

*Свой
бизнес*

с чего начать
и как преуспеть



В. В. Семенихин

ОРГАНИЗАЦИЯ БИЗНЕСА с НУЛЯ

- Выбираем будущую деятельность
- Определяем организационно-правовую форму
- Регистрируемся
- Встаем на учет
- Изготавливаем печать
- Открываем счет в банке



Виталий Семенихин

**Организация бизнеса с нуля.
С чего начать и как преуспеть**

«ЭКСМО»

2010

Семенихин В. В.

Организация бизнеса с нуля. С чего начать и как преуспеть /
В. В. Семенихин — «Эксмо», 2010

Организация собственного бизнеса – это возможность обеспечить свое благосостояние и благосостояние своей семьи. Собственный бизнес – это уникальная возможность работать на себя и быть независимым. На самом деле начать свой бизнес с нуля не так уж и сложно, если знать, как это сделать. Эта книга – грамотное практическое руководство по успешному претворению в жизнь замысла о собственном деле. Автор простым и доступным языком подробно обсуждает каждый шаг на пути к заветной цели: выбор будущей деятельности и организационно-правовой формы организации, адреса создаваемой фирмы и даже системы ее налогообложения. Также он дает массу ценных советов: как правильно провести общее собрание и создать уставный капитал, собрать нужные документы и изготовить печать, встать на учет и открыть расчетный счет в банке, получить коды статистики и утвердить лимит кассы. Огромный практический материал (в качестве приложений приведены все необходимые документы: учредительный договор, устав и т. д.) поможет будущему предпринимателю без проблем создать свою фирму.

© Семенихин В. В., 2010

© Эксмо, 2010

Содержание

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ	5
ПОНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА	5
ПРИЗНАКИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА	7
ФУНКЦИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА	9
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ БЕЗ	10
ОБРАЗОВАНИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА	
ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО, ЕГО ПРАВОСПОСОБНОСТЬ И	11
ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	
ОРГАНЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ ВСЕХ ОРГАНИЗАЦИОННО-	14
ПРАВОВЫХ ФОРМ	
ПОДГОТОВКА К ГОСУДАРСТВЕННОЙ РЕГИСТРАЦИИ	18
Конец ознакомительного фрагмента.	19

Виталий Семенихин

Организация бизнеса с нуля

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

ПОНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

Во время экономического кризиса кто-то теряет бизнес, а кому-то ситуация покажется самой подходящей, чтобы создать свое дело, т. е. стать предпринимателем.

Поэтому сначала уясним, что такое предпринимательская деятельность.

Сегодня это одно из ключевых понятий в гражданском, и конечно, предпринимательском праве. Понятие «предпринимательская деятельность» имеет общее значение для индивидуальных (физических лиц) и коллективных (юридических лиц) предпринимателей.

ОБРАТИТЕ ВНИМАНИЕ!

Физические лица и коммерческие организации по общему правилу участвуют в предпринимательской деятельности на равных правовых условиях.

В настоящее время нормативное определение понятия «предпринимательская деятельность» содержится в абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ: это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законом порядке.

Самой существенной в понимании предпринимательства является норма ч. 2 ст. 34 Конституции РФ, гласящая следующее: предпринимательская деятельность – это разновидность деятельности экономической. Данное обстоятельство почему-то не получило отражения в приведенном выше легальном определении предпринимательской деятельности, закреплённом в ГК РФ.

В рамках данной книги мы раскроем понятие предпринимательской деятельности, опираясь на определение, законодательно закреплённое в ГК РФ.

Из закреплённого в абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ определения понятия предпринимательской деятельности следует, что любую деятельность гражданина или организации можно отнести к предпринимательской, если эта деятельность содержит ряд неперенных условий, признаков или, так сказать, особенностей, позволяющих отграничить ее от других видов деятельности. Такое отграничение имеет большое практическое значение, поскольку с наличием или отсутствием в конкретной деятельности признаков предпринимательства связано возникновение или прекращение определенных правовых отношений, регулируемых гражданским, налоговым, административным, уголовным, трудовым и другими отраслями законодательства.

Сегодня в Российской Федерации существует множество программ государственной поддержки законной предпринимательской деятельности.

Субъекты легальной предпринимательской деятельности и лица, имеющие намерение стать предпринимателями, всегда могут рассчитывать на защиту со стороны государства.

Помимо конституционных гарантий законной предпринимательской деятельности существует уголовно-правовой запрет на воспрепятствование законной предпринимательской деятельности, причем данное деяние считается преступлением в сфере экономической деятельности (ст. 169 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ)).

Если воспрепятствование законной предпринимательской деятельности совершено в нарушение вступившего в законную силу судебного акта или причинило крупный ущерб, то в соответствии с вышеназванной статьей УК РФ это деяние квалифицируется как более тяжкое, а значит, по отношению к нему применяется более строгое наказание.

ПРИЗНАКИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

Законной предпринимательской деятельностью может признаваться только та деятельность, которая характеризуется всеми указанными ниже признаками **в совокупности**.

1. Самостоятельность осуществления предпринимательской деятельности, которая предполагает, что физическое или юридическое лицо – предприниматель участвует в гражданском обороте непосредственно от своего имени и в соответствии со своим интересом.

2. Осуществление предпринимателем деятельности на свой риск, что предполагает экономическую самостоятельность и тесно связанную с этим ответственность предпринимателя за результаты своей деятельности.

Этот признак предпринимательской деятельности тесно связан с первым признаком. Ведь, образно говоря, самостоятельно выбирая путь движения, мы рискуем столкнуться с трудностями и проблемами. Выбранный курс определяет, в конечном счете, результат, который, к сожалению, не всегда соответствует нашим представлениям о нем.

Заметим, что понятие предпринимательского риска законодательно не закреплено. Однако в законодательстве все же есть попытки дать представление о предпринимательском риске. Так, в ст. 929 ГК РФ предпринимательский риск понимается как риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам. Это, например, риск неполучения ожидаемых доходов, а также другие страховые риски, т. е. предполагаемые события, обладающие признаками вероятности и случайности.

3. Предпринимательская деятельность имеет целью систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг. Для достижения этой цели, естественно, требуется и систематическое осуществление самой деятельности. Следует согласиться с мнением, что системность осуществления деятельности должна пониматься как наличие свойства, объединяющего все совершаемые действия в единое целое.

Значит, предпринимательская деятельность – это деятельность, направленная на систематическое получение прибыли, для чего ее субъекту необходимо совершить ряд сделок, целью которых является получение прибыли.

Если же совершается единичная сделка, то она не может быть квалифицирована как предпринимательская деятельность, даже если по ней получены доходы, ведь единичная сделка не носит систематического характера. Интересно, что неоднозначное толкование этого признака предпринимательской деятельности на практике приводит к многочисленным неразберихам, которые зачастую заканчиваются судебными спорами.

Рассмотрим типичный пример.

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В ст. 711 ГК РФ определен следующий порядок оплаты подрядных работ: если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок либо с согласия заказчика досрочно.

Подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и в размере, указанных в законе или договоре подряда. Сегодня по различным причинам многие работники заняты в основном производстве неполный рабочий день или неполную рабочую неделю либо вынуждены заниматься подработкой в свободное от основного места работы время. Они периодически подрываются на выполнение строительных или иных подрядных

работ. Сколько же раз в месяц или год они должны выполнять их, чтобы такая деятельность могла быть расценена как предпринимательская? Или можно сформулировать вопрос по-другому: сколько раз в указанные отрезки времени работники должны получать оплату за выполненные работы?

Но возможна и ситуация, прямо предусмотренная ст. 711 ГК РФ: несколько человек в течение нескольких месяцев производят капитальный ремонт в жилом помещении или строят дом в деревне, баню, бассейн, а оплату получают только после полного окончания работ. Следовательно, нет систематического получения прибыли, а значит, и нет предпринимательства? А если бы они получали оплату ежемесячно, то такую деятельность можно расценивать как предпринимательскую?

Ответ представляется весьма неоднозначным. Видно, все-таки необходим индивидуальный подход в каждом конкретном спорном случае, так как существует грань между единичными случаями получения прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг и постоянной нацеленностью на получение прибыли от такой деятельности, непрерывное желание профессионально ею заниматься.

Приведем еще один любопытный пример.

Пожилая женщина уезжает погостить к своим родственникам в деревню на пару месяцев и в свое отсутствие решает сдать внаем свою однокомнатную квартиру.

А еще рассмотрим другую ситуацию: гражданин, имея в собственности квартиру, покупает еще одну, чтобы сдавать ее внаем на протяжении неопределенного времени неопределенному количеству лиц.

Разграничивая эти две ситуации, необходимо учитывать, как отмечалось выше, нацеленность на результат. А также в зависимости от различных ситуаций адекватно оценивать необходимость государственной регистрации такой сделки.

Обратите внимание: умение здраво оценивать ситуацию в подобных случаях, а также выделять для себя обстоятельства, которые обязывают к получению определенного гражданско-правового статуса, имеет большое значение на практике.

4. Субъектами предпринимательства могут быть лица (физические и юридические), зарегистрированные в установленном законом порядке, т. е. имеющие соответствующий гражданско-правовой статус. Иными словами, регистрация субъекта предпринимательской деятельности, постановка на учет в налоговом органе, а в особых случаях, предусмотренных российским законодательством, получение специального разрешения (лицензии) – это путь к началу предпринимательской деятельности.

ФУНКЦИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

В условиях современной российской действительности важно учитывать функции предпринимательской деятельности.

Начнем с функции *ресурсной*. Для любой хозяйственной деятельности необходимы экономические ресурсы – факторы производства. К ним относятся, прежде всего, естественные ресурсы (земля, полезные ископаемые, леса и воды). Важными представляются инвестиционные (машины, оборудование, инструменты, транспорт, другие средства, используемые для производства товаров и услуг и доставки их потребителю), а также финансовые ресурсы. Особый вид ресурсов – это человеческие трудовые ресурсы. Они определяются качественным и количественным составом рабочей силы, ее квалификацией, специализацией, уровнем занятости. За последнее время в теории и на практике все чаще акцент делается на значимость еще одного ресурса – предпринимательской способности.

Предприниматель, берущий на себя инициативу новаторского, нетрадиционного соединения факторов производства – земли, капитала и труда, способствует росту производства товаров и услуг, повышению эффективности экономики.

Добивается предприниматель этого, осуществляя вторую функцию предпринимательской деятельности, – *организаторскую*. Предприниматель использует свои способности, чтобы обеспечить такое соединение и комбинирование факторов производства, которое наилучшим образом приведет к достижению цели, которой является получение высоких доходов.

Третья функция предпринимательства – *творческая*, связанная с новаторством. Ее значение особенно возрастает в условиях современного научно-технического прогресса. В связи с усилением функции, связанной с инновациями, создается новый экономический климат для предпринимательства; растет рынок научно-технических разработок, или венчурного предпринимательства, занятого внедрением новинок техники и технологии; развивается информационная инфраструктура предпринимательства; расширяется доступ к полезной информации; укрепляются патентно-лицензионные службы и сеть банковских информационных данных.

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ БЕЗ ОБРАЗОВАНИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

В соответствии со ст. 37 Конституции РФ гражданин имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Гражданско-правовой формой реализации этого права может являться деятельность в качестве индивидуального предпринимателя.

Любой гражданин Российской Федерации вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с п. 1 ст. 23 ГК РФ.

Согласно п. 2 ст. 23 ГК РФ глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

Согласно п. 3 ст. 23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц – коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношений.

В соответствии со ст. 11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) индивидуальные предприниматели – это физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, главы крестьянских (фермерских) хозяйств.

Физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но не зарегистрировавшиеся в качестве индивидуальных предпринимателей в нарушение требований гражданского законодательства Российской Федерации, при исполнении обязанностей, возложенных на них НК РФ, не вправе ссылаться на то, что они не являются индивидуальными предпринимателями.

В п. 4 ст. 23 ГК РФ закреплена так называемая презумпция предпринимательской деятельности гражданина. Она состоит в том, что гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований о регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

С позиции же публичного права (уголовного и административного) предпринимательская деятельность, осуществляемая лицом, не зарегистрированным в качестве предпринимателя, является незаконным предпринимательством.

Предприниматель может осуществлять любые виды хозяйственной деятельности, не запрещенные законом, включая коммерческое посредничество, торгово-закупочную и иную деятельность. Предприниматель может осуществлять свою деятельность как с применением, так и без применения наемного труда.

Согласно ст. 24 ГК РФ предприниматель отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание. Перечень имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается гражданским процессуальным законодательством.

ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО, ЕГО ПРАВОСПОСОБНОСТЬ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Понятие юридического лица закреплено в п. 1 ст. 48 ГК РФ. Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Для функционирования, несения обязанностей и осуществления своих прав юридическое лицо обязано иметь самостоятельный баланс или смету.

В целях раскрытия приведенного понятия юридического лица можно выделить следующие его признаки:

- 1) организационное единство, отражающее наличие:
 - системы существенных социальных взаимосвязей, посредством которых происходит объединение физических лиц;
 - внутренней структурной и функциональной дифференциации;
 - определенной цели образования и функционирования;
- 2) обладание обособленным имуществом, т. е. закрепление за юридическим лицом на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления, имущества, обособленного от имущества всех третьих лиц, в том числе создавших имущественную базу деятельности юридического лица;
- 3) способность самостоятельно выступать в гражданском обороте от своего имени, способность от своего имени приобретать, иметь и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, а также самостоятельно нести имущественную ответственность по своим обязательствам (материально-правовой признак);
- 4) способность быть истцом и ответчиком в суде общей компетенции, арбитражном и третейском суде (процессуально-правовой признак).

Существуют различные организационно-правовые формы юридических лиц.

В связи с участием в образовании имущества юридического лица его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество. Поэтому в п. 2 ст. 48 ГК РФ законодательно закреплено соотношение в правах учредителей и самого юридического лица на имущество последнего. Здесь поясняется, что к юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы.

К юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право, относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения.

А к юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, согласно п. 3 ст. 48 ГК РФ относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) (подробнее см. постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 6 и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 8 от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Участие юридического лица в гражданских правоотношениях возможно лишь при наличии признанной государством правосубъектности. В составе правосубъектности всегда выделяют правоспособность и дееспособность. Существует еще одна составляющая правосубъект-

ности – это деликтоспособность, хотя некоторые специалисты считают деликтоспособность разновидностью дееспособности. Это проблемы теоретические, на практике не имеющие особого значения. Хотя для общего представления эта информация может быть полезна.

Правоспособность – это обусловленная правом способность лица иметь субъективные юридические права и обязанности, т. е. быть участником правоотношения. Таким образом, может быть достаточно одной правоспособности, чтобы выступить стороной в правоотношениях.

Дееспособность – это обусловленная правом способность своими собственными действиями (бездействиями) приобретать субъективные юридические права и обязанности, осуществлять и прекращать их.

Правоспособность и дееспособность – это две стороны правосубъектности, которая по своей природе является единой праводеспособностью. Реальное разъединение правосубъектности на правоспособность и дееспособность происходит в основном в сфере гражданского права и не для всех субъектов – гражданская правосубъектность организаций едина.

Деликтоспособность представляет собой способность лица нести юридическую ответственность (исполнять соответствующие юридические обязанности) за совершенные правонарушения (деликты).

Общее представление о дееспособности юридического лица дается в понятии юридического лица, приведенном в п. 1 ст. 48 ГК РФ. А понятие правоспособности нашло отражение в ст. 49 ГК РФ. В п. 1 этой статьи отмечено, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Коммерческие организации за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Значит, в зависимости от вида юридического лица, а также рода деятельности законодатель указал некоторые ограничения правоспособности юридического лица. Нормы п. 2 ст. 49 ГК РФ свидетельствуют о том, что во всех остальных случаях юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в порядке, предусмотренном законом, а решение об ограничении прав может быть оспорено юридическим лицом в суде.

Обобщая, отметим, что все ограничения правоспособности юридического лица должны обязательно быть облечены в законодательную форму. Отступлений от этого правила быть не может.

Приведем несколько примеров ограничения правоспособности юридических лиц. Занятие отдельными видами деятельности разрешено только определенным юридическим лицам и тем самым считается запрещенным для всех остальных участников гражданского оборота, – такова деятельность, отнесенная к государственной монополии. Отдельные виды деятельности имеют установленный законом характер исключительных. Это означает, что юридическое лицо, осуществляющее такой вид деятельности, не вправе заниматься какими бы то ни было другими видами деятельности, за исключением определенных сопутствующих видов, устанавливаемых законом, – таковы инвестиционная, страховая, банковская деятельность.

Если у физического лица правоспособность возникает с рождения, то у юридического лица согласно п. 3 ст. 49 ГК РФ – в момент его создания. Прекращается правоспособность юридического лица в момент внесения записи о его исключении из Единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ). Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой

лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Составной частью правосубъектности юридического лица выступает способность создавать представительства и филиалы, которые являются не органами, а обособленными подразделениями юридического лица.

Остановимся подробнее на деликтоспособности юридического лица.

Общие положения об ответственности юридического лица законодательно оформлены в ст. 56 ГК РФ, в п. 1 которой говорится, что юридические лица, кроме учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

Законодатель предусмотрел особенности в регулировании и ответственности казенных предприятий и учреждений. Они отвечают по своим обязательствам в порядке и на условиях, предусмотренных п. 5 ст. 113, ст. 115 и 120 ГК РФ. Выделение подобных особенностей обусловлено своеобразием режима их имущества. В вышеназванных статьях отмечается, например, что унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, однако не несет ответственности по обязательствам собственника его имущества.

Если унитарное предприятие основано на праве оперативного управления (казенное предприятие), то собственник его имущества несет субсидиарную ответственность по обязательствам данного предприятия при недостаточности его имущества. У некоммерческих организаций – учреждений в случае недостаточности денежных средств, находящихся в их распоряжении, собственник имущества также несет субсидиарную ответственность по обязательствам данных учреждений.

В п. 3 ст. 56 ГК РФ есть общие положения, которые в отсутствие специальных норм законодательства, устанавливающих исключение из них (как в приведенных выше примерах), имеют общее применение ко всем юридическим лицам. Так, в абз. 1 п. 3 ст. 56 ГК РФ указано, что учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника. А там же в абз. 2 отмечено: если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, то на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Поддержаны и разъяснены нормы данной статьи относительно обязательности субсидиарной ответственности учредителя (участника) в подобных случаях в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 6 и Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 8 от 1 июля 1996 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Судебная практика показывает, что количество случаев, обозначенных в п. 3 ст. 56 ГК РФ, в последнее время резко возросло. Однако, чтобы суд привлек к субсидиарной ответственности учредителя (участника) юридического лица, истцу в суде необходимо обосновать и доказать, что именно действия учредителя (участника) привели в конечном итоге к несостоятельности (банкротству) юридического лица (см. постановление ФАС Волго-Вятского округа от 7 августа 2008 г. по делу № А31-3295/2008).

ОРГАНЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ ВСЕХ ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫХ ФОРМ

Юридическое лицо создается, чтобы выступать в гражданском обороте, приобретать права, принимать обязанности, в частности, участвовать в разнообразных сделках, операциях и т. д. Но организация не может сама по себе совершать все эти действия, так как состоит из работников, которые самостоятельно или коллективно при условии наделения их соответствующими полномочиями представляют организацию в гражданском обороте и действуют тем самым от ее имени.

Как уже говорилось выше, в п. 1 ст. 48 ГК РФ содержится законодательное определение юридического лица. Проанализировав его, наряду с различными признаками, характеризующими юридическое лицо, можно выделить такой признак, как организационное единство. Организационное единство проявляется по-разному. Одно из его проявлений – определенная иерархия, соподчиненность органов управления (единоличных или коллегиальных) и четкая регламентация отношений между ними.

Организационное единство закрепляется в учредительных документах юридического лица и нормативных актах, регулирующих правовое положение данного вида юридических лиц.

Однако необходимо заметить сомнительность признака организационного единства, которая особенно наглядно проявляется, например, в «компаниях одного лица». В данном случае участник организации может одновременно осуществлять функции и высшего органа управления, и исполнительного органа, и работников. И хотя юридически структурированность сохраняется и налицо внешние признаки организационного единства, фактически организация отсутствует, поскольку «организовывать», собственно говоря, некого. Да и юридически вся организация может сводиться лишь к тому, что один раз в год, исполняя функции общего собрания, участник действует как таковой, а во всех прочих ситуациях функционирует как директор.

Согласно п. 1 ст. 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законом и учредительными документами.

Нельзя не заметить, что деятельность юридического лица – это деятельность людей, составляющих организацию. Таким образом, орган юридического лица – это правовой термин, обозначающий лицо (единоличный орган) или группу лиц (коллегиальный орган), представляющих интересы юридического лица в отношениях с другими объектами права без специальных на то полномочий (на основании закона или учредительных документов). Действия этого органа рассматриваются как действия самого юридического лица.

Следовательно, структурные подразделения юридического лица (его участки, цехи, отделы и т. д.), его филиалы и представительства не могут выступать в гражданском обороте от своего имени. Хотя на практике они могут иметь свои счета в банках, а их долги могут погашаться за их собственный счет. Но в данном случае речь идет об имуществе и ответственности юридического лица в целом.

Участие в гражданском обороте от своего имени означает, что юридическое лицо от своего имени может приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, т. е. выступать в гражданских правоотношениях в качестве самостоятельного субъекта права, в том числе в качестве истца и ответчика в суде. Поэтому органы юридического лица могут выступать в гражданском обороте только от имени организации в целом, если они наделены законом или учредительными документами такими полномочиями.

Таким образом, именно органы юридического лица, представляющие собой его составную часть, согласно имеющимся у них полномочиям формируют и выражают волю юридического лица, руководят его деятельностью.

Состав, порядок образования органов юридического лица, а также распределение компетенции между ними зависят от организационно-правовой формы юридического лица и определяются гражданским законодательством и учредительными документами юридического лица.

Органы юридического лица не могут рассматриваться как самостоятельные субъекты гражданских правоотношений и являются частью юридического лица. Согласно общему правилу юридическое лицо имеет как минимум два органа:

- орган, объединяющий (представляющий) учредителей (участников) юридического лица;
- исполнительный орган.

Рассмотрим, какие органы могут действовать в рамках юридических лиц определенных организационно-правовых форм.

Согласно п. 4 ст. 113 ГК РФ единственным органом унитарного предприятия является его руководитель, который назначается собственником или уполномоченным собственником органом. В своих действиях руководитель унитарного предприятия подотчетен лицу, его назначившему.

Применительно к хозяйственным обществам и производственным кооперативам эти два органа, которые выделяют по общему правилу, именуются соответственно высшим и исполнительным.

Аналогичная классификация существует и в системе некоммерческих организаций. В соответствии с Федеральным законом от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» высшими органами управления некоммерческими организациями в соответствии с их учредительными документами являются: коллегиальный высший орган управления для автономной некоммерческой организации; общее собрание членов для некоммерческого партнерства, ассоциации (союза). Порядок управления фондом определяется его уставом. Состав и компетенция органов управления общественными организациями (объединениями) устанавливаются в соответствии со специальными законами об их организациях (объединениях).

Исполнительный орган осуществляет текущее руководство деятельностью некоммерческой организации и подотчетен высшему органу управления некоммерческой организацией.

К компетенции исполнительного органа некоммерческой организации относится решение всех вопросов, которые не составляют исключительную компетенцию других органов управления некоммерческой организацией, определенную законом и учредительными документами некоммерческой организации.

Задача высшего органа управления ограничивается формированием воли юридического лица по основополагающим вопросам деятельности юридического лица, отнесенным к компетенции такого органа.

Основная функция высшего органа управления некоммерческой организацией состоит в обеспечении соблюдения некоммерческой организацией целей, в интересах которых она была создана.

Исполнительный орган (директор, правление) некоммерческой организации при ведении текущих дел юридического лица призван осуществлять волю юридического лица, выраженную в решениях учредителей (участников).

Особым органом управления юридического лица, предусмотренным законодательством, является наблюдательный совет (совет директоров), создание которого является обязательным для производственного кооператива и акционерного общества с числом членов кооператива или числом акционеров общества более 50 (п. 1 ст. 110 и п. 2 ст. 103 ГК РФ соответственно).

Совет директоров решает вопросы общего руководства деятельностью юридического лица, осуществляет контроль над деятельностью исполнительного органа. Совет директоров избирается общим собранием учредителей для оперативного управления организацией и принимает на себя часть полномочий по принятию решений, относящихся к его компетенции. Наблюдательный совет – это постоянно действующий орган, он осуществляет руководство организацией и подотчетен общему собранию.

Говоря о том, что юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, законодатель имеет в виду, прежде всего исполнительный орган. Основное отличие исполнительного органа от других органов состоит в том, что именно он представляет юридическое лицо в гражданском обороте, без доверенности совершая от его имени действия, направленные на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей юридического лица.

Вместе с тем положение п. 1 ст. 53 ГК РФ касается и таких органов юридического лица, как общее собрание участников (акционеров, членов) и совет директоров (наблюдательный совет) хозяйственного общества, производственного кооператива. Указанные органы участвуют в приобретении юридическим лицом гражданских прав и обязанностей посредством образования исполнительного органа и принятия в рамках своей компетенции обязательных для исполнительного органа решений осуществления контроля над его деятельностью, в том числе путем дачи согласия на совершение каких-либо сделок юридического лица или последующего одобрения таких сделок.

Четкое и неукоснительное соблюдение органами юридического лица своей компетенции, определенной в соответствии с законодательством Российской Федерации и учредительными документами, является необходимым условием для признания действительности сделок юридического лица, а также для его слаженной и продуктивной работы в целом.

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

Согласно ст. 72 ГК РФ каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам. Однако при совместном ведении дел товарищества его участниками для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Также, если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

В соответствии со ст. 84 ГК РФ управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами без доверенности. При этом вкладчики (коммандитисты) не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе, как по доверенности, и оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

В п. 3 ст. 53 ГК РФ закреплено положение, согласно которому лицо, в силу закона или учредительных документов юридического лица выступающее от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию учредителей (участников) юридического лица, если иное не предусмотрено законом или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу.

Следовательно, п. 3 ст. 53 ГК РФ определяет, как должен действовать орган юридического лица и каковы последствия нарушения им своих обязанностей. Действия органа юриди-

ческого лица должны осуществляться, во-первых, в интересах юридического лица, во-вторых, добросовестно и, в-третьих, разумно. При этом в силу положений п. 3 ст. 10 ГК РФ добросовестность и разумность действий этого органа предполагается. Несоблюдение хотя бы одного из приведенных выше трех требований является достаточным основанием для признания действий органа противоправными и виновными.

Если нарушение указанных требований повлекло за собой причинение юридическому лицу убытков, то его учредители вправе потребовать их возмещения.

ПОДГОТОВКА К ГОСУДАРСТВЕННОЙ РЕГИСТРАЦИИ

Создание новой организации начинается с принятия соответствующего решения. Решение о создании организации принимает, как правило, владелец капитала. Если капитала одного лица недостаточно, осуществляется поиск партнеров по бизнесу. С момента принятия решения о создании юридического лица возникает необходимость выполнения ряда условий, определяемых законодательством.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.