица возникает с момента его рождения, а дееспособность в полном объеме наступает по достижении совершеннолетия, то у юридического лица правоспособность и дееспособность наступают одновременно - с момента его государственной регистрации и прекращается в момент исключения его из единого государственного реестра юридических лиц.[\[2\]](#)

Объем правоспособности юридического лица определяется не только ее общим или специальным характером. Например, некоторые виды деятельности осуществляются свободно, а другие требуют получения от государства специальных разрешений (лицензий). Право на занятие такой деятельностью возникает только у лица, получившего лицензию в установленном порядке. Кроме того, законом могут быть установлены специальные ограничения правоспособности для отдельных видов юридических лиц. Основаниями ограничения правоспособности являются:

- Ограничения по закону;
- Наличие специальной лицензии для некоторых видов деятельности;
- Само юридическое лицо ограничивает себя (цели деятельности установлены в уставе).

Правоспособность юридических лиц предполагается ограниченной (целевой), ибо юридическое лицо по общему правилу может иметь только такие гражданские права, которые соответствуют определенным законом и (или) учредительными документами целям его деятельности, и соответственно может нести лишь связанные с этой деятельностью обязанности (п.1 ст.49 ГК).

Такие ограничения вызваны тем, что сами юридические лица обычно создаются для достижения вполне конкретных целей, определенных их учредителями, а потому не могут использовать свою самостоятельную правосубъектность в противоречии с этими целями[\[3\]](#). Например, государственные учреждения или общественные организации не должны иметь широких возможностей для занятия коммерческой деятельностью, поскольку они создавались для достижения совсем других целей. Кроме того, некоторые гражданские права и обязанности по самой своей сути могут принадлежать лишь физическим, но не юридическим лицам.

Вместе с тем в условиях рыночной организации хозяйства целевые ограничения правоспособности юридических лиц отрицательно сказываются на деятельности

коммерческих организаций, заставляя их учредителей (участников) изменять и перерегистрировать учредительные документы при каждом, иногда даже не очень существенном, изменении характера деятельности созданной ими организации (например, при вступлении ее во внешнеэкономический оборот или при развитии в ее рамках дополнительных, "непрофильных" видов деятельности).

Новый ГК, следуя общим современным тенденциям развития гражданского законодательства, закрепил почти за всеми коммерческими организациями способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых, не запрещенных законом, видов деятельности, т.е. общую правоспособность[4]. Исключение в этом отношении составляют унитарные предприятия – не собственники (поскольку они создаются собственниками для строго определенных целей), а также некоторые другие организации, для которых специальная правоспособность определена законом с целью их сосредоточения лишь на одном, специальном виде коммерческой деятельности, к тому же лицензированном, т.е. допускаемом по особому разрешению публичной власти (например, банки и страховые компании).

Необходимо отметить, что осуществление тех видов предпринимательства, для которых требуется специальное разрешение государства (лицензия), возможно лишь с момента его получения и до истечения срока его действия[5] и в этом смысле не зависит от наличия или отсутствия соответствующей записи в учредительных документах юридического лица. Поэтому коммерческой организации не может быть отказано в выдаче соответствующей лицензии только на том основании, что данный вид деятельности не предусмотрен ее учредительными документами. Перечень лицензируемых видов деятельности должен определяться федеральным законом. Вместе с тем государственное лицензирование отдельных видов деятельности означает, что коммерческие организации, не имеющие соответствующей лицензии, не вправе заниматься такой деятельностью, и потому также можно говорить об известном ограничении содержания их общей правоспособности.

Разумеется, учредители коммерческой организации вправе установить перечень видов деятельности, которыми только и может заниматься создаваемое ими юридическое лицо, или прямо исключить для него возможность осуществления отдельных видов деятельности. Такое "самоограничение" правоспособности будет иметь силу и для третьих лиц – других участников оборота, но лишь в том случае, когда они знали или должны были знать о нем[6]. Иначе говоря, такая коммерческая организация сама должна оповещать своих контрагентов об

имеющихся у нее ограничениях правоспособности.

Для юридических лиц, сохраняющих целевую правоспособность по прямому указанию закона (некоммерческих организаций, унитарных предприятий, банков и страховых компаний), возможно совершение лишь таких действий (сделок), которые соответствуют установленным учредительными документами целям деятельности. Специального оповещения контрагентов об этом не требуется (ибо знание ими действующего закона предполагается), а потому сделки, выходящие за указанные пределы, считаются ничтожными вне зависимости от того, знали ли они о таких ограничениях (ст.168 ГК).

Прекращение правоспособности юридического лица наступает:

В момент завершения его ликвидации – в момент внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц;

По истечении срока действия лицензии. [\[7\]](#)

3. Органы юридического лица. Виды органов

Приобретение и, в какой-то степени, осуществление прав и обязанностей реализуется через орган юридического лица (единоличный орган) или группы лиц (коллегиальный орган), представляющих интересы юридического лица в отношениях с другими субъектами права. Коллегиальные органы обязательно создаются в корпоративных юридических лицах, построенных на началах членства (товариществах и обществах, кооперативах, общественных организациях, ассоциациях и союзах). Высшим органом здесь всегда является общее собрание их участников. В соответствии со статьей 53 Гражданского Кодекса именно через свои органы юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает обязанности. Поэтому действия органа рассматриваются как действия самого юридического лица.

Юридические лица могут иметь как один орган (например, директор, правление), так и несколько одновременно (например, директор и дирекция, правление и председатель правления), причем они могут быть и единоличными, и коллегиальными. Органы могут либо назначаться (если у юридического лица один учредитель), либо избираться (если участников или учредителей несколько). В тоже время, гражданские права и обязанности для юридических лиц могут

приобретать их представители, действующие на основе доверенности, выдаваемой органами юридических лиц.

Состав, порядок образования органов, а также распределение компетенции между ними зависят от организационно-правовой формы юридического лица и определяются законом и учредительными документами юридического лица. Они не могут рассматриваться как самостоятельные субъекты гражданских правоотношений и являются частью юридического лица. [\[8\]](#)

По общему правилу, юридическое лицо имеет два органа: орган, объединяющий учредителей юридического лица, а также исполнительный орган[\[9\]](#). В Гражданском кодексе эти органы именуются соответственно высшим и исполнительным органом управления.

Задача высшего органа управления заключается в формировании воли юридического лица по основным вопросам деятельности, отнесенным к компетенции такого органа. Основная функция высшего органа управления некоммерческой организации состоит в обеспечении соблюдения некоммерческой организацией целей, в интересах которых она была создана.

Исполнительный орган осуществляет волю юридического лица, выраженную в решениях учредителей, при ведении текущих дел юридического лица.

Третьим органом управления юридического лица, предусмотренным законодательством является наблюдательный совет, создание которого является обязательным для производственного кооператива и акционерного общества с числом членов более пятидесяти. [\[10\]](#) Совет директоров, наблюдательный совет решает вопросы общего руководства деятельностью юридического лица, осуществляет контроль за деятельностью исполнительного органа.

Соблюдение органами юридического лица своей компетенции, определенной в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами, является необходимым условием для признания действительности сделок юридического лица.

Вместе с тем, в уставе общества может содержаться исчерпывающий список видов деятельности, которым соответствующее общество вправе заниматься. В этом случае сделки, совершенные обществом в противоречии с целями деятельности, являются оспоримыми и могут быть признаны судом недействительными. [\[11\]](#)

Согласно п.2 ст.53 ГК РФ, в предусмотренных законом случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников. При этом имеются в виду участники полного товарищества и товарищества на вере, которые могут выступать от имени юридического лица без доверенности[12].

4. Наименование и место нахождения юридического лица

Как уже отмечалось выше, правосубъектность тесно связана с признаками, индивидуализирующими конкретного субъекта права. В случае с юридическими лицами, индивидуализирующими его признаками является его местонахождение и наименование.

Место нахождения юридического лица, как правило, определяется местом его государственной регистрации[13] (если в учредительных документах юридического лица не установлено иное). Определение точного места нахождения юридического лица важно для правильного применения к нему актов местных органов власти, предъявления исков, исполнения в отношении него обязательств и решения множества других вопросов. По этому месту ему направляются различные документы, в том числе судебные повестки, и определяется место исполнения некоторых обязательств. В спорных случаях место нахождения юридического лица может определяться по месту нахождения его органов.

Наименование юридического лица обязательно должно включать в себя указание на его организационно-правовую форму. Все некоммерческие, а также некоторые коммерческие организации должны включать в свое название также указание на характер деятельности. Можно также упомянуть такое понятие, как фирма. Фирма или фирменное наименование является названием коммерческой организации – личное неимущественное право коммерческой организации, неотделимо от самой организации и может отчуждаться только вместе с ней. Коммерческие организации обязаны иметь фирменные наименования (фирму), например АО "АвтоВАЗ"; общество с ограниченной ответственностью "Красавтосервис"; Торговый дом "Смирнов и сыновья", полное товарищество. Фирменное наименование регистрируется вместе с регистрацией самого юридического лица путем внесения данных о фирме в соответствующий реестр юридических лиц. Право на фирму является личным правом и имеет абсолютный (исключительный)

характер.

Организация, зарегистрировавшая фирменное наименование, получает исключительную возможность его использования и вправе требовать прекращения неправомерного (без ее согласия) использования такого наименования другими юридическими лицами и возмещения причиненных этим убытков (п.4 ст.54 ГК). Фирменное наименование охватывает и указание на организационно-правовую форму юридического лица, поэтому использование соответствующего обозначения с указанием иной организационно-правовой формы не следует считать нарушением права на фирму (например, наличие в реестре юридических лиц АОЗТ "Снежинка" не препятствует регистрации в нем ООО "Снежинка", поскольку каждая из этих организаций имеет право на собственную фирму) [\[14\]](#).

5. Филиалы и представительства

Юридическое лицо может испытывать потребность в постоянном совершении каких-либо действий за пределами своего основного места нахождения. С этой целью оно вправе создать в другом месте свое обособленное подразделение в виде представительства или филиала [\[15\]](#). Представительство создается для представления и защиты интересов юридического лица, т.е. с целью постоянного совершения для него определенных юридических действий (п.1 ст.55 ГК), например, в центре того или иного региона. Филиал создается для осуществления всех или определенной части функций (целей) юридического лица, включая и цели представительства (п.2 ст.55 ГК). Другими словами, филиал занимается той же деятельностью, что и создавшее его юридическое лицо, но одновременно может осуществлять и функции его представительства. В этой роли может выступать, например, отдельно расположенный цех или иное производство, отделение банка и т.п. Филиалами иногда могут становиться и вполне самостоятельные в экономическом или в структурном смысле организации, если их учредитель – юридическое лицо считает необходимым сохранить полный контроль (и полную ответственность) за их деятельностью.

Создавшие представительство или филиал юридические лица передают им некоторое имущество (обязательно указывая об этом в своих учредительных документах) и утверждают положения, определяющие содержание и порядок их деятельности. Однако это имущество остается принадлежащим создавшему их юридическому лицу. Ведь представительства и филиалы являются обособленными

подразделениями, т.е. частями создавших их юридических лиц. Не будучи самостоятельными юридическими лицами, они не могут иметь собственного имущества и, следовательно, не в состоянии сами участвовать в гражданском обороте[16]. В свою очередь, отсутствие у них гражданской правосубъектности лишает их действия юридического (гражданско-правового) значения.

Для осуществления представительских и иных юридических функций от имени юридического лица последнее должно выдать доверенность назначенному им руководителю (директору) своего представительства или филиала (абз.2 ст.55 ГК), т.е. конкретному физическому лицу (поскольку выдать доверенность своему подразделению, иначе говоря, вступить с ним в гражданско-правовые отношения представительства невозможно из-за отсутствия у него гражданской правосубъектности[17]. Руководитель представительства или филиала на основании выданной ему доверенности действует от имени и в интересах юридического лица (а не "от имени" филиала или представительства).

Поскольку руководитель филиала или представительства не является органом юридического лица, его полномочия на выступление от имени организации не могут основываться на указаниях, содержащихся в положении о филиале или представительстве либо в учредительных документах юридического лица. Хотя судебная и арбитражная практика и допускает действительность договора, заключенного руководителем филиала (представительства) "от имени филиала", при наличии "полномочий от юридического лица", "выраженных в положении о филиале и в доверенности" (абз.3 п.20 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г), с этим невозможно согласиться. Нельзя заключить сделку для юридического лица ни "от имени" его неправосубъектного подразделения, ни при отсутствии должным образом оформленных полномочий.

6. Возникновение (создание) юридического лица

Юридические лица создаются по воле их учредителей, однако государство в интересах всех участников имущественного оборота контролирует законность их создания. Отсюда – требование обязательной государственной регистрации юридических лиц.

В качестве учредителей юридического лица могут выступать их первоначальные участники - члены (в хозяйственных обществах и товариществах, кооперативах,

ассоциациях, общественных и религиозных организациях) либо собственник их имущества или уполномоченный им орган (при создании унитарных предприятий и учреждений), а также иные лица, вносящие в них имущественные вклады, хотя и не принимающие затем непосредственного участия в их деятельности (учредители фондов) [\[18\]](#).

Юридические лица, в зависимости от характера участия государственных органов в их регистрации, могут быть образованы несколькими способами:

Разрешительный порядок образования юридического лица предполагает, что создание организации разрешено тем или иным компетентным органом;

Нормативно-явочный порядок создания юридического лица не требует согласия каких-либо третьих лиц, включая государственные органы. Регистрационный орган лишь проверяет соответствие закону учредительных документов организации и соблюдение порядка ее образования. Данный порядок образования юридических лиц является наиболее распространенным как в России, так и за рубежом;

Распорядительный (явочный) порядок характерен тем, что юридическое лицо возникает на основе одного лишь распоряжения учредителя, не требуя специальной государственной регистрации. Однако статья 51 действующего в настоящий момент Гражданского Кодекса не предусматривает никаких исключений из общего правила о необходимости государственной регистрации юридических лиц. Поэтому можно считать, что сейчас такой порядок регистрации юридических лиц не применяется.

Наряду с законодательством, правовой основой деятельности любого юридического лица являются его учредительные документы. Для различных видов юридических лиц состав учредительных документов различен. Так, общества с ограниченной или дополнительной ответственностью, ассоциации и союзы действуют на основе учредительного договора и устава. Правовая база деятельности хозяйственных товариществ (полных и на вере) – учредительный договор. Для остальных юридических лиц единственным учредительным документом считается их устав.

Учредительный договор можно считать разновидностью договора о совместной деятельности. Он регулирует отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица. В отличие от учредительного договора, устав не заключается, а утверждается учредителями. Отличие между уставом и учредительным договором не носит принципиального характера и заключается

лишь в процедуре принятия документа. Ряд некоммерческих организаций может действовать также на основе общего положения об организациях данного вида или общего устава общественного объединения, в которое они входят.

Как уже отмечалось выше, каждое юридическое лицо должно быть зарегистрировано в соответствии с законом. Государственная регистрация является завершающим этапом образования юридического лица, на котором компетентный орган проверяет соблюдение условий, необходимых для создания нового субъекта права, и принимает решение о признании организации юридическим лицом, после чего основные данные об организации включаются в единый государственный реестр юридических лиц и становятся доступными для всеобщего ознакомления. Регистрация юридических лиц в Российской Федерации осуществляется различными органами, хотя в соответствии со статьей 51 Гражданского Кодекса проведение регистрации возложено на органы юстиции. Однако в настоящий момент времени органы юстиции не обладают необходимыми для этого возможностями, поэтому регистрацией юридических лиц занимаются:

Министерство юстиции Российской Федерации и его местные управления - в отношении общественных и религиозных учреждений;

Местные органы власти (районные администрации) – в отношении товариществ домовладельцев, потребительских кооперативов и их предприятий;

Государственная регистрационная палата и ее местные отделения – в отношении предприятий с иностранными инвестициями;

Центральный Банк – в отношении коммерческих банков.

7. Прекращение юридического лица

Кроме процедур регистрации юридических лиц законом также оговорены вопросы прекращения деятельности юридических лиц.

Прекращение деятельности юридического лица происходит в результате его реорганизации (за исключением случаев выделения из состава юридического лица другой организации) или ликвидации и, как правило, носит окончательных характер. Однако законом предусмотрена и возможность приостановления (временного прекращения) деятельности ряда организаций. Данная мера может быть применена по отношению к общественным объединениям как санкция за

нарушение Конституции и законодательства Российской Федерации только по решению суда на срок до шести месяцев.

7.1. Реорганизация юридического лица, ее формы

При реорганизации юридических лиц все права и обязанности реорганизуемого лица или часть их переходят к иным субъектам права, то есть происходит правопреемство. Реорганизация юридических лиц может осуществляться:

- путем слияния нескольких организаций в одну новую;
- путем разделения юридического лица на несколько новых организаций;
- путем присоединения одного юридического лица к другому;
- путем выделения из состава организации других юридических лиц;
- путем преобразования, то есть смены организационно правовой формы юридического лица.

Как правило, реорганизация проводится по решению участников юридического лица или собственника его имущества либо уполномоченного на то учредительными документами его органа, например общего собрания его участников, то есть добровольно. Однако в отношении коммерческих организаций закон предусматривает и такие случаи, когда реорганизация может быть произведена принудительно (например, такую возможность предусматривает статья 19 Закона РСФСР “О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках”). Так, в соответствии с законом юридические лица, занимающие доминирующее положение на каком-либо товарном рынке, в случае неоднократного нарушения требований антимонопольного законодательства могут быть подвергнуты принудительному разделению или выделению из их состава самостоятельных организаций [6] .

Во многих случаях проведение реорганизации способно привести к негативным последствиям в виде ограничения конкуренции на рынке, поэтому для предотвращения таких последствий пункт 1 статьи 17 Закона РСФСР “О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках” устанавливает обязательную процедуру получения согласия федерального антимонопольного органа на слияние или присоединение коммерческих организаций, сумма активов которых превышает 100.000 минимальных размеров оплаты труда, а также на слияние и присоединение союзов или ассоциаций коммерческих организаций. Если сумма активов превышает 50.000

минимальных размеров оплаты труда, то требуется обязательное уведомление антимонопольного органа о состоявшейся реорганизации. При нарушении этих требований антимонопольный орган вправе требовать в судебном порядке признания недействительной состоявшейся реорганизации.

При выделении, разделении или слиянии нескольких организаций возникает, как минимум, один новый субъект права, поэтому в таких случаях реорганизация считается законченной в момент государственной регистрации вновь созданных юридических лиц. При присоединении новых юридических лиц не возникает, следовательно, реорганизация завершается в момент исключения присоединенной организации из единого государственного реестра.

Во всех этих случаях, за исключением выделения, прекращается деятельность, по крайней мере, одного юридического лица, однако его права и обязанности не прекращаются, а переходят к вновь созданным юридическим лицам в порядке правопреемства. Правопреемство происходит и при выделении, поскольку к вновь создаваемому (выделяющемуся) юридическому лицу и в этом случае переходит часть прав и обязанностей остающегося юридического лица.

Следовательно, реорганизация юридического лица всегда влечет возникновение правопреемства (даже не будучи связанной с прекращением его деятельности в случае выделения). В этом ее принципиальное отличие от ликвидации юридического лица, при котором никакого преемства в правах и обязанностях не возникает, так как они, как и их субъект – юридическое лицо, подлежат прекращению.

Реорганизация юридических лиц оформляется либо передаточным актом - балансом (в случаях слияния, присоединения и преобразования), либо разделительным балансом (в случаях разделения и выделения). [\[19\]](#) В передаточном акте или в разделительном балансе должны содержаться положения о правопреемстве по всем без исключения правам и обязанностям реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и оспариваемые сторонами обязательства. [\[20\]](#)

Кредиторы могут столкнуться с ситуацией, когда имеющиеся перед ними у юридического лица обязательства после его разделения или выделения окажутся переданными наиболее слабым в имущественном отношении преемникам. Поэтому закон требует, чтобы лица или органы, принявшие решение о реорганизации, письменно уведомили об этом всех кредиторов, а последние вправе независимо от

поступления уведомления требовать прекращения или досрочного исполнения соответствующих обязательств и возмещения возникших убытков. [21]

Данные правила составляют важнейшие юридические гарантии прав и интересов кредиторов реорганизуемого юридического лица.

Если же кредитор не воспользовался указанным правом, место реорганизованного юридического лица в обязательстве перед ним занимает правопреемник, определяемый на основании передаточного акта или разделительного баланса. Поэтому после утверждения этих документов лицами или органами, принявшими решение о реорганизации, они должны быть представлены для государственной регистрации вместе с учредительными документами вновь возникших юридических лиц. Непредставление этих документов для регистрации либо отсутствие в них положений о правопреемстве в отношении обязательств реорганизованного юридического лица должны повлечь отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц, то есть непризнание состоявшейся реорганизации [22]. Если же разделительный баланс составлен так, что не дает возможности определить правопреемника по конкретному обязательству, вновь возникшие в результате разделения или выделения юридические лица будут нести по нему солидарную ответственность перед кредиторами реорганизованного юридического лица. [23] Таким образом, в ходе реорганизации юридических лиц осуществляется всесторонняя защита интересов кредиторов.

Реорганизация считается завершенной (состоявшейся) с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц, а в случае присоединения – с момента государственной регистрации прекращения деятельности присоединенного юридического лица. [24]

7.2. Ликвидация юридического лица: основания и порядок

Ликвидация юридического лица предусматривает прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. По решению участников или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, оно может быть ликвидировано добровольно, в связи с нецелесообразностью дальнейшего существования такого юридического

лица, истечению срока, на который оно было создано, либо по иным причинам. Принудительная ликвидация проводится по решению суда, в случаях, когда деятельность юридического лица осуществляется без соответствующего разрешения (лицензии), либо такая деятельность прямо запрещена законом или сопряжена с неоднократными или грубыми нарушениями законодательства.

Случаи принудительной ликвидации юридического лица могут предусматриваться только Гражданским кодексом. К ним относится также признание судом недействительной регистрации юридического лица из-за допущенных при его создании неустранимых нарушений законодательства, поскольку в этом случае "добровольная" по форме ликвидация юридического лица, по сути, носит вынужденный (принудительный) характер.

Для отдельных видов юридических лиц законом установлены дополнительные основания ликвидации. Например, коммерческие организации (за исключением казенных предприятий), потребительские кооперативы и фонды могут быть ликвидированы по причине их несостоятельности (банкротства). Для хозяйственных обществ и унитарных предприятий предусмотрено такое основание ликвидации как утрата имущества, т.е. уменьшения стоимости чистых активов предприятия ниже уровня минимального размера уставного капитала. В обоих этих случаях ликвидация может проводиться как добровольно, так и принудительно.

Порядок ликвидации юридического лица состоит из нескольких этапов и урегулирован статьями 61-64 Гражданского кодекса. Эти этапы таковы:

Участники организации, ее уполномоченный орган или суд, принявшие решение о ликвидации, назначают ликвидационную комиссию (или единоличного ликвидатора), определяют порядок и сроки ликвидации. Ликвидационная комиссия принимает на себя все полномочия по управлению юридическим лицом;

Ликвидационная комиссия публикует в прессе сообщение о ликвидации юридического лица, порядке и сроке заявления претензий кредиторами (этот срок должен быть не менее 2 месяцев), выявляет всех кредиторов и уведомляет их о ликвидации, взыскивает дебиторскую задолженность юридического лица;

Ликвидационная комиссия оценивает состав кредиторской задолженности, принимает решение об удовлетворении или отклонении выявленных требований и составляет промежуточный ликвидационный баланс;

В соответствии с промежуточным ликвидационным балансом удовлетворяются законные требования кредиторов. Если денежных средств организации недостаточно для расчета с кредиторами, ликвидационная комиссия продает имеющееся имущество с публичных торгов;

После погашения кредиторской задолженности ликвидационная комиссия составляет окончательный ликвидационный баланс и распределяет оставшееся имущество между участниками юридического лица, если иное не следует из законодательства или учредительных документов организации. Все документы, оформляющие ликвидацию, передаются регистрирующему органу, который на их основе вносит соответствующую запись в единый государственный реестр юридических лиц[25].

Со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса начинаются расчеты с кредиторами юридического лица, составляющие четвертый этап его ликвидации. Они производятся в порядке очередности, установленной ст.64 ГК. В соответствии с ней предусмотрены четыре последовательно удовлетворяемых очереди привилегированных кредиторов, требования которых удовлетворяются преимущественно перед другими кредиторами. Имеется также пятая очередь, куда включены требования всех остальных (непривилегированных) кредиторов, выплаты которым начинаются лишь по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса. При этом требования каждой последующей очереди удовлетворяются только после полного удовлетворения требований предыдущей очереди (п.2 ст.64 ГК). Следовательно, при недостатке или отсутствии необходимого имущества требования последующих очередей могут остаться неудовлетворенными. Между кредиторами одной очереди имущество ликвидируемого юридического лица при его недостатке распределяется пропорционально суммам их требований.

В первую очередь включены требования граждан к ликвидируемому юридическому лицу по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, во вторую очередь – требования по оплате труда и вознаграждений по авторским и трудовым договорам, в том числе по контракту. В третью очередь удовлетворяются требования залоговых кредиторов (по обязательствам юридического лица, обеспеченным залогом его имущества). В четвертую очередь удовлетворяются требования по обязательным платежам в бюджет (налоги) и во внебюджетные фонды (пенсионный и т.п.). Все остальные требования относятся к пятой очереди. Если при принятии решения о ликвидации юридического лица или утверждении промежуточного баланса обнаружится недостаточность стоимости его имущества

для удовлетворения требований его кредиторов, ликвидация должна проводиться в порядке, предусмотренном законодательством о несостоятельности (банкротстве).

При отказе ликвидационной комиссии в удовлетворении конкретного требования кредитора последний вправе обратиться с соответствующим иском в суд (до момента утверждения окончательного ликвидационного баланса). В этот же период еще возможно обращение с требованием к ликвидационной комиссии, несмотря на пропуск установленного им для этих целей срока. В обеих ситуациях требования кредиторов могут быть удовлетворены из остатка имущества, если таковой имеется. При отсутствии такого остатка требования кредиторов считаются погашенными. Также погашаются требования кредиторов, отклоненные ликвидационной комиссией и не предъявленные затем в суде, либо требования, в удовлетворении которых кредитору отказано судебным решением. [26]

Остаток имущества передается учредителям или участникам юридического лица, а при ликвидации некоторых некоммерческих организаций используется на цели, предусмотренные законодательством и их учредительными документами.

8. Несостоятельность (банкротство) юридического лица

Несостоятельность (банкротство) наступает в случаях невозможности (неспособности) полного удовлетворения юридическим лицом всех денежных требований своих кредиторов. В такой ситуации речь должна идти о равномерном и справедливом распределении имеющегося имущества должника между его кредиторами, которые при этом как бы "конкурируют" друг с другом, в том числе в рамках определенных очередей. Порядок такого распределения называется конкурсом или конкурсным производством ("конкурсным процессом"). [27] Составляющие его правила являются сутью института несостоятельности (банкротства). Современное законодательство отождествляет понятия несостоятельности и банкротства. В дореволюционном русском праве эти понятия различались. Несостоятельностью считалось само состояние недостаточности имущества должника для удовлетворения требований кредиторов, а банкротством – причинение ущерба кредиторам путем уменьшения или сокрытия имущества несостоятельным должником, т.е. "уголовная сторона того гражданского отношения, которое называется несостоятельностью". [28] Такое различие иногда

проводится и в зарубежных правопорядках. [29]

В современных правопорядках правила о несостоятельности применяются как к юридическим, так и к физическим лицам, причем не обязательно осуществляющим предпринимательскую деятельность. Поэтому институт банкротства не связан лишь с ликвидацией коммерческих организаций. Действующее законодательство РФ исходит из того, что банкротами не могут быть объявлены юридические лица, по долгам которых их учредители несут субсидиарную ответственность. Поэтому банкротами в соответствии с п.1 ст.65 ГК могут быть признаны только коммерческие организации (за исключением казенных предприятий), а из числа некоммерческих – потребительские кооперативы и фонды. [30] По существу, к ним должны также относиться и некоммерческие партнерства.

Несостоятельность может быть признана в судебном порядке либо объявлена самим должником. Судебное признание банкротства возможно как по требованию кредиторов (или прокурора), так и по заявлению самого неплатежеспособного должника. В предусмотренных законом случаях руководитель должника обязан обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом. [31] Таким образом, как объявление банкротом, так и последующая ликвидация юридического лица могут быть как принудительными (по судебному решению), так и добровольными (по решению самого банкрота, принятому совместно с его кредиторами в соответствии с п.2 ст.65 ГК и ст.24, 181–183 Закона о банкротстве. Основную особенность такой ликвидации составляет обязательное соблюдение конкурсного порядка распределения имущества между кредиторами.

Вместе с тем институт банкротства не направлен только на прекращение (ликвидацию) юридического лица. Ведь интерес кредиторов неплатежеспособного юридического лица состоит не в его ликвидации, а в возможно более полном удовлетворении своих требований, чему может служить и продолжение его деятельности (если, конечно, ее результатом станут дополнительные доходы, а не убытки). Следует также иметь в виду, что ликвидация юридического лица в результате его банкротства неблагоприятно отражается на его наемных работниках и нередко имеет иные отрицательные социальные последствия (например, при банкротстве градообразующих предприятий). Поэтому она является крайней мерой, использованию которой обычно предшествует применение иных, предупредительных мер.

К их числу относится досудебная санация, под которой понимается оказание должнику финансовой помощи с целью восстановления его платежеспособности и

погашения его денежных обязательств. [32] Она может осуществляться как учредителями (участниками) или собственником имущества юридического лица – должника, так и его кредиторами и иными (третьими) лицами. Ее условием может стать принятие должником обязательства по отчуждению своего имущества или его части в пользу лиц, предоставивших финансовую помощь.

Традиционной мерой предотвращения ликвидации является мировое соглашение должника с кредиторами в соответствии со ст.120 Закона о банкротстве. Оно принимается по решению общего собрания кредиторов на любой стадии рассмотрения дела о банкротстве и утверждается арбитражным судом. Содержание мирового соглашения могут составлять условия об отсрочке или рассрочке исполнения обязательств должника; об уступке прав требования должника; об исполнении его обязательств третьими лицами; об уменьшении (скидке) долга; о прекращении обязательств путем предоставления взамен отступного, изменения (новации) их содержания или прощения долга либо об удовлетворении требований кредиторов иными законными способами. В ходе разбирательства дела о банкротстве арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов может вводиться внешнее управление организацией-должником (если есть основания полагать, что ее платежеспособность может быть восстановлена (ст.68 Закона о банкротстве)). На период внешнего управления вводится мораторий – отсрочка удовлетворения требований кредиторов, которая распространяется на долги, возникшие до назначения этого управления, в том числе подтвержденные исполнительными документами (ст.70 Закона о банкротстве).

С момента принятия арбитражным судом заявления о банкротстве предусматривается введение периода наблюдения, для осуществления которого судом может назначаться временный управляющий. С этого момента приостанавливается производство и исполнение по всем делам, связанным с обращением взыскания на имущество должника, а любые имущественные требования к нему могут предъявляться лишь в конкурсном порядке (ст.57, 58 Закона о банкротстве). Цель этих мер – сохранение имущества должника для соразмерного удовлетворения требований всех кредиторов. Поэтому в период наблюдения органы управления должника не вправе совершать большинство сделок без согласия временного управляющего, а также не могут принимать решения о реорганизации или ликвидации должника, его участии в иных юридических лицах, выплате дивидендов и размещении эмиссионных ценных бумаг, так как это может ущемить интересы кредиторов. Для соблюдения этого

порядка в государственный реестр юридических лиц должна вноситься соответствующая запись.

Имущество, составляющее конкурсную массу, продается управляющим с согласия кредиторов по общему правилу на открытых торгах. Из вырученных от продажи сумм производятся расчеты с кредиторами в соответствии с очередностью их требований и в порядке, установленном законом для ликвидации юридических лиц (п.1-3 ст.64 ГК; ст.106-111 Закона о банкротстве). Вне очереди покрываются судебные расходы и вознаграждения управляющим при банкротстве, а также требования, возникшие в периоды наблюдения, внешнего управления и конкурсного производства, в том числе текущие коммунальные и эксплуатационные платежи. Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества должника, считаются погашенными.

После рассмотрения отчета управляющего арбитражный суд выносит определение о завершении конкурсного производства, которое является основанием для внесения записи в реестр юридических лиц о ликвидации юридического лица – должника. С момента внесения такой записи конкурсное производство считается завершенным, а юридическое лицо – ликвидированным.

Банкротство отдельных видов юридических лиц обладает некоторыми особенностями, предусмотренными законодательством (ст.134, п.3 ст.139 Закона о банкротстве) и т.д. До введения в действие нового Закона о банкротстве для всех государственных предприятий предусматривался особый порядок продажи принадлежащего им имущества в целях предотвращения признания их банкротами. [\[33\]](#) Определенные особенности имеются также при банкротстве банков и иных кредитных организаций, страховых и финансовых компаний и некоторых других видов юридических лиц.

9. Личные неимущественные права юридических лиц

Показателем самостоятельности юридического лица является его выступление в гражданском обороте и в судебных органах от своего имени. Имя юридического лица служит его индивидуализации и заключается в его наименовании, определенном в учредительных документах.

Вместе с тем, в гражданском обороте необходимо индивидуализировать не только юридическое лицо, но и его продукцию. Этим целям служат производственные марки, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения:

Производственная марка – описательный способ индивидуализации товара.

Производственная марка должна в обязательном порядке помещаться на сам товар или его упаковку и должна включать в себя фирменное наименование предприятия-изготовителя и его адрес, название товара, перечень потребительских свойств товара и т.д. Производственная марка может применяться без специальной регистрации, но она, в тоже время, не пользуется правовой защитой.

Товарный знак – эмблема или логотип. Используется для отличия от однородных товаров других производителей. Использование товарного знака является субъективным правом товаропроизводителя и возможно только после регистрации знака в Патентном ведомстве. В отличие от производственной марки, как правило, не содержит конкретной информации о товаре (производитель, потребительские качества и т.д.);

Знак обслуживания – приравнен к товарному знаку и используется организациями, не производящими товары, но занимающимися деятельностью по оказанию услуг;

Наименование места происхождения – определяется условиями конкретной местности (природные условия, людские факторы). Право пользования таким наименованием не является исключительным и поэтому может закрепляться за любыми лицами, производящими аналогичный товар в той же местности.

10. Классификация юридических лиц

Юридические лица различаются в зависимости от того, сохраняют ли их учредители (участники) какие-либо права в отношении имущества созданной организации. Учредителем называется тот субъект (физическое или юридическое лицо), который создает данную организацию и передает ей в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление часть своего имущества. Фактически учредителем является лицо или лица, подписавшие учредительные документы создаваемого юридического лица. По этому критерию юридические лица подразделяются на четыре вида:

- 1) организации, на имущество которых учредители (участники) не сохраняют никаких прав (все виды некоммерческих организаций, за исключением некоммерческих партнерств),
- 2) организации, в отношении имущества которых учредители (участники) сохраняют обязательственные права (товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие партнерства),
- 3) организации, в отношении имущества которых учредители сохраняют право хозяйственного ведения (дочерние предприятия),
- 4) организации, в отношении имущества которых учредители сохраняют право собственности (государственные и муниципальные унитарные предприятия, федеральные казенные предприятия, учреждения).

В зависимости от способов создания и целей деятельности юридические лица подразделяются на публичные и частные. К юридическим лицам публичного права принято относить те организации, которые создаются помимо воли частных лиц, путем издания правовых актов органами государственной власти и управления. Прежде всего, это казна РФ (в лице Министерства финансов РФ), а также государственные (муниципальные) предприятия и учреждения, которые обычно создаются в соответствии с указами Президента, постановлениями Правительства, распоряжениями комитетов по управлению государственным имуществом и фондов государственного имущества. Так, в п.1 ст.115 ГК прямо говорится, что федеральное казенное предприятие образуется только по решению Правительства РФ.

Юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие организации.

10.1. Коммерческие юридические лица

Коммерческими называются такие юридические лица, целью которых является извлечение прибыли путем осуществления любой, не запрещенной законом деятельности. К коммерческим организациям относятся следующие:

Хозяйственные товарищества – договорные объединения нескольких лиц для совместного ведения предпринимательской деятельности под общим именем.

Полное товарищество - хозяйственное товарищество, участники которого солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам всем своим имуществом.

Товарищество на вере - хозяйственное товарищество, состоящее из двух категорий участников: полных товарищей (комплементариев), солидарно несущих субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом, и товарищей-вкладчиков (коммандитистов), не отвечающих по обязательствам предприятия.

В основе создания полных и коммандитных товариществ, обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью, некоммерческих объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов) и некоммерческих партнерств лежит учредительный договор, посредством которого также могут создаваться негосударственные учреждения, фонды и автономные некоммерческие организации, если их учредителями являются двое или несколько физических (юридических) лиц. В соответствии с учредительным договором стороны (учредители) обязуются друг перед другом создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи в его собственность (полное хозяйственное ведение или оперативное управление) своего имущества, порядок выхода из его состава и принятия в состав объединения новых участников и другие условия своего участия в деятельности данной организации. Если полученная юридическим лицом прибыль подлежит распределению между учредителями, они устанавливают порядок распределения этой прибыли. Одновременно с этим в договоре определяются условия и порядок распределения между учредителями убытков от деятельности организации (п.2 ст.52 ГК РФ). От договора о совместной деятельности учредительный договор отличается тем, что его действие не заканчивается после регистрации юридического лица, а продолжается на протяжении всего времени существования организации. Таким образом, учредительный договор, определяющий внутренние отношения между участниками объединения, действует параллельно с уставом, который в этом случае рассматривается как составная часть договора о создании юридического лица.

Хозяйственные общества - это организации, создаваемые одним или несколькими лицами путем объединения (обособления) их имущества для ведения предпринимательской деятельности.

Общество с ограниченной ответственностью – коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам.

Общество с дополнительной ответственностью – коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли заранее определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, солидарно несущими субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере, кратном стоимости их вкладов в уставный капитал.

Акционерное общество - коммерческая организация, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам, с уставным капиталом, разделенным на доли, права на которые удостоверяются ценными бумагами - акциями.

Закрытое АО - распределяет выпуски новых акций между конкретными заранее известными лицами. Число членов не свыше 50, акционеры имеют право преимущественной покупки отчуждаемых другими акционерами акций.

Народное предприятие - акционерное общество работников.

Открытое АО - вправе предлагать акции для приобретения неограниченному кругу лиц.

Учредители акционерных обществ, производственных и потребительских кооперативов, общественных организаций заключают между собой договор о совместной деятельности, цель которого состоит в осуществлении ими сообща единственной операции - создания и регистрации юридического лица. В договоре учредители определяют правовую форму будущей организации, определяют предмет и цели ее деятельности, устанавливают свои права и обязанности по созданию организации и формированию ее имущественной базы, распределяют между собой расходы, связанные с разработкой учредительных документов и регистрацией юридического лица.

Впрочем, такой порядок соблюдается далеко не всегда. На практике договор учредителей о совместной деятельности по созданию указанных видов организаций может заключаться и в устной форме. Чаще всего весь необходимый подготовительный процесс осуществляет инициативная группа из нескольких человек, а формально решение о создании юридического лица принимается общим

собранием учредителей, которое также утверждает устав (заранее подготовленный проект) и выбирает руководящие органы будущего объединения.

И в том, и в другом случае после принятия устава и регистрации созданной организации договор о совместной деятельности утрачивает силу, а все взаимоотношения между учредителями (участниками) определяются в соответствии с уставом.

3. Производственный кооператив (артель) - это объединение лиц для совместного ведения предпринимательской деятельности на началах их личного трудового и иного участия, первоначальное имущество которого складывается из паевых взносов членов объединения.

4. Государственное (муниципальное) предприятие - юридическое лицо, учрежденное государством либо органом местного самоуправления в предпринимательских целях или в целях выпуска особо значимых товаров (производства работ или оказания услуг), имущество которого состоит в государственной (муниципальной) собственности.

4.1. Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения.

4.2. Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (федеральное казенное предприятие).

Коммерческие организации могут создаваться только в формах, прямо предусмотренных Гражданским кодексом. Этот перечень является исчерпывающим (ст.50, 114 ГК, п.1 ст.6 Закона о введении в действие части первой ГК РФ).

Коммерческие организации наделены общей правоспособностью, т.е. могут заниматься любыми видами предпринимательской деятельности, не запрещенными законом. Однако учредители любой организации могут установить в ее учредительных документах ограничения на занятие отдельными видами деятельности либо указать исчерпывающий перечень этих видов. Кроме того, для осуществления некоторых видов деятельности, перечень которых может быть установлен только законом, требуется получение специального разрешения - лицензии (ст.49 ГК). Следовательно, коммерческая организация, в учредительных документах которой не содержится исчерпывающий перечень видов деятельности и нет никаких запретов, вправе требовать предоставления лицензии на занятие соответствующим видом деятельности, и ей не может быть отказано на том основании, что данный вид деятельности не упомянут в ее уставе.

Некоммерческие юридические лица

Некоммерческими называются организации, которые не преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяют полученную прибыль между участниками (ст.50 ГК). Некоммерческие организации могут создаваться в любых формах, предусмотренных законом. К некоммерческим организациям можно отнести такие:

1. Потребительские кооперативы^[34] - объединение лиц на началах членства в целях удовлетворения собственных потребностей в товарах и услугах, первоначальное имущество, которого складывается из паевых взносов.
2. Товарищества собственников жилья - некоммерческое объединение лиц - собственников помещений для совместного управления и эксплуатации единого комплекса недвижимого имущества (кондоминиума).
3. Общественные объединения^[35] - некоммерческое объединение лиц на основе общности их интересов для реализации общих целей.

3.1. Общественные организации^[36] - объединения на основе членства.

В тех случаях, когда двое или несколько лиц объединяются между собой для достижения имущественными и личными усилиями известной цели, мы имеем дело с организацией или объединением лиц. Таковы все виды хозяйственных товариществ и обществ (кроме обществ, состоящих из одного лица); кооперативы; основанные на членстве общественные и религиозные организации, некоммерческие партнерства, объединения юридических лиц. Отличительным признаком союза является наличие в нем некоего состава участников или членов.

Если объединение образуется посредством учредительного договора, то состав учредителей всегда совпадает с его участниками, поскольку в случае выхода или приема новых членов учредительный договор перезаключается (старый уничтожается и подписывается новый). Получается, что объединение создается как бы заново, в новом составе, хотя это не влечет за собой ни реорганизацию, ни ликвидацию юридического лица.

Если же организация создается посредством договора о совместной деятельности, то состав ее учредителей, как правило, не совпадает с числом будущих участников, которых обычно становится значительно больше (исключением из этого правила

является акционерное общество закрытого типа, хотя и в нем с соблюдением требуемых процедур любой акционер может продать часть своих акций третьему лицу). Выход и прием новых членов никак не отражаются в учредительных документах организации, которая фактически только ведет учет наличного числа своих членов (например, реестр акционеров). Соответственно процедура выхода и приема довольно проста (продажа или покупка акций в открытом акционерном обществе, принятие решения большинством голосов присутствующих на общем собрании членов в кооперативе и т.п.).

3.2. Общественные движения[\[37\]](#) - массовые объединения, не имеющие членства.

3.3. Общественные фонды[\[38\]](#) - не имеющие членства объединения, цель которых заключается в формировании имущества и его использовании на общественно полезные цели.

3.4. Общественные учреждения[\[39\]](#) - не имеющие членства организации, цель которых - в оказании конкретного вида услуг в интересах участников.

Если же один или даже несколько учредителей обособляют часть своего имущества и целевым назначением передают его создаваемому субъекту для решения каких-либо задач, не связанных напрямую с личными интересами учредителей, выделивших это имущество, такие юридические лица называются учреждениями. К ним следует отнести государственные и муниципальные предприятия, дочерние предприятия; все виды собственно учреждений (которые могут быть как государственными, так и частными); не имеющие членства автономные некоммерческие организации и фонды. Особенность названных организаций состоит в том, что все они были кем-то созданы, учреждены, но в них нет ни участников, ни членов. По сути, они представляют собой "целевое" или "персонифицированное" имущество, посвященное общепольной цели. В некоторых случаях даже изменение учредительных документов такой организации бывает весьма затруднительно. Например, если в уставе фонда не предусмотрены возможность и процедура его изменения, то устав может быть изменен только в судебном порядке по заявлению органов фонда или органа, уполномоченного осуществлять надзор за его деятельностью.

3.5. Органы общественной самодеятельности[\[40\]](#) - не имеющие членства объединения, цель которых заключается в совместном решении различных социальных проблем граждан по месту жительства, работы или учебы.

4. Религиозная организация[41] - объединение граждан, имеющее основной целью совместное исповедание и распространение веры и обладающее соответствующими этим целям признаками (церемонии, обучение религии, религиозное воспитание).

5. Фонд[42] - некоммерческая организация, не имеющая членства, основанная для достижения общественно полезных целей путем использования имущества, переданного в ее собственность учредителями.

6. Учреждение[43] - организация, созданная собственником для осуществления функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично (обладают правом оперативного управления имуществом, собственник несет субсидиарную ответственность).

Дочерние предприятия, фонды и учреждения чаще всего создаются путем одностороннего волеизъявления (односторонней сделки) отдельного учредителя - юридического или физического лица. Учредитель принимает решение о создании организации, утверждает ее устав и подает в соответствующий государственный орган заявление с просьбой зарегистрировать ее в установленном порядке. Аналогичная процедура совершается, если создается общество с ограниченной ответственностью или акционерное общество, состоящее только из одного лица, предусмотренное ст.88 ГК РФ и законодательством многих европейских стран.

7. Государственная корпорация - некоммерческая организация, учрежденная РФ путем издания специального закона для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций.

8. Некоммерческое партнерство[44] - некоммерческая организация, члены которой сохраняют права на ее имущество, созданная для оказания содействия своим членам в ведении общепольной деятельности.

9. Автономная некоммерческая организация[45] - учрежденная на основе добровольных имущественных взносов некоммерческая организация, имеющая целью предоставление услуг всем заинтересованным лицам.

10. Объединение (ассоциация или союз) юридических лиц[46] - некоммерческая организация, образованная несколькими юридическими лицами для ведения деятельности в их интересах.

Деятельность благотворительных организаций, которые чаще всего создаются в форме общественных организаций или фондов, регулируется также Законом от 11 августа 1995 г. "О благотворительной деятельности и благотворительных организациях".

Задание 1

Сравнительная характеристика имущества и вещей

Статья 128 Гражданского кодекса Российской Федерации^[47] к объектам гражданских прав относит:

- вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;
- работы и услуги;
- информацию;
- результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

Таким образом, перечень объектов гражданских прав объединяется в четыре группы:

- имущество;
- действия;
- результаты интеллектуальной (творческой) деятельности;
- нематериальные блага. ^[48]

Термин "имущество" применяется в гражданском праве неоднозначно. Часто под имуществом подразумевают вещь или определенную совокупность вещей. В ином значении употребляют термин "имущество", когда под ним понимают объединение имеющих денежную оценку как вещей, так и имущественных прав. В этих случаях право на имущество распространяется не только на вещи, но и на причитающиеся доходы и иные права. Известно и третье значение термина "имущество". Под "наследственным имуществом" понимают все имущественные права (активы) и

обязательства (пассивы), которые переходят от наследодателя к наследникам[49].

В известном смысле термин "имущество" в российском праве можно сравнить с римским понятием вещей.

Понятие же вещи по российскому праву `уже соответствующего понятия по римскому частному праву.

Вещи представляют собой, во-первых, непосредственно материальные объекты внешнего мира, чем отличаются от других видов объектов гражданских прав, которые в своем непосредственном виде выступают в качестве идеальных объектов.

Во-вторых, вещи - статичные объекты (в отличие от, например, динамичных работ и услуг), по своей природе они являются результатом природных или социальных процессов (тогда как, например, информация является характеристикой и этих процессов, и самих вещей).

В-третьих, вещи способны непосредственно удовлетворить материальные потребности человека (что не по силам ни одному другому объекту гражданских прав). Предметы, не обладающие полезными качествами либо полезные свойства которых еще не открыты людьми, а также предметы, недоступные людям на данном этапе цивилизации (например, космические тела), объектами гражданско-правовых отношений не выступают. Иными словами, статус вещей приобретают лишь материальные ценности, то есть материальные блага, полезные свойства которых осознаны и освоены людьми.

В-четвертых, вещи имеют денежную оценку.

Естественные свойства вещей могут обусловить различное правовое регулирование отношений людей по поводу вещей. Поэтому юридическая классификация вещей часто основана на их естественных свойствах. Вместе с тем придание вещам того или иного правового значения зависит и от их общественной функции, которая изменяется со временем и определяется задачами современного периода[50].

Задание 2

Отличие сроков исковой давности от других видов сроков

Сроки осуществления гражданских прав также могут быть поделены на: сроки существования гражданских прав, пресекательные сроки, претензионные и гарантийные, сроки годности, службы, реализации и хранения товара и другие. Сроки существования гражданских прав - это сроки действия права во времени. Их значимость состоит в обеспечении лицу времени для реализации его права.

Пресекательные сроки - особая категория сроков осуществления гражданских прав. У уполномоченного лица есть строго определенное время для реализации его прав под угрозой прекращения вследствие его неосуществления или ненадлежащего осуществления. Например, 6 месячный срок, предоставляемый кредиторам для предъявления требований к наследникам должника.

Претензионный срок - срок для предъявления претензий управомоченного субъекта к обязанному лицу. Данное правило продиктовано законодателем для того, чтобы сократить количество арбитражных и судебных дел и уменьшить процессуальные расходы и ускорить восстановление гражданских прав. Закон обязывает нарушителя в письменной форме уведомить заявителя о результатах рассмотрения претензий. Под гарантийным сроком понимается отрезок времени в течение которого управомоченный субъект в случае обнаружения нарушений должен уведомить об этом должника, который в свою очередь обязан устранить нарушение. Гарантийные сроки представляют важную правовую гарантию реализации субъективных гражданских прав. По смыслу закона гарантийные сроки устанавливаются для безопасности покупателя от скрытых недостатков изделия, которые не могут быть обнаружены при обычной приемке, но могут выявиться в процессе его использования, хранения. Гарантийный срок начинается с момента передачи товара покупателю, если иное не предусмотрено договором купли-продажи (статья 471 ГК). Срок годности товара - это такой срок, по истечению которого товар считается непригодным к использованию (статья 472 ГК). Нельзя продавать товар с просроченным сроком годности. Продавец обязан передать покупателю товар с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности. Срок службы товара схож со сроком годности, который изготовитель обязан устанавливать на товары длительного пользования, если по истечению этого срока данный товар может представлять собой опасность для жизни и здоровья человека. Срок службы товара исчисляется со дня продажи его потребителю, а если это невозможно, то со дня изготовления. Изготовитель обязан обеспечить владельцу возможность использования изделия в течение его срока службы. Сроки исполнения обязанностей тесно связаны со сроками осуществления гражданских прав. Срок осуществления права одним лицом является сроком исполнения обязанностей другим лицом. Срок исполнения

обязанностей может быть предусмотрен законом иными правовыми актами или обычаями делового оборота. Неуклонное соблюдение сроков исполнения обязанностей имеет важное значение. Исполнение обязанностей в срок является одним из условий принципа надлежащего исполнения обязательств. Сроки исполнения обязанностей делятся на общие и частные. Общий срок - включает в себя весь период исполнения обязательств. Участники сделки вправе в течение общего срока устанавливать частные сроки, для выполнения обязательств. Например, поэтапная сдача-приемка работ, выполняемых к определенному сроку. Также важное значение имеют сроки защиты гражданских прав то есть те сроки в пределах которых управомоченное лицо вправе требовать от компетентных органов принудительного осуществления своего нарушенного права. К таким срокам относятся сроки обращения в Апелляционную палату (по патентному закону), срок обращения к прокурору для получения санкций на выселение в административном порядке, сроки исковой давности.

Исковая давность обусловлена невозможностью при определенных условиях защитить право в принудительном порядке через суд. Истечение срока исковой давности не лишает лицо права на обращение в суд. По иному обстоит дело с удовлетворением иска в материальном смысле, под которым понимается принудительное осуществление требований истца через суд. Истечение исковой давности погашает именно эту возможность и служит основанием для отказа в иске (ч.2 ст. 199 ГК). Закон также содержит важное правило о том, что исковая давность применяется судом только по заявлению сторон в споре (ч.2 ст. 199). Это значит, что если ответчик не желает воспользоваться фактом истечения давности, о чем он прямо заявляет в суде, то суд должен рассмотреть дело по существу и вынести решение по материально-правовому спору между истцом и ответчиком независимо от истечения какого-либо срока. Закон подразделяет сроки исковой давности на два вида: общий и специальный. Общий срок - 3 года (статья 196 ГК), который распространяется на все правоотношения, за исключением тех, в отношении которых установлены специальные сроки. Специальные сроки применяются к отдельным, указанным в законе отношениям. Специальные сроки по продолжительности могут быть сокращенными или наоборот более длительными по сравнению с общими сроками (статья 197 ГК). Специальные сроки исковой давности в 10 лет установлены: для исков о применении последствий недействительности ничтожных сделок (п.1ст 181 ГК); для требований о безвозмездном устранении таких недостатков по договору бытового подряда, которые могут представлять опасность для жизни и здоровья подрядчика и других лиц (п.2ст.73 7 ГК). Сокращенными (1 год) являются специальные сроки: по искам

кредиторов, не получивших уведомления о продаже предприятий, о признании договора продажи предприятия недействительным и др. (п.2,3 ст.562 ГК); по требованиям предъявляемым в связи с ненадлежащим качеством работы по договору подряда (п.1 ст.725 ГК). Двухлетний срок установлен для требований вытекающих из договора имущественного страхования (статья 996 ГК). Исковая давность не распространяется на: требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев предусмотренных законом; требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов; требования о возмещении вреда причиненного жизни или здоровью гражданина; требования собственника об устранении всяких нарушений его права; другие требования в случаях предусмотренных законом (ст. 208 ГК).

Задание 3

Понятие злоупотребления правом

Проблема злоупотребление правом является одной из актуальных. Об этом свидетельствуют примеры из арбитражно-судебной практики, а также многочисленные работы, посвященные рассмотрению данного вопроса. Тем не менее, проблемы, связанные с существованием и применением данного весьма сложного правового института остаются. Можно выделить несколько подходов к определению этого понятия.

Первый определяет злоупотребление правом через такие признаки как наличие причинения вреда и совершение действий, причиняющих вред, с умыслом.

Согласно второму подходу злоупотреблением правом признается осуществление субъективного права в противоречии с доброй совестью, добрыми нравами.

При третьем подходе, используемом в гражданском праве, злоупотребление правом есть особый тип гражданского правонарушения, совершаемого управомоченным лицом при осуществлении им принадлежащего ему права, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему общего типа поведения. Указанные подходы правильно отражая смысл, акцентируют внимание на том или ином аспекте рассматриваемого понятия (умысле, морально-этическом аспекте и т.п.).

Исследуя понятие "злоупотребление правом" необходимо определить понятие добросовестности. Понятие добросовестности используется практически во всех отраслях права: в международном публичном и частном праве, в арбитражно-

процессуальном праве, в гражданском, семейном, административном. Среди зарубежных исследователей существует мнение о необходимости комплексного (межотраслевого) исследования проблемы злоупотребления правом.

В гражданском праве, по наблюдениям И.Б. Новицкого, начало доброй совести используется в двух значениях. В одних случаях добрая совесть выступает в объективном значении как внешнее мерило, которое принимается во внимание законом, судом, применяющим закон, и которое рекомендуется членам гражданского оборота в их взаимных отношениях. По мнению И.Б. Новицкого, здесь перед нами как бы открывается новый источник, выступает параллельная или подсобная норма, призываемая к действию законом. В других случаях принимается во внимание добрая совесть в субъективном смысле как определенное сознание того или иного лица, как неведение некоторых обстоятельств, с которыми закон связывает те или иные юридические последствия.

[\[51\]](#)

Пример применения добросовестности в объективном значении дает ст.53 ГК РФ, которая закрепляет обязанность лица, в соответствии с законом или учредительными документами выступающего от имени юридического лица, действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Пример добросовестности в субъективном значении содержится в ст.302 ГК РФ - добросовестным считается приобретатель имущества, который не знал и не мог знать о незаконности своего владения.

При выработке определения "злоупотребление правом" следует выявить значимые признаки (критерии), по которым можно было бы отграничить дозволенное поведение лица от поведения упречного, но формально дозволенного.

В качестве таких критериев можно использовать: 1) понятие так называемых пределов осуществления права; 2) назначение права.

Осуществление субъективных гражданских прав имеет определенные границы:

- границы осуществления субъективных гражданских прав определяются рамками гражданской дееспособности субъективных гражданских прав;
- осуществление субъективных гражданских прав ограничено определенными временными границами (пресекательные сроки, сроки исковой давности);
- пределы зависят от способов осуществления права (продажа доли в общей собственности есть право преимущественной покупки);

- пределы определяются характером средств принудительного осуществления или защиты принадлежащего субъективного права (необходимая оборона).

Другим важнейшим критерием, определяющим пределы гражданских прав, является требование осуществления этих прав в соответствии с их назначением. Под назначением права понимаются те цели, ради достижения которых субъективные права предоставляются участникам гражданских правоотношений. В самом понятии "назначение права" выражается принцип сочетания общественных и личных интересов. Как пишет В.П. Грибанов, цели отдельного лица при осуществлении права не могут выходить за рамки тех целей, которые признаются заслуживающими уважения со стороны общества.

В ГК РФ отсутствует требование осуществления гражданских прав в соответствии с их назначением. Однако в статье 10 ГК РФ закреплена обязанность лица не злоупотреблять своими правами, а понятие "злоупотребление правом" основано на идее социального назначения права.

И.А. Покровский критикует идею социального назначения права, во-первых, за неопределенность критериев, а во-вторых, за то, что субъективное частное право по своей природе не может иметь иной цели, кроме реализации частного интереса его субъекта. [\[52\]](#)

Нужно отметить, что проблема неопределенности критериев социального назначения гражданского права сохраняется и в настоящее время. Так, по мнению В.С. Ема, главным средством установления пределов осуществления субъективных гражданских прав являются законодательные запреты на общественно вредные способы, средства и цели осуществления этих прав. Благодаря запретам становится ясным социальное назначение, цели того или иного субъективного гражданского права. [\[53\]](#) Однако применительно к конкретным ситуациям эти критерии остаются очень неопределенными.

В правовой доктрине (и отчасти в судебно-арбитражной практике) выделяют следующие разновидности злоупотребления правом:

- шикана – лицо осуществляет принадлежащее ему право исключительно во вред другому;
- злоупотребление правом в иной форме.

Для настоящей работы я возьму следующее определение злоупотребления, в соответствие с которым под употреблением права во зло будет пониматься

действия лица в границах предоставленного ему права, но в противоречии с целевым назначением права, принципами доброй совести, разумности, и наносящими другим лицам вред.

Злоупотребление правом можно классифицировать следующим образом:

I. По отраслевому признаку следует выделить

Злоупотребление материальными правами;

Злоупотребление процессуальными правами;

II. По сфере использования правовых знаний, следует выделить

Злоупотребление правами советника по правовым вопросам;

Злоупотребление при осуществлении правосудия судебским усмотрением.

Содержание каждой классификационной рубрики можно представить следующим образом:

Злоупотребление материальными правами:

Злоупотребление в сфере права собственности

Во-первых, (и это самый распространенный подвид) следует выделить злоупотребления в сфере вещного права.

Так, директор коммерческой организации, имевший статус предпринимателя, совершил в свою пользу дарение недвижимости (складов), принадлежащих организации. Понимая незаконность сделки, он спешно перестроил склады в иной объект (кафе), получив на строительство необходимые разрешения и согласования, но к моменту оформления прав собственности на кафе учредители организации оспорили его действия. Из-за этого предпринимателю было отказано в регистрации права собственности на кафе. Отказ был обжалован в суд; арбитражный суд отказал в требовании о понуждении к регистрации, сославшись на то, что налицо злоупотребление правом со стороны истца.

Этот пример показывает, что само по себе применение нормы статьи 10 ГК РФ не решает вопроса о принадлежности имущества.

Во-вторых, это злоупотребления в области интеллектуальной собственности.

Так, ООО "Акорус" обратилось с иском к ЗАО "Ватро" об обязанности ответчика прекратить нарушение исключительных прав на товарный знак истца, включая рекламу, продажу, предложение к продаже, хранение, импорт продукции с использованием зарегистрированного товарного знака, а также убрать маркировку, указание на товарный знак или любое другое воспроизведение товарного знака "METRINCH" с продукции, упаковки, технического и рекламного материала ответчика.

По материалам дела, истец является владельцем товарного знака "METRINCH", что подтверждается свидетельством на товарный знак, который зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания, но не опубликован, как предусмотрено ст.18 Закона РФ "О товарных знаках...".

По смыслу Закона РФ "О товарных знаках..." юридические лица могут приобретать право на товарный знак, когда они производят товары, занимаются их реализацией, ремонтом и т.п., а также оказывают потребителям всевозможные услуги, в противном случае приобретение права на товарный знак в иных целях ведет к злоупотреблению правом.

Из материалов дела следовало, что ответчик осуществляет с 1993 года продажу на Российском рынке продукции американской фирмы-производителя, обозначенной знаком "METRINCH". Фирма - производитель ввела в оборот продукцию со спорным товарным знаком, "но не зарегистрировала свой товарный знак на территории РФ.

В материалах дела отсутствовали доказательства использования истцом; в своей деятельности спорного товарного знака как на момент регистрации данного товарного знака, так и на момент обращения с настоящим иском.

Из имеющейся в деле переписки истца с ответчиком, а также с производителем товара видно, что целью ООО "Акорус" являлось создание препятствий продолжению хозяйственной деятельности фирмы-производителя с тем, чтобы в дальнейшем получить с нее деньги за устранение созданных препятствий путем последующей продажи лицензии.

Таким образом, суд полно и всесторонне исследовал обстоятельства дела и пришел к правильному выводу о наличии злоупотребления истцом своим правом на товарный знак "METRINCH" и правомерно отказал в иске согласно п.2 ст.10 ГК РФ.

Корпоративные злоупотребления

Данный подвид злоупотреблений связан в основном с деятельностью органов юридических лиц.

А. занимал должность исполнительного директора в акционерном обществе и фактически руководил всей деятельностью общества: определял хозяйственную и финансовую политику, совершал сделки, нанимал персонал и т.д. В процессе своей деятельности А. по своему усмотрению продал оборудование на крайне невыгодных для общества условиях организации, учредителями которой были его дети. Акционерное общество, отстранив А. от управления, оспорило в суде сделку, совершенную А., по основаниям статей 81 - 83 Федерального закона "Об акционерных обществах", как сделку, сопряженную с личной заинтересованностью и совершенную без согласия соответствующих органов управления акционерного общества. В суде А. заявил, что должность исполнительного директора не значится в уставе АО, а значит, он не является лицом, на которое распространяются нормы статьи 81 Закона. Сделки им совершались на основании доверенностей, которые и были представлены суду. Истец между тем не признавал А. представителем, ссылаясь как на пороки формы доверенности, так и на сложившуюся практику управления обществом, которым единолично руководил А.

Нормами статей 81 - 83 закона "Об акционерных обществах" и статьей 179 ГК РФ предусматриваются разные конкретные случаи злоупотребления правом. Однако одновременное применение этих норм невозможно не только потому, что истец не заявлял об этом (а сделка является оспоримой), но и потому, что они предусматривают разные санкции: в первом случае - двустороннюю реституцию, а во втором - одностороннюю.

В то же время едва ли могут быть сомнения в том, что по смыслу нашего закона не может получить защиту в суде сделка по отчуждению чужого имущества и передаче его близким родственникам лица, совершающего сделку, на невыгодных для собственника условиях, если только сам собственник прямо не участвовал в выработке или утверждении таких условий.

Злоупотребления в сфере обязательственного права

Также как и злоупотребления в праве собственности, эта разновидность злоупотреблений связана с реализацией лицом своих прав, которые, однако, вытекают из возникших обязательств.

Большая часть таких злоупотреблений связана с различными видами договоров. Примеры злоупотребления обязательственными правами (правами из договора) очень разнообразны.

Банк заключил с организацией договор на предоставление кредита. В качестве меры ответственности за несвоевременный возврат кредита в договоре было предусмотрено начисление процентов в размере 300% годовых.

Суд, рассматривая требования банка о взыскании с организации суммы долга и проценты, начисленные за несвоевременный возврат, квалифицировал деятельность банка как злоупотребление, указав следующее: установление в кредитном договоре необоснованно завышенных процентов (300 процентов годовых) при невозврате кредита в срок по существу является злоупотреблением правом, так как потери банка полностью покрываются ставкой обычных процентов (150 процентов годовых) (ППВАС 16.12. 1997 № 964/97).

В другом деле в действиях продавца (юридического лица), принявшего часть оплаты как исполненное покупателем по договору купли-продажи и оспаривавшего в последствии действительность договора на основании его подписания с превышением полномочий (ст.174 ГК РФ), суд обоснованно усмотрел злоупотребление правом (ППВАС 03.02. 1998 № 5679/97).

Злоупотребления в сфере наследственного права

Должник, против которого были выданы исполнительные листы по договорам займа, получил жилой дом по наследству. Однако он, подав заявление в нотариальную контору, уклонялся и от принятия наследства, и от регистрации права собственности на дом. Очевидно, что такие действия или, точнее, бездействие имело цель избежать обращения взыскания на дом. Еще в римском праве подобное поведение квалифицировалось как злоупотребление и наследник (не желающий исполнить легат) понуждался к принятию наследства.

В отличие от традиционного способа защиты должника, использующего статью 10 ГК РФ в качестве возражения против заявленного требования кредитора,

квалификация отношений по основаниям злоупотребления, выступает как средство защиты именно кредитора. Причем, суд в рассматриваемом примере, установив факт злоупотребления не только оказывает в защите права недобросовестному субъекту, но и принуждает его к активным действиям.

Злоупотребления на стадии возникновения права

Недобросовестное включение в заявку на перевозку грузов, адресованную перевозчику, заведомо незаконного условия о частичной оплате перевозки в иностранной валюте (данное условие имеет самостоятельный характер и не может являться основанием изменения другого согласованного сторонами условия договора – цены) и последующий отказ от проведения расчетов за оказанные услуги установленным законом способом представляет собой злоупотребление правом (ПФАСМО 13.12. 2000 № КГ-А40/5584-00)

Данный вид злоупотреблений интересен тем, что упречность действий субъекта выявляется не столько в процессе реализации уже существующих прав (как подавляющее большинство известных злоупотреблений), а на стадии формирования (зарождения) права.

Уже здесь лицо готовит те основания, по которым можно будет в дальнейшем отказаться от исполнения своих обязательств используя формально-юридический порок в содержании договора.

Злоупотребление процессуальными правами

Злоупотребление процессуальными правами – понятие, возникшее, очевидно, с возникновением судопроизводства.

Процессуальная (или представительная) деятельность участников проходит при самом судебном разбирательстве. Поэтому так трудно выявить действия (или бездействия) недобросовестного характера происходящие в процессе, поскольку зачастую невозможно сразу дать четкую оценку мотивам таких действий.

Учитывая негативные последствия, которые оказывают недобросовестные действия участников как на сам процесс, так и на конечный результат, законодатель уделяет особое внимание при регулировании данных отношений.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ 2002г. в статье 41 предоставляя лицам, участвующим в деле значительный объем процессуальных прав, одновременно устанавливает обязанность лиц добросовестно использовать принадлежащие им

процессуальные права.

АПК РФ также закрепляет норму, в соответствии с которой, злоупотребление процессуальными правами влечет для лиц предусмотренные кодексом неблагоприятные последствия.

Одним из примеров процессуальных злоупотреблений следует считать действия стороны представляющей в судебное заседание при рассмотрении дела по существу доказательств, которые не были раскрыты перед другими лицами, участвующими в деле. АПК РФ в статье 65 устанавливает, что все доказательства на которые ссылаются стороны в обосновании своих требований и возражений должны быть представлены на этапе подготовки дела к судебному разбирательству и в предварительном судебном заседании. Такая процедура установлена для возможности более полного и всестороннего изучения конфликтной ситуации и имеет цель – избежать поверхностной квалификации правоотношений.

Злоупотребление правами советника по правовым вопросам

Главный аспект деятельности советника по правовым вопросам (адвоката) – обеспечить защиту прав, свобод и законных интересов своего доверителя.

Свою обязанность советник должен исполнить честно, разумно и добросовестно: отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами (статья 7 Закона РФ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"). Причем советник не вправе занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора доверителя.

Большинство споров характеризуется обоюдностью нарушений участвующих в деле контрагентов. Извлечь выгоду для клиента можно посредством использования акцентирования на нарушениях, совершенных оппонентом.

Организация-инвестор обратилась в суд с требованием об обязанности заказчика оформить правоустанавливающие документы на возведенное в рамках инвестиционного договора здание. Указанное здание принято государственной комиссией.

Ответчик использовал в своих возражениях следующий аргумент – инвестор не оплатил всей суммы по договору (оплачена была большая часть – 80%), а, кроме того, предмет договора не позволяет однозначно идентифицировать подлежащие передаче площади. Кроме того, на момент рассмотрения дела в суде организация-заказчик представила документы, из которых следовало, что непосредственно сдача объекта производилась другой организацией. Суд в удовлетворении требований инвестора отказал.

В рассматриваемом случае, советником используются знания различных правовых ситуаций не для достижения истины и справедливости, а для защиты прав своего доверителя. Это и есть использование своих знаний в противоречии с духом права.

Тем не менее, следует отметить, что в действиях советника отсутствует умысел причинить другой стороне вред, а также какие либо иные противоправные действия. Он строит защиту опираясь на законодательные предписания (хотя и с целью вывести из под ответственности своего доверителя).

Злоупотребление при осуществлении правосудия судебным усмотрением

Данный вид злоупотреблений нельзя в строгом смысле назвать злоупотреблением права в том понимании, которое дает статья 10 ГК, поскольку 1) в ней речь идет о действиях лица - субъекта частного права. Суд же является элементом публичной системы; 2) применять последствия статьи 10 ГК РФ может только суд и только при осуществлении правосудия. В силу этого, суд не может применять такие последствия в отношении себя либо другого суда (в том числе и нижестоящей инстанции).

Как расценивать действия судьи, который выдерживает означенный двух месячный срок при очевидности факта подготовленности дела к рассмотрению в судебном заседании? (При этом важно указать и на отсутствие возражений сторон и на техническую возможность судьи назначить дело на более ранний срок).

Представляется, что указанное действие судьи, применяя критерии, разработанные в материальном праве (конечно, с известной долей условности), можно квалифицировать как разновидность злоупотреблением судебным усмотрением в сфере процессуальных отношений. Как можно расценить действия судьи, обладающего достаточной квалификацией, но выносящего "обоснованное" решение, которое даже близко не соответствует ни фактическим обстоятельствам дела, ни правовой квалификации по делу.

В связи с этим, злоупотребление правом на судебное усмотрение можно подразделить на следующие подвиды:

- а. При решении процессуальных вопросов;
- б. При вынесении вердикта (судебного решения).

Список литературы

Нормативные акты:

1. Конституция РФ, 1993.
2. Гражданский кодекс РСФСР. Утвержден Законом РСФСР от 11 июня 1964 г., введен в действие с 1 октября 1964 г. Текст опубликован в Ведомостях Верховного Совета РСФСР, 1964, N 24, ст.406; 1966, N 32, ст.771; 1973, N 51, ст.1114; 1974, N 51, ст.1346; 1986, N 23, ст.638; 1987, N 9, ст.250; 1988, N 1, ст.1; 1991, N 15, ст.494; 1992, N 15, ст.768; 1992, N 29, ст.1689; 1992, N 34, ст. 1966.
3. Часть первая Гражданского кодекса Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ. Принята Государственной Думой 21 октября 1994 года. Текст части первой опубликован в "Российской газете" от 8 декабря 1994 г., Собрании законодательства Российской Федерации от 5 декабря 1994 г., N 32, ст.3301.
4. Об акционерных обществах: Федеральный закон от 26 декабря 1995г. № 208-ФЗ (в ред. От 07.08. 2001 № 120-ФЗ) // СЗ РФ. 1996. № 1. ст.1; № 25. ст.2956; 1999. № 22. ст.2672; 2001ё. № 33 (часть 1). Ст.3423.
5. О производственных кооперативах: Федеральный закон от 8 мая 1996г. № 41-ФЗ (в ред. Федерального закона от 14.05. 2001. № 53-ФЗ) // СЗ РФ. 1996. № 20. ст.2321; 2001. № 21. ст. 2062.
6. О некоммерческих организациях: Федеральный закон от 12 января 1996г. №7-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 26.11. 1998 № 174-ФЗ, от 08.07. 1999 № 140-ФЗ, от 21.03. 2002 № 31-ФЗ) // СЗ РФ. 1996. № 3. ст.145; 1998. № 48. ст.5849; 1999. № 28. ст.3473; 2002. № 12. ст.1093.
7. Об общественных объединениях: Федеральный закон от 19 мая 1995г. № 82-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 17.05. 1997 № 78-ФЗ, от 19.07. 1998 № 112-ФЗ, от 12.03. 2002 № 26-ФЗ, от 21.03. 2002 № 31-ФЗ, от 25.07. 2002 № 112-ФЗ) // СЗ РФ. 1995. № 21. ст. 1930; 1997. № 20. ст.2231; 1998. № 30. ст.3608; 2002. № 11. ст.1018; 2002. № 30. ст.3029.

8. О потребительской кооперации: Закон РФ от 19 июня 1992г. № 3085-1 (в ред. Федеральных законов от 11.07. 1997 № 97-ФЗ, от 28.04. 2000 № 54-ФЗ, от 21.03. 2002 № 31-ФЗ) // Российская газета. 1992. № 139; СЗ РФ. 1997. № 28. ст.3306; 2000. № 18. ст. 1910; 2002. № 12. ст.1093.
9. О государственной регистрации юридических лиц: Федеральный закон от 8 августа 2001г. № 129-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 33 (ч.1). ст.3431.
10. О лицензировании отдельных видов деятельности: Федеральный закон от 8 августа 2001г. № 128-ФЗ (в ред. Федеральных законов от 13.03. 2002 № 28-ФЗ, от 21.03. 2002 № 31-ФЗ) // СЗ РФ. 2001. № 33 (ч.1). ст.3430; 2002. № 11. ст.1020; № 12. ст.1093.
11. О несостоятельности (банкротстве): Федеральный закон от 1998г. № 6-ФЗ (в ред. Федерального закона от 21.03. 2002 № 31-ФЗ, с изм., внесенными постановлением Конституционного Суда РФ от 06.05. 2000 № 8-П, от 06.06. 2000 № 9-П, от 12.03. 2001 № 4-П) СЗ РФ. 1998. № 2. ст.222.; 2002. № 12. ст.1093; 2000. № 21. ст.2258; 2001. № 12. ст.1138.
12. О некоторых вопросах применения статьи 174 Гражданского кодекса РФ при реализации органами юридических лиц полномочий на совершение сделок: Постановление Пленума ВАС РФ от 14 мая 1998г. № 9 // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 1998. № 7. с.18.

Специальная литература

1. Гражданское право: В 2 т., Т.1: Учебник/Отв. ред. Е.А. Суханов. - М., 1998.
2. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ части первой. /Под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина.М., 2004.
3. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ/Отв. ред.О.Н. Садиков.
4. Козлова Н.В. Юридические лица в современном российском гражданском праве: теория и практика/Н.В. Козлова // Законодательство. 1996. № 2.
5. Кузнецов В. Конституция и права юридических лиц /В. Кузнецов // Российская юстиция. 1997. № 4.
6. Новицкий И.Б. Принцип доброй совести в проекте обязательственного права/И.Б. Новицкий // Вестник гражданского права. - 1916. - N 6.
7. Пиляева.В. В. Гражданское право: части общая и особенная. Учебник.М., 2004.
8. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права.М., 1998.

Сайты в сети Интернет:

1. [www. business. uz](http://www.business.uz).
2. [www. br. minsk. by](http://www.br.minsk.by).

3. [www. juristy. ru.](http://www.juristy.ru)
4. [www. safespb. ru.](http://www.safespb.ru)

1. В.В. Пиляева. Гражданское право. М., 2004, стр. 31. [↑](#)

2. Гражданский кодекс РФ, ст. 49(3), 51(2), 63(8). [↑](#)

3. Гражданское право: В 2 т. Том I. Отв. ред. Е. А. Суханов. – М., БЕК, 2000. С. 189. [↑](#)

4. Гражданский кодекс РФ, п.1 ст.49. [↑](#)

5. Гражданский кодекс РФ, п.3 ст.49. [↑](#)

6. Гражданский кодекс РФ, ст.173. [↑](#)

7. В.В. Пиляева. Гражданское право: части общая и особенная. Учебник. М., 2004, стр. 33. [↑](#)

8. Постановление Президиума ВАС РФ от 30 мая 2000г. № 9507/99. [↑](#)

9. Единственным органом унитарного предприятия является его руководитель, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен в соответствии с п.5 ст. 113 ГК. [↑](#)

10. Гражданский кодекс РФ, ст. 103, ст. 110. [↑](#)

11. Гражданский кодекс РФ, ст. 173. [↑](#)

12. Гражданский кодекс РФ, ст. 84. [↑](#)

13. Гражданский кодекс РФ, п.2 ст.54. [↑](#)

14. Гражданское право: В 2 т. Том I. Отв. ред. Е. А. Суханов. – М., БЕК, 2000. С. 186
[↑](#)
15. Гражданское право: В 2 т. Том I. Отв. ред. Е. А. Суханов. – М., БЕК, 2000. С. 194.
[↑](#)
16. В связи с этим выделенное представительствам и филиалам имущество, учитываемое на их отдельных балансах, может стать объектом взыскания кредиторов создавших их юридических лиц, причем независимо от того, связано ли это с деятельностью данных подразделений или нет. Вместе с тем по долгам, возникшим в связи с деятельностью представительств и филиалов, юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, а не только выделенные этим своим подразделениям. [↑](#)
17. Гражданское право: В 2 т. Том I. Отв. ред. Е. А. Суханов. – М., БЕК, 2000. С. 195
[↑](#)
18. Гражданское право: В 2 т. Том I. Отв. ред. Е. А. Суханов. – М., БЕК, 2000. С. 196.
[↑](#)
19. Гражданский кодекс РФ, ст.58. [↑](#)
20. Гражданский кодекс РФ, п.1 ст.59. [↑](#)
21. Гражданский кодекс РФ, п.1, 2 ст.60. [↑](#)
22. Гражданский кодекс РФ, п.2 ст.59. [↑](#)
23. Гражданский кодекс РФ, п.3 ст.60. [↑](#)
24. Гражданский кодекс РФ, п.4 ст.57. [↑](#)
25. Гражданский кодекс РФ, п.8 ст.63. [↑](#)

26. Гражданский кодекс РФ, ст.64. [↑](#)
27. Гражданское право: В 2 т. Том I. Отв. ред. Е. А. Суханов. – М., БЕК, 2000. С. 206. [↑](#)
28. Шершеневич Г. Ф. Курс торгового права. Т. IV. М., 1912. С. 148, 580. [↑](#)
29. Гражданское и торговое право капиталистических государств. М., 1993. С. 441. [↑](#)
30. П. 2 ст. 1 Закона о банкротстве. [↑](#)
31. Ст.8 Закона о банкротстве. [↑](#)
32. Ст.27 Закона о банкротстве. [↑](#)
33. Указы Президента РФ от 22 декабря 1993 г. № 226 "О мерах по реализации законодательных актов о несостоятельности (банкротстве) предприятий" и от 2 июня 1994 г. № 1114 "О продаже государственных предприятий – должников". [↑](#)
34. Ст. 50, 116 ГК, Закон РФ от 19 июня 1992 г. "О потребительской кооперации в РФ. Деятельность всех видов сельскохозяйственных кооперативов, как потребительских, так и производственных, а также их союзов регулируется специальным Законом от 8 декабря 1995 г. "О сельскохозяйственной кооперации". [↑](#)
35. Деятельность общественных объединений регламентируется ст.117 ГК, Законом от 12 января 1996 г. "О некоммерческих организациях". [↑](#)
36. Ст. 8, Закон от 19 мая 1995 г. "Об общественных объединениях". [↑](#)
37. Ст. 9, Закон от 19 мая 1995 г. "Об общественных объединениях". [↑](#)

38. Ст. 10, Закон от 19 мая 1995 г. "Об общественных объединениях". [↑](#)
39. Ст. 11, Закон от 19 мая 1995 г. "Об общественных объединениях". [↑](#)
40. Ст. 12, Закон от 19 мая 1995 г. "Об общественных объединениях". [↑](#)
41. Ст.117 ГК, ст.6 Закона о некоммерческих организациях. [↑](#)
42. Ст.118, 119 ГК, ст.7 Закона о некоммерческих организациях. [↑](#)
43. Ст.120 ГК, ст.9 Закона о некоммерческих организациях. [↑](#)
44. Ст. 8 Закона о некоммерческих организациях. [↑](#)
45. Ст.10 Закона о некоммерческих организациях. [↑](#)
46. Ст.121 ГК, ст. 11, 12 Закона о некоммерческих организациях. [↑](#)
47. Гражданский Кодекс Российской Федерации. Часть первая//Собрание законодательства Российской Федерации, 1994, № 32, ст. 3301. [↑](#)
48. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ/Отв. ред. О.Н. Садилов, с. 173. [↑](#)
49. Там же. [↑](#)
50. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ/Отв. ред. О.Н. Садилов, с. 173-174. [↑](#)
51. Новицкий И.Б. Принцип доброй совести в проекте обязательственного права//Вестник гражданского права. - 1916. - N 6. - С.56. [↑](#)
52. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. - М.: Статут, 1998. - С.116 - 119. [↑](#)

53. Гражданское право: В 2 т., Т.1: Учебник/Отв. ред. Е.А.Суханов. - М.:
Издательство БЕК, 1998. - С.390. [↑](#)