

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«КУБАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»
(ФГБОУ ВО «КубГУ»)

Филиал в г. Новороссийске

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ В ГЭК

Заведующий кафедрой
канд.юрид.наук, доцент
_____ Е.И. Грузинская

(Подпись)

21 мая 2019 г.

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

**ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ УЧРЕДИТЕЛЬНЫХ
ДОГОВОРОВ КОММЕРЧЕСКИХ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ**

Работу выполнила _____ А.И. Залепилова
(подпись)

Направление подготовки 40.03.01 Юриспруденция
(код, направление)

Направленность (профиль) Гражданско-правовой

Научный руководитель,
канд. юрид. наук, доцент _____ А.В. Семенов
(подпись)

Нормоконтролер,
канд. юрид. наук, доцент _____ А.Н. Качур
(подпись)

Краснодар
2019

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
1 Понятие учредительного договора.....	6
1.1 История возникновения учредительного договора.....	6
1.2 Понятие, признаки и функции учредительного договора.....	9
2 Правовая природа учредительного договора.....	21
2.1 Содержание учредительного договора.....	21
2.2 Участники учредительного договора, договора об учреждении юридического лица.....	25
2.3 Отличительны черты учредительного договора от договора о создании юридического лица.....	30
2.4 Сравнительная характеристика учредительного договора, устава и договора об учреждении общества.....	37
3 Особенности правового регулирования учредительных договоров коммерческих, юридических лиц.....	46
3.1 Внесение изменений в учредительный договор.....	46
3.2 Прекращение действия учредительного договора.....	49
3.3 Проблемы правового регулирования учредительного договора на современном этапе.....	54
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	60
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	63

ВВЕДЕНИЕ

Юридические лица выступают одним из самостоятельных участников гражданских правоотношений, правовая природа которых является предметом ожесточенных дискуссий в науке. Поиски ответа на вопрос, о происхождении юридических лиц до сих пор остается открытым. Мнения ученых касаясь данного вопроса расходятся.

Некоторые ученые, например как И.Б. Новицкий в своей книге «Римское право» пишет: «Римские юристы не разработали понятия юридического лица как особого субъекта, противопоставляемого лицу физическому, ввиду того, что отношения, на почве которых возникают юридические лица, в римской жизни не были достаточно развиты. Название «юридическое лицо» римскому праву известно не было; новейшие исследования показали, что в латинском языке даже не было специального термина для юридического лица. Римскими юристами не была разработана и сущность этого явления. Они ограничиваются лишь признанием факта принадлежности прав различным организациям»¹.

И.А. Покровский придерживается мнения, что идеей создания юридических лиц зародилась еще в Древнем Риме, «Создание идеи юридического лица, как самостоятельного субъекта гражданского права, самостоятельного центра хозяйственной жизни, составляет одну из важнейших заслуг римского права; только через него эта юридическая форма вошла в оборот нового европейского права»².

Однако оба ученых признают, что в самом Риме эта форма союзной организации вырабатывалась медленно и на всем протяжении римской истории.

¹ Новицкий И.Б. Римское право. М., 1993. С. 245. (Ассоциация «Гуманитарное знание».)

² Покровский И.А. История римского права. СПб.: Издательско-торговый дом «Летний Сад», Журнал «Нева», 1999. С. 73.

Изучая историю возникновения юридического лица, обратимся к анализу его понятия, интересное определение дает Г.Ф. Шершеневич: «... под именем юридического лица понимается все то, что, не будучи физическим лицом, признается со стороны закона способным, ввиду определенной цели, быть субъектом права».

Советский юрист А.В. Венедиктов, определял юридическое лицо, как коллектив трудящихся, осуществляющий предусмотренные законом, административным актом или уставом задачи, имеющий урегулированную в том же порядке организацию, обладающий на том или ином праве и той или иной мере обособленным имуществом и выступающий в гражданском обороте от своего имени - в качестве самостоятельного (особого) носителя гражданских прав и обязанностей.

Сегодня понятие юридического лица определяется в ст. 48 ГК РФ, «Юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде». Правовую основу юридического лица составляют учредительные документы (ст. 52 ГК) - это документы, на основании которых действует юридическое лицо, отражающие его идентификационные признаки и цель деятельности. Учредительные документы юридического лица подразделяются на устав и учредительный договор. Данная работа, подлежит изучению учредительного договора коммерческих, юридических лиц. В настоящее время в нашей стране все больше развивается предпринимательская деятельность, создаются различные организационно-правовые формы юридического лица, регулирование которых зависит от учредительных документов, в этом и состоит актуальность выбранной темы.

Объектом исследования данной работы является учредительный договор коммерческих, юридических лиц.

Предметом данной темы выступает: общая характеристика учредительного договора, структура, содержание, а также порядок его заключения и расторжения.

Целью работы является комплексное исследование учредительного договора.

Для решения этой цели рассмотрим следующие задачи:

1. Изучить историю возникновения учредительного договора;
2. Рассмотреть понятие, признаки и функции учредительного договора;
3. Проанализировать содержание учредительного договора;
4. Определить участников учредительного договора;
5. Выявить, отличительные черты учредительного договора от договора о создании юридического лица
6. Провести сравнительную характеристику учредительного договора, устава и договора об учреждении общества.
7. Проанализировать условия внесения изменений в учредительный договор;
8. Определиться с причинами прекращения учредительного договора юридического лица;
9. Выявить проблемы правового регулирования учредительного договора на современном этапе.

Методологическую основу выпускной квалификационной работы составили следующие методы исследования: исторический, сравнительный, анализ теоретических и нормативно-правовых источников, формально-юридический.

Теоретическую основу составили труды следующих авторов: Г.Ф. Шершеневич, А.В. Венедиктов, И.Б. Новицкий и другие.

Работа состоит из введения, трех разделов, девяти подразделов, заключения и списка использованных источников.

1 Понятие учредительного договора

1.1 История возникновения учредительного договора

История возникновения учредительного договора берет свое начало из договора простого товарищества, товарищеские объединения появились еще в римском праве, создаваемые на длительный срок с целью совместного ведения товарищами торговли и промысла, появилась необходимость в правовом закреплении данной организационно-правовой формы.

В дальнейшем, с развитием товарно-денежных отношений стало очевидным, что торговые и промышленные товарищества нуждаются в обособлении имущества, используемого в обороте, от имущества отдельных товарищей, а также в обеспечении стабильности своего существования независимо от изменения состава участников. Поэтому уже в эпоху принципата римское право стало признавать некоторые виды договорных товариществ (откупщиков, банкиров и пр.) юридическими лицами¹.

Римское право различало два вида товариществ:

1) товарищества по совместному проживанию и совместной деятельности, участники которого договаривались об общности всего настоящего и будущего имущества и разделения между собой всего, чем они обладали. Как правило, договор возникал между членами одной семьи. Данные соглашения стали прообразом, так называемых гражданских товариществ или договоров о совместной деятельности, не имеющих предпринимательского характера;

2) производственные товарищества, участники которых объединяли часть собственного имущества для выполнения определенной работы либо ведения совместной хозяйственной деятельности и получения общих доходов. Подобные договоры заключались между купцами или

¹ Ельяшевич В.Б. Юридическое лицо, его происхождение и функции в римском частном праве. СПб., 1910. С. 329-332.

ремесленниками для совместного ведения торговли, промысла либо иной доходной деятельности. Так образовывались различные промышленные и торговые товарищества (*societas*)¹.

В XIII - XIV вв. в странах Западной Европы стали возникать договорные предпринимательские объединения банкиров в форме паевых товариществ. Французский торговый регламент 1673 г. предусматривал создание на договорной основе юридического лица в форме полного торгового товарищества, члены которого несли солидарную ответственность по обязательствам товарищества. В Средние века в области морской торговли получили распространение соглашения о создании товариществ в виде комменды (прообраз коммандитного товарищества)².

Однако законодательное упоминание о товариществах начинается с 1 января 1807 г., когда Александр I издает Манифест № 22.418 «О дарованных купечеству новых выгодах, отличиях, преимуществах и новых способах к распространению и усилению торговых предприятий», который в дальнейшем вошел в Свод законов гражданских (ст. 2126 и сл.) при первом его издании и был воспроизведен с определенными дополнениями в Уставе торговом (ст. ст. 63, 67 и др.). Вскоре правовая доктрина стала именовать такой договор учредительским или учредительным договором³.

В ГК РСФСР 1922 г. термин «учредительный договор» не использовался, тем не менее, содержал регламентацию порядка заключения, исполнения и расторжения договоров о создании товариществ: полного, на вере, с ограниченной ответственностью (ст. ст. 295 - 321).

В гражданском законодательстве того времени термин «учредительный договор» впервые встречается в Положении об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью.

¹ Пухан И., Поленак-Акимовская М. Римское право (базовый учебник). М., 1999. С. 266-267.

² Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. С. 144.

³ Гессен Я.М. Устав торговый. 2-е изд. СПб., 1914. С. 55-56.

Легальная конструкция учредительного договора впервые была закреплена в Основах гражданского законодательства 1991 г. (п. 2 ст. 13).

Напротив, термин «договора товарищества» в проекте Гражданского уложения 1913 года, подразумевал соглашение, по которому несколько лиц обязуются друг перед другом совместно участвовать имущественными вкладами или личным трудом в торговом, промышленном либо ином предприятии, направленном к получению прибыли. Предполагалось, что участники простого товарищества осуществляют предпринимательскую деятельность без создания юридического лица, причем участие товарища в общем деле могло ограничиваться только внесением денежного вклада¹.

В гражданском праве советского периода понятие договора простого товарищества начинает меняться. Идеология социалистического государства не могла допустить ростовщического использования капитала. Поэтому законодатель требовал от товарищей личного участия в делах предприятия, подчеркивая, что по договору простого товарищества двое или несколько лиц обязуются друг перед другом не просто соединить свои вклады, но и совместно действовать для достижения общей хозяйственной цели (ст. 276 ГК РСФСР 1922 г.).

В Основах гражданского законодательства 1961 г. и ГК РСФСР 1964 г. договор простого товарищества фактически трансформировался в договор о совместной деятельности, который заключался между социалистическими организациями для достижения общей хозяйственной цели (строительство и эксплуатация различных сооружений и пр.), а также между гражданами для удовлетворения личных бытовых нужд. Соглашения о совместной деятельности между гражданами и организациями не допускались (ст. 25 Основ гражданского законодательства 1961 г., ст. ст. 434 - 438 ГК РСФСР 1964 г.).

¹ Гражданское уложение. Книга V. Обязательственное право. Проект, подготовленный В.Э. Герценбергом и И.С. Перетерским и внесенный 16 октября 1913 г. министром юстиции в Государственную Думу. СПб., 1913. С. 690.

Последующие законодательные акты Союза ССР и Российской Федерации употребляли термины «простое товарищество» и «договор о совместной деятельности» как синонимы, причем совместная деятельность участников для достижения общей цели также считалась необходимым признаком данного договора (ст. ст. 122 - 125 Основ гражданского законодательства 1991 г.).

Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод о том, что история учредительного договора не могло бы иметь развития без договора простого товарищества, образованного еще в Древнем Риме и получившим дальнейшее развитие по настоящее время.

1.2 Понятие виды и функции учредительного договора

Понятие учредительного договора можно рассмотреть с разных сторон, существуют несколько мнений авторов, например А.П. Сергеев считает, что учредительный договор - это консенсуальный, гражданско-правовой договор, регулирующий отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица. Так же автор рассматривает учредительный договор как разновидность договора простого товарищества, так называемого договора о совместной деятельности, мнение Н.В. Козловой отличается от мнения этого автора, она считает, что учредительный договор не имеет разновидностей и является самостоятельным договорным типом. Мнение Козловой так же поддерживает автор Е.А. Суханов.

Д.Н. Степанов считает, что учредительный договор - это договор, в котором стороны (учредители) обязуются создать юридическое лицо и определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. В договоре также определены условия, и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

Учредительный договор является разновидностью учредительных документов юридического лица, в нем содержится наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида.

В соответствии с учредительным договором учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

Согласно действующему гражданскому кодексу на основе учредительного договора создаются хозяйственные товарищества - полные и на вере (ст. ст. 70, 83 ГК).

Рассмотрим такой вид коммерческого предприятия, как хозяйственное товарищество - это коммерческая организация с разделёнными на доли, учредителей уставным капиталом.

Имущество, созданное за счёт вкладов участников, а также произведённое и приобретённое хозяйственным товариществом или обществом, находится в его собственности (определение закреплено ст. 66 Гражданского Кодекса РФ)¹.

По ГК РФ хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (командитные товарищества).

Представительство и действия от имени полного товарищества или товарищества на вере любого из действительных его членов признается

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.03.2019) // Собрание законодательства РФ, 1994, № 32, ст. 3301.

деятельностью самого товарищества, если учредительными документами товарищества не предусмотрено иное.

Наименование товарищества должно включать слова «полное товарищество» или «товарищество на вере». В нем указывается один или несколько действительных членов товарищества. В случае если в наименовании полного товарищества достаточно двух учредителей, при этом один из них может быть директором, другой – главным бухгалтером с правом подписи. Для регистрации товарищества нужен протокол учредительного собрания и учредительный договор. В протоколе фиксируется согласие между сторонами о создании фирмы, определяется вид деятельности, название фирмы, устанавливается ее адрес. В учредительном договоре определяются взносы сторон в уставный капитал фирмы, распределение дохода и степень ответственности договаривающихся сторон. На основе протокола и учредительного договора составляется устав по стандартному образцу, единому для всех форм и видов фирм (предприятий) и предпринимательства¹.

При сравнении организационно-правовой формы важно указать, что хозяйственные товарищества и хозяйственные общества, имея много общего, вместе с тем обладают существенными различиями, которые состоят в следующем:²

Хозяйственные товарищества представляют собой, прежде всего объединение лиц (участники должны непосредственно участвовать в деятельности товарищества), тогда как хозяйственные общества – это объединение капиталов (достаточно внести вклад в уставный капитал).

Учредителями товарищества могут быть только юридические лица и предприниматели без образования юридического лица, в то время как создать хозяйственное общество может любое лицо.

¹ Шепеленко Г.И. Экономика, организация и планирование производства на предприятии: учебное пособие. 6-е изд., доп. и перераб. Ростов н/Д: Феникс, 2010. С. 148.

² Куликов В.В. Организационно - правовые формы коммерческой деятельности в России. М.: «ИНФРА – НОРМА», 2005. С. 263.

Учредители товарищества солидарно несут субсидиарную (дополнительную) ответственность по обязательствам организации (т.е. при недостаточности имущества должника-товарищества оставшаяся часть долга покрывается за счет имущества учредителя), участники же хозяйственного общества несут риск убытков лишь в рамках вклада, внесенного в уставный капитал (за исключением общества с дополнительной ответственностью).

Есть и внутренние различия. Так, в товариществе на вере (коммандитном товариществе), в отличие от полного товарищества наряду с полными товарищами существуют рядовые вкладчики - физические или юридические лица, которые несут риск убытков, связанных с предпринимательской деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов, но участия в этой деятельности они не принимают.

Полное товарищество - это объединение двух или более лиц для ведения предпринимательской деятельности на совместной основе в соответствии с заключенным между ними договором и несущие неограниченную солидарную ответственность не только вложенным капиталом, но и всем своим имуществом.

Одним из основных понятий, характеризующий полное товарищество, является складочный капитал. Складочный капитал образуется в результате внесения учредителями товарищества своих вкладов, и его величина, по крайней мере, в начальный период деятельности, определяет финансовые возможности организации, образуя материальную базу ее функционирования. Соотношение вкладов участников определяет, как правило, распределение прибыли и убытков товарищества, а также права участников на получение части имущества или ее стоимости при выбытии из товарищества. Общая же величина складочного капитала в дальнейшем особой роли не играет, формируя только условие для распределения прибыли между участниками¹.

¹ Волков О.И. Экономика предприятия (фирмы): учебник для вузов. М.: Инфа-М, 2007. С. 365.

Полному товариществу не требуется устав. Оно создается и действует на основе учредительного договора, подписываемого всеми участниками. В учредительном договоре указывается наименование товарищества, место его нахождения, порядок управления его деятельностью, размер и состав складочного капитала товарищества, порядок изменения доли каждого из его участников, а также сведения об ответственности участников полного товарищества за нарушение обязанностей по внесению вкладов и др.

Участие в полном товариществе налагает довольно жесткие обязанности. Так, запрещено одновременное участие более чем в одном полном товариществе (ввиду особого характера ответственности по обязательствам последнего). Участник не имеет права без согласия остальных участников совершать от своего имени сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества. К моменту регистрации товарищества каждый участник обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал (остальная часть вносится в соответствии с учредительным договором). Кроме того, каждый товарищ должен участвовать в его деятельности в соответствии с учредительным договором¹.

Полное товарищество является юридическим лицом, самостоятельной фирмой, обладает набором прав, позволяющих ему выступать в качестве субъекта хозяйственной деятельности. Управление деятельностью товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Каждый участник имеет один голос и вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел и вправе действовать от имени товарищества, если учредительным документом не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам. При совместном ведении дел товарищества его участниками до совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества. Если

¹ Пивоваров С.Э. Международный менеджмент: учебник для вузов. СПб: Питер, 2006. С. 146.

ведение дел товарищества поручается одному или нескольким членам, то остальные члены для совершения сделки от имени товарищества должны иметь доверенность от участника, на которого возложено ведение дел товарищества¹.

Касаемо прибыли и убытков полного товарищества, то они распределяются между участниками пропорционально их долям в складочном капитале. Ответственность участников, выражается в субсидиарной ответственности своим имуществом по обязательствам товарищества. При недостаточности имущества товарищества для погашения долгов, учредители (участники) товарищества отвечают лично принадлежащим им имуществом, пропорционально сделанным в полное товарищество вкладам. Участник, выбывший из товарищества, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия.

Объединенное имущество, предназначенное для ведения предпринимательской деятельности, представляет собой общую долевую собственность и принадлежит всем участникам на паевой основе. Каждый участник имеет свою долю (пай), соответствующую его имущественному и денежному вкладам в товарищество. Доля отражает ту часть денежной стоимости имущества товарищества, которая принадлежит данному участнику.

Важнейшим вопросом является изменение состава участников полного товарищества. Участник вправе выйти из товарищества, учрежденного без создания срока, заявив не менее чем за 6 месяцев о своем намерении; если товарищество создано на определенный срок, то отказ от участия в нем допускается, лишь по уважительной причине. Вместе с тем предусматривается возможность исключения в судебном порядке кого-либо из участников по единогласному решению остальных участников. Выбывшему участнику, как правило, выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующему его доле в складочном

¹ Юркова Т.И. Экономика предприятия: учебное пособие. 2006. М.: Инфа-М. С. 56.

капитале. Доли участников наследуются и передаются в порядке правопреемства, но вступление наследника (правопреемника) в товариществе осуществляется только с согласия других участников. Наконец, возможен вариант изменения состава товарищей путем передачи одним из участников (с согласия остальных) своей доли в складочном капитале или ее части другому участнику или третьему лицу¹.

Ввиду чрезвычайно сильной взаимосвязанности товарищества и его участников, целый ряд событий, затрагивающий участников, может привести к ликвидации товарищества. К числу таковых относятся, в частности:

- 1) выход участника;
- 2) смерть участника - физического лица или ликвидация участника - юридического лица;
- 3) обращение кредитором кого-либо из участников взыскания на часть имущества товарищества;
- 4) открытые в отношении участника реорганизационных процедур по решению суда;
- 5) признание участника банкротом.

Однако если это предусмотрено учредительным договором или соглашением оставшихся участников, товарищество может продолжать работу. Также полное товарищество, как и любое юридическое лицо, может быть ликвидировано по решению его участников, по решению суда при нарушении требований законодательства и в соответствии с процедурой банкротства. Основанием ликвидации полного товарищества является также уменьшение числа его участников до одного (в течение 6 месяцев с момента такого уменьшения данный участник вправе преобразовать товарищество в хозяйственное общество).

Полные товарищества основаны на лично-доверительных отношениях, поэтому появились и развиваются как форма семейного предпринимательства, оказывающие в основном платные услуги.

¹ Титов В.И. Экономика предприятия: учебник. М.: Эксмо, 2008. С. 56.

Форма полного товарищества большого распространения не имеет в отрасли строительства, так как не ограничивает их ответственность по обязательствам товарищества, а государство не устанавливает для них никаких привилегий¹.

Второй вид товариществ - товарищество на вере (коммандитное) - отличается от полного тем, что наряду с полными товарищами в его состав входят участники-вкладчики, которые несут риск убытков в связи с деятельностью товарищества в пределах сумм внесенных ими вкладов, а также не принимают участие в предпринимательской деятельности.

Законодательно определено право вкладчика (коммандиста) товарищества на вере: получать часть прибыли, причитающуюся на его долю; знакомиться с годовыми отчетами и балансами; может по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад (порядок выхода и получения пая должны предусматриваться учредительным договором); может независимо от согласия других передавать участников свою долю в складочном капитале или ее часть другому коммандисту или третьему лицу, причем участники товарищества имеют преимущественное право покупки; в случае ликвидации товарищества коммандисты получают свои вклады из имущества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, в первую очередь (полные товарищи участвуют в распределении лишь имущества, оставшегося после этого, пропорционально их долям в складочном капитале, наравне с вкладчиками)².

Товарищество на вере предоставляет несколько большие возможности для управления имуществом и коммерческой деятельности, чем полное товарищество. К преимуществам такого типа товариществ, следует отнести то, что его участники освобождаются от двойного налогообложения. Они платят только подоходный налог и не платят налога на прибыль. Это своего

¹ Хозяйственные товарищества и общества URL: <http://www.nalog-nalog.ru> (дата обращения 15.05.2019).

² Сафронов Н.А. Экономика предприятия. М.: ИНФА-М, 2006. С. 64.

рода плата «за страх», т.е. плата за риск потерять свое имущество в результате возможного банкротства или других неудач¹.

Ликвидация коммандитного товарищества происходит по всем основаниям полного товарищества (но в денном случае сохранение его в составе хотя бы одного полного товарища и одного вкладчика образует достаточное условие для продления деятельности). Дополнительным основанием является выбытие всех вкладчиков (в данной ситуации допускается возможность преобразование коммандитного товарищества в полное)².

Следует отметить, что до недавнего времени учредительный договор наряду с уставом признавался учредительным документом также для обществ с ограниченной ответственностью. С 1 июля 2009 г. единственным учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является его устав (п. 1 ст. 89, п. 3 ст. ст. 11, 12 Закона об обществах с ограниченной ответственностью)³.

Учредительный договор имеет ряд собственных признаков включающие:

1) Многосторонний характер – учредительный договор создается двумя и более лицами, если юридическое лицо создается с единственным участником, то его учредительным документом будет устав.

По мнению Ю.В. Бахаревой, правовая природа учредительного договора заключается в том, что учредительный договор представляет собой двух или многостороннюю сделку организационного характера,

¹ Круглова Н.Ю. Основы бизнеса: учебник для вузов М.: Издательство РДЛ, 2005. С. 214.

² Пивоваров С.Э. Международный менеджмент: учебник для вузов. СПб: Питер, 2006. С. 362.

³ Федеральный закон от 30.12.2008 г. № 312-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 2009, № 1, Ст. 20.

направленную на создание правовых условий в целях осуществления совместной деятельности участниками сделки¹.

2) Взаимность - предполагает наличие для каждой из сторон договора не только прав, но и обязанностей, корреспондирующих друг другу. Применительно к специфике учредительного договора взаимность выражается в надлежащем участии в организации деятельности вновь созданного юридического лица, обязанности не злоупотребления правами участников и др².

3) Консенсуальность - так как признается заключенным в момент достижения соглашения по всем существенным условиям.

4) Фидуциарность - экономическая сущность и юридическая природа отношений учредителей (товарищей, членов) изначально обуславливают доверие и необходимость взаимного содействия участников при их реализации.

А.В. Ащаулов и И.Б. Смадыров отмечают, что для учредительного договора личность контрагента имеет существенное значение. Очевидно, что нормальная работа любой организации возможна при отсутствии сколько-нибудь серьезных внутренних конфликтов, которое изначально достигается путем установления лично-доверительных взаимоотношений между соучредителями юридического лица, а потому и договор, заключаемый между ними, носит фидуциарный характер. В подтверждение вышеизложенного можно привести некоторые положения ГК РФ о товариществах.

Так, в случае правопреемства (в порядке наследования имущества физического лица или реорганизации юридического лица) новое лицо может вступить в полное товарищество только с согласия других его участников (п. 2 ст. 78 ГК РФ). А поскольку в случае вступления нового члена в

¹ Бахарева Ю. В. Признание недействительными учредительных документов и актов государственной регистрации юридических лиц // Юридический мир. 2002. № 3. С. 63

² Шершеневич Г. Ф. Курс торгового права. Т. 1. М.: Юрайт, 2016. С. 214.

товарищество придется вносить изменения в учредительный договор, то и на заключение с таким новым лицом договора необходимо согласие всех прежних товарищей. Аналогичен порядок вхождения новых полных товарищей и в товарищество на вере в силу п. 2 ст. 82 ГК РФ.

5) Учредительный договор содержит в себе признаки договора в пользу третьего лица – в соответствии с п. 1 ст. 430 ГК РФ договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу¹.

б) Возмездность - заключая учредительный договор и совершая действия по созданию и регистрации юридического лица, его участники действуют, в первую очередь, в своих интересах, суть которых в создании нового субъекта права, в результате деятельности которого у учредителей могут возникнуть имущественные выгоды.

На взгляд А.В. Ашаулова и И.Б. Смадырова важным обстоятельством является вывод о том, что с момента регистрации учредительных документов учредительный договор приобретает черты договора присоединения. В силу п. 1 ст. 428 ГК РФ договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом².

Учредительный договор выполняет три функции:

1. Регламентирует обязательственные отношения, которые складываются между учредителями с момента заключения учредительного договора до государственной регистрации юридического лица.

¹ Брагинский М.И. Договоры, направленные на создание коллективных образований. М.: Статут, 2004. С. 163.

² Ашаулов А.В. Признаки учредительного договора // Актуальные проблемы правоуедения. 2006. № 1 (13). С. 167.

Договор устанавливает права и обязанности учредителей по совершению фактических и юридических действий, направленных на создание нового субъекта права, в том числе по формированию его уставного капитала, часть которого оплачивается к моменту регистрации (ст. 73 ГК), по подготовке пакета документов, требуемых для государственной регистрации юридического лица, и др.

2. Регламентирует корпоративные отношения, возникающие с момента государственной регистрации юридического лица между самим юридическим лицом, его учредителями и субъектами, осуществляющими функции его органов.

Корпоративными отношениями могут являться:

- 1) правовые связи между учредителями (участниками) юридического лица;
- 2) правовые связи между юридическим лицом и каждым из его учредителей (участников);
- 3) связи между юридическим лицом и каждым из субъектов, исполняющих функции органов юридического лица.

Содержание корпоративного отношения составляет целый комплекс взаимных корпоративных прав и обязанностей отдельных участников этого отношения¹.

3. После государственной регистрации нового субъекта права учредительный договор в качестве учредительного документа определяет правовой статус юридического лица.

Природа учредительного договора неразрывно связана с его функциями - необходимостью регламентировать комплекс обязательственных и корпоративных отношений, складывающихся в процессе создания и деятельности юридического лица, в процессе деятельности которого его учредители (участники договора) получают определенные имущественные выгоды. Участвуя в создании коммерческой

¹ Суворов Н.С. О юридических лицах по римскому праву. М., 2000. С. 106.

организации и внося вклады в её уставной капитал, каждый учредитель юридически закрепляет возможность получения прибыли от её деятельности. Тем самым каждая из сторон в учредительном договоре действует одновременно как в собственных интересах, так и в интересах других его участников и самого юридического лица.

2 Правовая природа учредительного договора

2.1 Содержание учредительного договора

Согласно российскому законодательству участниками учредительного договора могут быть физические и юридические лица, а также государственные и муниципальные органы, имеющие статус юридического лица и обладающие определенной правосубъектностью.

Учредительный договор может быть заключен между гражданами, между юридическими лицами, совместно гражданами и юридическими лицами. Стороны учредительного договора именуется учредителями, или участниками, и их договорные интересы совпадают и направлены на достижение общей цели - создание юридического лица.

Договор считается заключенным, когда между сторонами достигнуто соглашение по всем его существенным условиям в требуемой законом форме.

Учредительный договор является весьма сложным по своей юридической конструкции и действует на протяжении всей предпринимательской или иной деятельности юридического лица, он необходим для регистрации юридического лица и поэтому заключается в письменной форме путем составления единого документа, подписанного всеми его участниками.

Любой договор, как правило, состоит из следующих основных разделов:

- 1) вводная часть;
- 2) условия договора;
- 3) существенные условия договора;
- 4) обычные условия договора;
- 5) случайные условия договора;
- 6) адреса, банковские и иные реквизиты сторон;
- 7) подписи сторон

Вводная часть. При заключении учредительного договора граждане-учредители должны указать полностью свои имена, отчества и фамилии, гражданство, место жительства и паспортные данные. Если же учредителями являются юридические лица, то в договоре указываются их полные наименования, почтовые адреса, расчетные счета, а также фамилии и должности лиц, уполномоченных на подписание договора от имени данной организации.

Далее необходимо определить дату подписания договора. Она включает число, месяц и год, причем месяц указывается прописью.

Как правило, дата подписания договора является одновременно и датой его вступления в силу. Важность правильного указания даты объясняется тем, что если в тексте договора не содержится условия о более позднем вступлении в силу, права и обязанности становятся обязательными для сторон с момента подписания договора. Кроме того, с датой связан и момент окончания действия договора, если он определен определенным промежутком времени (годом, несколькими месяцами и т. д.), а не указанием на календарную дату, с наступлением которой договор прекращает свое действие.

Необходимым реквизитом договора является место его подписания, либо составления. Здесь необходимо указать название города или иного населенного пункта, в котором происходит совершение сделки.

Следующая часть договора – часть, в которой отражены условия на которых договор заключается. Как говорилось выше, все условия принято разделять на существенные, обычные и случайные.

По мнению Н.В. Козловой содержание учредительного договора в значительной степени определяется организационно-правовой формой создаваемого на его основе юридического лица. Существенные условия любого учредительного договора независимо от формы образуемого юридического лица перечислены в п. 2 ст. 52 ГК.

При создании коммерческой организации существенным для учредительного договора является также условие о распределении прибыли между учредителями (п. 1 ст. 50 ГК).

Для учредительных договоров о создании отдельных видов юридических лиц перечень существенных условий может быть расширен.

Так, помимо условий, названных в ст. 52 ГК, существенными для учредительного договора полного товарищества являются также условия:

- 1) о размере и составе складочного капитала товарищества;
- 2) о размере и порядке изменения долей каждого из полных товарищей в складочном капитале;
- 3) о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов;
- 4) об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов (п. 2 ст. 70 ГК).

В отличие от существенных, обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора.

К числу обычных условий относятся условия о цене, обычаи делового оборота, примерные условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати, если в договоре имеется отсылка к этим примерным условиям и т. д.

Вместе с тем, если стороны не желают заключить договор на обычных условиях, они могут включить в содержание договора пункты, отменяющие или изменяющие обычные условия, если последние определены диспозитивной нормой.

В ст. ст. 52 и 70 ГК, учредительный договор товарищества на вере должен содержать условие о совокупном размере вкладов командитистов (п. 2 ст. 83 ГК).

Случайными называют те условия, которые изменяют, либо дополняют обычные условия, выраженные диспозитивными нормами, а также условия, которые не предусмотрены законом, но которые стороны считают необходимым включить в свой договор.

Помимо информации о сторонах договора, которая отражена в преамбуле, важны сведения, которые содержатся в разделе «Адреса, банковские и иные реквизиты сторон».

Сведения, содержащиеся в данном разделе, необходимы сторонам для реализации их прав и обязанностей, предусмотренных договором.

Адрес необходим, например, для направления контрагентом предложения об изменении или расторжении договора. ГК не делает различий между фактическим и юридическим адресом. В нем существует лишь такое понятие как «место нахождения юридического лица», которое определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное. В Федеральном законе «О государственной регистрации юридических лиц» местом нахождения юридического лица считается адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица.

На практике место нахождения юридического лица, указанное в учредительных документах, часто не совпадает с фактическим (его иногда еще именуют почтовым) адресом. В таких случаях в договоре целесообразно указывать оба адреса.

Банковские реквизиты необходимы для проведения расчетов между сторонами.

Что касается подписей сторон, то они удостоверяют факт заключения договора и должны принадлежать именно тем лицам, которые указаны в преамбуле договора. Юридические лица и предприниматели скрепляют подпись печатью.

Опираясь на нормы ГК РФ, учредительный договор можно определить следующим образом, в соответствии с учредительным договором его участники (учредители) принимают на себя обязательство создать юридическое лицо и определяют порядок совместной деятельности, по его созданию, условия передачи ему своего имущества, участия в его деятельности и управления этой деятельностью, условия и порядок распределения между собой прибыли и убытков, а также выхода из состава юридического лица, также он вступает в силу с момента его подписания, если в самом договоре не оговорен другой срок.

2.2 Участники учредительного договора

В учредительном договоре, партнеры преследуют общую цель. Поэтому стороны в учредительном договоре именуется одинаково – «учредители» или «участники».

В корпоративном праве термин «учредитель» имеет несколько значений. В рамках настоящего исследования в качестве учредителя юридического лица рассматривается любой субъект гражданского права, который совершает сделки, иные юридически значимые и фактические действия, направленные на образование нового субъекта права, а именно: принимает решение о его создании, принимает (утверждает) его учредительные документы, передает ему в собственность (или на ином праве) часть своего имущества для формирования его уставного капитала.

Рассматривая механизм учреждения акционерного товарищества в дореволюционной России, Г.Ф. Шершеневич писал, что учредители объединяются для единичной операции, цель которой исчерпывается учреждением товарищества. Юридическая сущность взаимного соглашения учредителей сводится к принятию ими на себя совместных расходов и ответственности за все действия, направленные на достижение основной цели. Учредители несут самостоятельную ответственность друг перед другом за нарушение условий соглашения. Перед третьими лицами они отвечают как отдельные физические лица, а не в качестве представителей юридического лица.

Состав участников учредительного договора зависит от организационно-правовой формы создаваемого юридического лица. По общему правилу участниками учредительного договора могут выступать граждане и юридические лица, а также публично-правовые образования.

В ряде случаев законодатель устанавливает ограничения на участие отдельных категорий субъектов в учредительных договорах о создании некоторых видов юридических лиц. Например, учредительный договор об образовании полного товарищества вправе заключать только граждане-предприниматели и коммерческие организации (п. 4 ст. 66 ГК). Если иное не установлено законом, то участниками учредительного договора о создании товарищества на вере не могут являться государственные органы и органы местного самоуправления (абз. 3 п. 4 ст. 66 ГК). Финансируемое собственником учреждение может участвовать в учредительном договоре о создании товарищества на вере только с разрешения собственника его имущества, если иное не установлено законом (абз. 4 п. 4 ст. 66 ГК).

Публично-правовые образования могут выступать в качестве вкладчиков в коммандитных товариществах. В этом случае от имени публичного собственника действуют соответствующие государственные органы (органы местного самоуправления) или иные субъекты, уполномоченные распоряжаться государственным (муниципальным)

имуществом (ст. 125 ГК). Однако сами по себе государственные органы и органы местного самоуправления независимо от наличия или отсутствия у них прав юридического лица не могут являться вкладчиками в товариществах на вере, если только иное прямо не установлено законом (абз. 3 п. 4 ст. 66 ГК).

Существенным условием учредительного договора о создании полного товарищества, необходимым в силу закона, является указание о том, что каждый учредитель обязан внести не менее половины своего вклада в уставный капитал юридического лица к моменту его регистрации (п. 2 ст. 73 ГК). Отмеченная обязанность является элементом содержания обязательственного правоотношения, и ее исполнения вправе требовать друг от друга только участники учредительного договора.

После государственной регистрации юридического лица обязанность участников по формированию его уставного капитала становится элементом содержания корпоративного правоотношения. Поэтому ее исполнения вправе требовать как сами учредители, так и созданное ими юридическое лицо. За неисполнение данной обязанности учредители несут ответственность перед юридическим лицом.

Согласно п. 2 ст. 73 ГК часть вклада, не внесенная учредителем полного товарищества, должна быть внесена им в сроки, установленные учредительным договором. При невыполнении указанной обязанности учредитель обязан уплатить созданному товариществу неустойку в размере 10% годовых с невнесенной части вклада и возместить причиненные убытки, если иные последствия не установлены учредительным договором.

Помимо прав и обязанностей по формированию уставного капитала участники учредительного договора как субъекты корпоративных правоотношений имеют и другие имущественные права и обязанности. Так, любой участник хозяйственного товарищества вправе принимать участие в распределении прибыли (п. 1 ст. 67 ГК).

Все участники товарищества обязаны не разглашать конфиденциальную информацию о его деятельности (п. 2 ст. 67 ГК).

Важные юридические особенности корпоративного правоотношения обусловлены правами участников товарищества по управлению делами юридического лица. Среди них существенное значение имеют права по формированию органов юридического лица, а также его ревизионных и иных контролирующих органов. Наибольший интерес представляют права в соответствии с которыми участники влияют на осуществление юридическим лицом принадлежащих ему гражданских прав и обязанностей. В частности, в соответствии со ст. 72 ГК при совместном ведении дел полного товарищества его участниками для совершения каждой сделки от имени товарищества требуется согласие всех участников товарищества.

Таким образом, один участник корпоративного правоотношения, используя право, предоставленное ему законом и учредительным договором, влияет на формирование воли созданного с его участием юридического лица, являющегося его контрагентом в данном правоотношении.

Такая ситуация нетипична для гражданско-правового регулирования, основанного на самостоятельности и независимости друг от друга субъектов гражданских правоотношений. Однако тот факт, что права, обуславливающие это своеобразие, возникают и существуют благодаря гражданско-правовой сделке (учредительному договору), позволяет говорить о корпоративном правоотношении как особой разновидности гражданских правоотношений¹.

Наряду с правом участия в управлении учредители (участники) товарищества имеют право получать информацию о его деятельности, знакомиться с бухгалтерскими книгами, иной документацией и пр. (ст. 67 ГК).

¹ Суханов Е.А. Гражданское право. Том 4: Обязательственное право: М.: Волтерс Клувер, 2008. С. 132.

Требования участников товариществ друг к другу могут вытекать из юридических составов, элементом которых помимо факта их участия в одном юридическом лице могут выступать их правомерные действия. Участник полного товарищества, возместивший (вследствие недостаточности у товарищества имущества) в полном объеме убытки, причиненные товариществом третьему лицу, вправе в порядке регресса взыскать понесенные им расходы с других полных товарищей (солидарных должников). Как видно, солидарный характер обязанности участников полного товарищества является следствием их принадлежности к полному товариществу.

Изложенные обстоятельства исключают возможность характеристики учредительного договора как договора в пользу третьего лица (ст. 430 ГК). В отличие от последнего учредительный договор может породить у юридического лица право требования к кому-либо из его участников только после акта государственной регистрации создаваемого юридического лица. Кроме того, в договоре в пользу третьего лица должник не приобретает никаких прав по отношению к третьему лицу - выгодоприобретателю, тогда как после акта государственной регистрации у юридического лица на основе учредительного договора возникают не только права, но и обязанности. Например, после регистрации юридического лица участник учредительного договора приобретает право требовать исполнения возложенных на него функций; у товарищества появляется обязанность выплатить участнику, заявившему о своем выходе из него, стоимость доли этого участника в складочном капитале (п. 1 ст. 78 ГК) и пр.

Итак, мы рассмотрели правовую природу учредительного договора, можно сказать, что учредительный договор по своему содержанию похож на договор полного товарищества. Учредительный договор, как и большинство документов, вступает в законную силу с момента его подписания и устанавливает обязательственные отношения между учредителями. Учредительные договоры состоят из 3 основных разделов. Все стороны

учредительного договора именуется одинаково - учредители. Рассмотрев структуру и содержание договора, узнали, что законодатель регламентирует в большей степени форму и содержание договора, то структура определяется сторонами.

2.3 Отличительны черты учредительного договора от договора о создании юридического лица

В правовой литературе понятия «учредительный договор» и «договор о совместной деятельности по созданию юридического лица» нередко смешиваются, а устоявшиеся легальные термины, применяемые для их обозначения, употребляются как синонимы¹. Действительно, учредительный договор обладает многими признаками, сходными с признаками договора о совместной деятельности по созданию юридического лица. Оба договора направлены на создание нового субъекта права и являются по своей природе консенсуальными, многосторонними, взаимными и фидуциарными сделками.

Согласно ст. 52 ГК РФ учредительным признается договор, в соответствии, с условиями которого учредители обязуются создать юридическое лицо, а также определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Учредительным договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава. Рассматривая договор о создании юридического лица, прежде всего, следует отметить то, что такой договор в обязательном порядке предусмотрен лишь в отношении акционерных обществ, при их создании. Согласно п. 1 ст. 98 ГК РФ, п. 5 ст. 9 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» договором о создании

¹ Степанов Д. Срок действия учредительного договора // Журнал для акционеров. 1999. № 9 (89). С. 29.

акционерного общества признается договор, определяющий порядок осуществления учредителями совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, категории и типы акций, подлежащих размещению среди учредителей, размер и порядок их оплаты, права и обязанности учредителей по созданию общества. При этом делается специальное пояснение о том, что договор о создании акционерного общества не является учредительным документом общества. В ч. 1 ст. 98 ГК РФ содержится во многом аналогичное определение договора о создании акционерного общества, за исключением указания на то, что договор определяет порядок осуществления учредителями совместной деятельности по созданию, а не учреждению акционерного общества.

Как видно из определений договоров, учредительный договор обладает очень большим сходством с договором о создании юридического лица. Так, оба договора направлены на создание (а точнее - учреждение) юридического лица корпоративного типа (основанного на членстве (участии)) и являются по своей природе консенсуальными, многосторонними, фидуциарными договорами. Оба договора содержат элементы договора в пользу третьего лица. Кроме того, оба договора не могут быть отнесены ни к числу возмездных, ни к числу безвозмездных в классическом их понимании, поскольку предоставление по этим договорам (которое не всегда может быть, но всегда предполагается или допускается в будущем) не является встречным для участников договора. Наоборот, соответствующая встречность предоставления наблюдается в отношениях между учредителями и юридическим лицом, при получении учредителями доли (пая) в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) в обмен на свой вклад в указанный капитал (фонд).

Вывод о том, что сфера действия учредительного договора не исчерпывается созданием юридического лица, а распространяется, помимо прочего, на весь процесс учреждения юридического лица, следует из самого названия договора. Что касается сферы действия договора о создании

юридического лица, то здесь следует указать на то, что Закон «Об акционерных обществах» расширил ее по сравнению с Гражданским кодексом Российской Федерации, распространив на весь процесс учреждения акционерного общества, не ограничиваясь лишь созданием общества. Это связано с тем, что, исполняя договорные обязательства, каждый учредитель действует как в интересах юридического лица и других учредителей, так и преследует собственные цели. Внося имущественный вклад в уставный (складочный) капитал (паевой фонд) и (или) в имущество коммерческой организации, учредитель юридически закрепляет свое право на получение прибыли от ее деятельности. При создании некоммерческой организации учредители, внося вклады в ее паевой фонд и (или) в ее имущество, также имеют возможность получить известное материальное удовлетворение, например в виде части прибыли от ее деятельности (п. 5 ст. 116 ГК РФ), безвозмездных услуг (п. 1 ст. 123 ГК РФ) и т. д. В самом общем виде можно сказать, что при создании юридического лица учредители взамен своего вклада получают долю участия в деятельности юридического лица.

Но есть между ними и существенные различия. Во-первых, договор о создании юридического лица регламентирует только обязательственные отношения между учредителями в процессе создания юридического лица. В то же время учредительный договор регулирует не только обязательственные отношения, которые возникают между учредителями после его заключения в рамках совместной деятельности по созданию юридического лица, но также по общему правилу отношения, возникающие между учредителями (участниками), юридическим лицом и третьими лицами после государственной регистрации юридического лица в течение всего срока существования юридического лица, за исключением определенных случаев. В связи с этим необходимо сделать два пояснения - по одному в отношении каждого из договоров. В отношении договора о создании юридического лица распространено мнение о том, что действие данного договора прекращается в момент государственной регистрации создаваемого юридического лица.

Действительно, согласно п. 3 ст. 49 ГК РФ правоспособность юридического лица (а следовательно, и само юридическое лицо) возникает в момент его создания, который в соответствии с п. 2 ст. 51 ГК РФ определяется днем внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц, из чего можно сделать вывод о том, что процесс создания юридического лица завершается в момент внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ.

Однако, как уже говорилось, договор о создании юридического лица в действительности регулирует не только отношения по созданию юридического лица, но и иные отношения по его учреждению.

Другими словами, название договора о создании юридического лица не отражает его предмета в полной мере. Однако думается, название «договор о создании» (а не «договор об учреждении») выбрано сознательно во избежание смешения его с учредительным договором.

По мнению С. Е. Жаринова, указанный договор сохраняет силу до момента выполнения конкретных, определенных учредителями условий т. е. допускает возможность прекращения договора до момента полной оплаты уставного (складочного) капитала (паевого фонда), с чем мы категорически не согласны¹. Этому есть и логическое обоснование. Обязанность по внесению вкладов в уставный капитал, выборам органов управления юридического лица и т. п. не могут одновременно прекратиться, не будучи исполненными в полном объеме всеми учредителями, и перейти из разряда договорных обязательств во внедоговорные.

Применительно к учредительному договору следует заметить, что прекращение его действия не всегда связано с прекращением действия юридического лица. В случае, когда в юридическом лице остается один участник, это автоматически влечет прекращение учредительного договора, что объясняется природой любого договора. Вместе с тем вызывает недоумение содержание абз. 2 п. 1 ст. 86 ГК РФ, согласно которой

¹ Жаринов С.Е. Договор о создании акционерного общества // Законодательство. 1999. № 7. С.54.

командитное товарищество сохраняется, если в нем остаются, по крайней мере, один полный товарищ и один вкладчик. Возникает абсурдная ситуация: либо товарищество продолжает действовать без учредительных документов, либо учредительный договор сохраняет свое действие, имея одного участника, либо участником учредительного договора, непонятно по каким причинам, должен становиться командитист. Выход видится один - в исключении указанной правовой нормы из абз. 2 п. 1 ст. 86 ГК РФ. Во-вторых, правовой целью, каузой учредительного договора служит не только создание учредителями юридического лица, но и их участие в его деятельности (наряду с другими участниками, вошедшими в состав юридического лица позднее). Кроме того, учредительный договор может в иных формах закреплять статус юридического лица, например путем закрепления объема его правоспособности. В-третьих, учредительный договор не только содержит элементы договора в пользу третьего лица - создаваемого субъекта права, но и возлагает на него определенные обязательства в интересах учредителей. Данная особенность учредительного договора обусловлена его специфическими функциями регламентации корпоративных отношений, возникающих после государственной регистрации юридического лица. В-четвертых, в отличие от договора о создании юридического лица сведения, содержащиеся в учредительном договоре, ни при каких условиях не могут составлять коммерческую тайну в силу прямого указания закона¹.

В-пятых, договор о создании юридического лица в отличие от учредительного договора может заключаться не только в письменной, но и в устной форме. Это связано с тем, что, по нашему твердому убеждению, указанный договор фактически заключается при создании любого юридического лица корпоративного типа. Однако, в силу того что законодательно урегулирован только договор о создании акционерного

¹ Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» // Собрание законодательства Российской Федерации, 2004, № 32, Ст. 3283.

общества, и требования об обязательной письменной форме содержатся лишь в отношении данного договора. Во всех остальных случаях при несоблюдении письменной формы договора о создании юридического лица наступают последствия, предусмотренные ст. 162 ГК РФ¹.

Все перечисленные отличия, за исключением пятого, вытекают из того факта, что учредительный договор является учредительным документом, а договор о создании юридического лица к числу таких не относится. Представляет определенный интерес определение природы учредительного договора и договора о создании юридического лица. Большое число ученых придерживаются мнения, согласно которому договор о создании юридического лица (в частности, акционерного общества) является разновидностью договора о совместной деятельности, в то время как учредительный договор следует отнести к самостоятельному типу гражданско-правовых договоров².

Существует и другая точка зрения, в соответствии с которой оба договора (и договор о создании юридического лица, и учредительный договор) относятся к числу договоров о совместной деятельности (договоров простого товарищества).

Мнение о том, что договор о создании юридического лица (в частности, акционерного общества) — договор о совместной деятельности, содержится также в п. 6 Постановления Пленума ВАС РФ от 18.11.2003 N 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах».

Вместе с тем в п. 1 ст. 1041 ГК РФ прямо говорится о том, что «по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица...». Другими

¹ Тюкавкин-Плотников А.А. Правовое положение производственного кооператива как субъекта предпринимательской деятельности. Иркутск, 2003. С. 45.

² Суханова Е.А. Гражданское право: Учебник. Т. 2. М., 1993. С. 371-372.

словами, на основе договора, регулируемого главой 55 ГК РФ, «осуществляется совместная деятельность его участников без создания для этой цели юридического лица»¹.

И.В. Елисеев полагает, что «буквальное толкование п. 1 ст. 1041 ГК РФ позволяет сделать вывод лишь о том, что само по себе объединение товарищей не является юридическим лицом». Что же касается возможных целей деятельности такого неправосубъектного объединения, то никаких ограничений на создание юридических лиц, по его мнению, закон формально не предусматривает

Однако нами уже отмечалось, что договор о создании юридического лица прекращает свое действие не в момент государственной регистрации, а в момент выполнения участниками своих обязательств по договору, в том числе обязанностей по внесению вкладов в уставный (складочный) капитал (паевой фонд) и (или) в имущество юридического лица. И здесь в отношении между учредителями уже в любом случае вмешивается третье лицо — созданная ими организация. Показательно, что И. В. Елисеев сам признает, что «нормы гл. 55 ГК РФ о договорах простого товарищества не лучшим образом приспособлены для регулирования отношений участников в процессе деятельности созданного ими юридического лица»².

Более того, и договор о создании юридического лица, и учредительный договор берут свое историческое начало именно из договора простого товарищества. Договор о создании юридического лица и учредительный договор, как уже говорилось, отличаются от договора простого товарищества тем, что ставят своей целью именно создание юридического лица. Они не нацелены на совместную деятельность без образования юридического лица. Все три вида договоров соотносятся друг с другом так же, как, например, выступают по отношению друг к другу договоры подряда и возмездного

¹ Гражданское право: Учебник. Ч. 2. Обязательственное право. М., 1998. С. 158.

² Семеусов В. А. Граждане как субъекты индивидуального предпринимательства. Иркутск, 1999. С. 63.

оказания услуг. По этой причине следует не только более детально определить характеристики и содержание договора о создании юридического лица и учредительного договора, но и внести дополнение в гл. 55 ГК РФ следующего содержания: «К договорам о создании юридического лица, а также к учредительным договорам положения, предусмотренные настоящей главой, применяются, если это не противоречит правилам настоящего Кодекса и других федеральных законов об этих договорах, а также особенностям предмета этих договоров»¹.

Итак, учредительный договор и договор о создании юридического лица имеют близкую правовую природу, в силу этого - большое число общих признаков; основные отличия сводятся к тому, что первый договор относится к числу учредительных документов, а второй - нет. По этой причине совместная деятельность, осуществляемая учредителями юридического лица до его государственной регистрации, и по учредительному договору, и по договору о создании юридического лица абсолютно одинакова.

2.4 Сравнительная характеристика учредительного договора, устава и договора об учреждении общества

Учредительный договор - правовой акт, которым стороны (учредители) обязуются создать юридическое лицо и определяют порядок совместной деятельности по его созданию, деятельности, реорганизации и ликвидации.

Статья 52 части первой Гражданского кодекса РФ определяет, что юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора.

Как и любой гражданско-правовой договор учредительный договор содержит в себе определенные условия - существенные, обычные дополнительные.

¹ Ламм Т.В. Многосторонние договоры в гражданском праве: Общие положения. Иркутск, 2002. С. 65-66.

Устав по своей юридической природе является особым видом документа. На него не распространяются требования, предъявляемые к договорам.

Отличие учредительного договора и устава состоит, прежде всего, в их содержании. В учредительном договоре должны содержаться условия об обязательстве образовать юридическое лицо, определение порядка совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему имущества учредителями и участия в его деятельности, а также условия и порядок распределения прибыли и убытков между участниками, управления им и выхода учредителей (участников) из его состава. Данное положение закреплено в общих нормах, регулирующих положения о юридических лицах. В этом разделе не содержатся нормы о содержании устава организации. Сведения, которые должны содержаться в уставе, указываются в нормах, посвященных конкретной организационно - правовой форме юридического лица. Например, устав акционерного общества должен содержать следующие сведения:

1. полное и сокращенное фирменные наименования общества;
2. место нахождения общества;
3. тип общества (открытое или закрытое);
4. количество, номинальную стоимость, категории (обыкновенные, привилегированные) акций и типы привилегированных акций, размещаемых обществом;
5. права акционеров - владельцев акций каждой категории (типа);
6. размер уставного капитала общества;
7. структуру и компетенцию органов управления общества и порядок принятия ими решений;
8. порядок подготовки и проведения общего собрания акционеров, в том числе перечень вопросов, решение по которым принимается органами управления общества квалифицированным большинством голосов или единогласно;

9. сведения о филиалах и представительствах общества;
10. иные положения, предусмотренные настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

Отличительным признаком является и порядок принятия устава и учредительного договора. Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками).

При заключении учредительного договора применяются общие правила заключения договоров. Данный договор считается заключенным, с момента достижения соглашения по всем существенным условиям. Устав учреждается на общем собрании.

Отличие состоит и в том, что устав должен принимается всеми учредителями организации, а учредительный договор нет, как например, в командитном товариществе. Отличие учредительных документов состоит в порядке их отмены. При расторжении учредительного договора применяются правила о расторжении сделок.

Особый порядок признания устава и учредительного договора недействительными. Признание учредительного договора недействительным подчиняется общим правилам о недействительности сделок. Сделка недействительна по основаниям, установленным настоящим Кодексом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка). Требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено лицами, указанными в настоящем Кодексе. То есть в данном случае применяются общие правила главы 9 ГК РФ.

Так как устав не является сделкой правила главы 9 ГК РФ применяться не могут. Для признания устава недействительным нужно доказать, что его содержание противоречит нормативным предписаниям закона, что сказано в Постановлении ФАС Волго-Вятского округа от 05.05.2006 по делу № А43-25365/2005-1-759: «Устав общества с ограниченной ответственностью является локальным нормативным документом, обязательным для всех

участников данного общества и для самого общества. Требования к его содержанию определены в пункте 2 статьи 12 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», в силу которого устав общества наряду с обязательными требованиями, перечисленными в названной статье, может содержать иные положения, не противоречащие иным федеральным законам. Следовательно, для признания устава недействительным нужно доказать, что содержащиеся в нем положения противоречат императивным предписаниям законодательства. Постановлении ФАС Волго-Вятского округа от 05.05.2006 по делу № А43-25365/2005-1-759».

В отличие от устава учредительный договор регламентирует обязательственные отношения, возникающие между учредителями с момента заключения договора до момента государственной регистрации юридического лица. После государственной регистрации юридического лица, как учредительный договор, так и устав закрепляют правовой статус самого юридического лица и регламентируют корпоративные отношения, возникающие между самим юридическим лицом, его учредителями (участниками) и субъектами, осуществляющими функции его органов. Не случайно содержание учредительного договора и устава во многом совпадает.

Ранее, как нам известно, в такой организационно-правовой форме юридического лица, как «Общество с ограниченной ответственностью» в качестве учредительных документов был использован наряду с уставом – учредительный договор, в том случае, когда возникали расхождения между условиями учредительного договора и положениями устава, следовало руководствоваться положениями устава. Данный подход обусловлен тем, что устав является учредительным документом для подавляющего большинства юридических лиц, а также в том случае, когда учредительный договор прекращает свое действие в связи с тем, что в корпорации остается один, единственный участник.

Законодатель, в конечном счете, отказался от требования в наличии учредительного договора и устава одновременно, в обществе с ограниченной ответственностью оставив при этом устав. Целью решения данного вопроса состояла в упрощении документов юридического лица и исключения различных противоречий, возникающие в учредительных документах.

Однако в германском праве, юридическое лицо с конструкцией общества с ограниченной ответственностью имеет в качестве создания юридического лица единственный учредительный документ – учредительный договор, который выполняет и функции устава¹.

В обществах с ограниченной ответственностью, состоящих из одного лица, место учредительного договора занимает одностороннее заявление учредителя, с теми же требованиями, которые предъявляются к учредительному договору.

В англо-американском праве компании с ограниченной ответственностью участников, приблизительно соответствуют компаниям с ограниченной ответственностью участников европейского континентального права, и имеют два учредительных документа: в Англии меморандум и внутренний регламент, в США – устав и внутренний регламент.

Меморандум (устав) – регулируют внешние отношения компании с третьими лицами, также они определяют цель деятельности, наименование, место нахождения органа управления, размер уставного капитала, размеры долей участников.

Регламент – рассматривается в качестве договора компании с ее участниками и регулирует внутренние отношения².

Заметим, что конструкция юридического лица с ограниченной ответственностью является популярной в различных странах, однако учредительные документы отличаются, во многом это зависит от наличия

¹ Hueck G., Windbichler Ch. Gesellschaftsrecht. Ein Studienbuch. 20. Aufl. Munchen, 2003. P. 156.

² Pennington R. Company Law. 7th ed. London, Dublin, Edinburgh, 1995. P. 74.

торгового кодекса, например в таких странах, как Германия, Франция. В России торговое право не развито, это затрудняет возможность применения зарубежного опыта, а «предложения включить в ГК РФ корпоративные отношения по существу обозначает распространение гражданского законодательства на внутрикорпоративные отношения, которые по своей природе вообще не могут быть предметом гражданского права» - такова точка зрения отечественного цивилиста В.П. Мозолина¹.

С изменением законодательства с 1 июля 2009 года учредительными документами общества с ограниченной ответственностью наряду с уставом стал договор об учреждении общества, который заменил учредительный договор.

Учредительный договор должен был соответствовать следующим требованиям:

«В учредительном договоре юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида».

Учредительный договор при изменении любых данных, содержащихся в нем, подлежал обязательной регистрации в налоговых органах, так же как и второй учредительный документ Обществ с несколькими участниками – Устав Общества.

Основные положения о договоре об учреждении общества с ограниченной ответственностью содержатся в ст.11 «Закона об ООО». Учредители общества заключают в письменной форме договор об учреждении общества, который должен отражать следующие ключевые моменты:

¹ Мозолин В.П. Роль гражданского законодательства в регулировании комплексных имущественных отношений // Журнал российского права. 2010. №1. С. 27.

1. порядок осуществления учредителями совместной деятельности по учреждению общества,
2. размер уставного капитала общества,
3. размер и номинальную стоимость доли каждого из учредителей общества,
4. размер, порядок и сроки оплаты таких долей в уставном капитале общества.

Основное отличие договора об учреждении от учредительного договора, действующего до 1 июля 2009 года – его статус. Договор об учреждении Общества является гражданско-правовым договором многостороннего характера, который заключается путем составления одного документа. Такой договор должен отвечать общим требованиям, предъявляемым ГК РФ к договорам и сделкам, а также отражать особенности, предусмотренные «Законом об ООО» для данного договора. При этом он не является учредительным документом и не регистрируется налоговыми органами.

Договор об учреждении имеет целью регулирование деятельности учредителей по созданию общества с ограниченной ответственностью. После регистрации общества и приобретения им статуса юридического лица совместная деятельность по его созданию завершается, а соответственно прекращается действие договора в связи с его исполнением, достижением поставленной цели.

Однако договор не прекращает своего действия после создания Общества, поскольку совместная деятельность учредителей по созданию Общества является лишь одним из элементов комплексного предмета данного договора. Договор об учреждении сохраняет юридическое значение в качестве документа, содержащего сведения о создании общества и об условиях, на которых оно учреждалось. Эти положения не теряют своего значения вплоть до прекращения существования Общества.

Каково же значение договора о создании общества после завершения процесса его учреждения? Рассматривая договор как гражданско-правовую сделку (двустороннюю или многостороннюю - в зависимости от числа учредителей, подписавших его), необходимо учитывать его специфику, связанную с предметом и целью договора - создание общества с ограниченной ответственностью, нового субъекта права. Между учредителями общества, подписавшими договор, возникают обязательственные отношения, вытекающие из гражданско-правовой сделки. Между учредителями и обществом - после его государственной регистрации - устанавливаются корпоративные отношения, в рамках которых участники имеют обязательственные права по отношению к обществу, но иного характера, вытекающие из права участия в нем.

Однако с прекращением действия договор, подписанный учредителями, не утрачивает своего юридического значения. Необходимость документального подтверждения зафиксированных в нем данных возникает порой и после создания общества. В частности договор об учреждении является одним из документов, наряду с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, который свидетельствует о размерах вкладов учредителей в уставной капитал Общества. Сведения о размере и номинальной стоимости доли каждого участника общества вносятся в единый государственный реестр юридических лиц в соответствии с федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц. При этом сведения о номинальной стоимости долей участников общества при его учреждении определяются исходя из положений договора об учреждении общества.

Кроме того, при совершении сделок по переходу долей в уставном капитале Общества, данная процедура будет невозможна, если отсутствует договор об учреждении Общества. В соответствии с пунктом 13 статьи 21 Федерального Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», в случае, если доля или часть доли в уставном капитале общества отчуждается

учредителем общества, учрежденного несколькими лицами, его полномочия подтверждаются нотариально удостоверенной копией договора об учреждении общества, а также выпиской из единого государственного реестра юридических лиц, составленной не ранее чем в течение тридцати дней до дня обращения к нотариусу для нотариального удостоверения сделки.

Этот же порядок представления документов действует и для Обществ, зарегистрированных до 1 июля 2009 года, у которых на момент создания был заключен не договор об учреждении, а учредительный договор. В данном случае право участника на распоряжение долей будет подтверждаться последним, зарегистрированным в налоговом органе учредительным договором.

Подводя итоги рассмотрению отличий учредительного договора, устава и договора об учреждении, заключаемого учредителями обществ с ограниченной ответственностью после 1 июля 2009 года, можно отметить, что новый договор во многом отражает те же вопросы, что и прежний учредительный договор. Однако при этом договор об учреждении имеет совершенно иной статус, порядок заключения, расторжения и действия. Несмотря на то, что договор об учреждении не является учредительным документом, и его регистрация в налоговых органах не требуется, это не освобождает учредителей от необходимости его заключения при создании Общества с ограниченной ответственностью и не уменьшает его юридического значения для дальнейшего функционирования организации.

3 Особенности правового регулирования учредительных договоров коммерческих, юридических лиц

3.1 Внесение изменений в учредительный договор

Любой участник юридического лица, созданного на основе учредительного договора, вправе свободно выйти из него независимо от согласия других участников (п. 1 ст. 77). Законом могут быть установлены лишь порядок и сроки выхода участников.

Рассматривая на примере товарищества изменения учредительного договора, можно сказать, что отказ от участия в полном товариществе, учрежденном без указания срока, должен быть заявлен не менее чем за шесть месяцев до фактического выхода из товарищества. Досрочный отказ от участия в товариществе, учрежденном на определенный срок, допускается лишь по уважительной причине (п. 1 ст. 77 ГК).

Участники товариществ, вправе распоряжаться своей долей, в том числе путем совершения различных сделок по ее отчуждению (купли-продажи, дарения и др.). По общему правилу участники товариществ могут совершать такие сделки с согласия других товарищей (ст. 79 ГК).

При отчуждении доли в полном объеме, место участника, осуществившего отчуждение доли, занимает ее приобретатель, к нему переходят корпоративные права и обязанности. При частичном отчуждении доли, участник совершивший отчуждение части доли, остается участником корпоративного правоотношения наряду с приобретателем этой части. Иначе говоря, приобретая долю (часть доли), субъект становится правопреемником отчуждателя доли (части доли).

При обращении взыскания на долю со стороны его кредиторов гражданин или юридическое лицо может утратить свое право участия в товариществе (ст. 80 ГК). Аналогичным образом юридическое лицо может утратить право участия в ассоциации или объединении. В этих случаях участниками корпоративного образования становятся лица, приобретшие долю на торгах.

Изменение состава участников учредительного договора может иметь место также вследствие вступления в товарищество наследников умершего гражданина-участника либо правопреемников реорганизованного участника -

юридического лица (п. 2 ст. 78 ГК). Для вступления наследников (правопреемников) в товарищество во всех случаях требуется согласие других участников.

Основанием для изменения (расторжения) учредительного договора в судебном порядке может послужить требование об исключении участника из состава юридического лица (п.2 ст. 76, п. 2 ст. 123 ГК). Так, участники полного товарищества вправе требовать в судебном порядке исключения кого-либо из участников из товарищества по единогласному решению остающихся участников. Основанием для исключения товарища из состава полного товарищества является грубое нарушение этим участником своих обязанностей или обнаружившаяся у него неспособность к разумному ведению дел (п. 2 ст. 76 ГК). Требуя исключения участника из состава товарищества или объединения юридических лиц, участник учредительного договора опирается на отношения членства (принадлежности) к юридическому лицу (корпорации).

Изменения учредительного договора по причине перемен в составе участников вступают в силу для третьих лиц с момента государственной регистрации этих изменений (п. 3 ст. 52 ГК).

Еще одним из условий изменения договора простого товарищества является заключение участниками соглашения об изменении его условий, выхода одного или нескольких участников или вступления нового участника в состав участников договора. Изменение персонального состава участников возможно в силу лично-доверительного характера взаимоотношений товарищей только в случаях, если это предусмотрено условиями договора простого товарищества. Если такое условие отсутствует, то отказ товарища от дальнейшего участия в договоре влечет за собой его прекращение.

Последствия изменения договора простого товарищества выражаются в части отношений участников товарищества с третьими лицами «внешние отношения», а также в части «внутренних отношений» участников товарищества по разделу общего имущества товарищества.

В этой связи, необходимо учитывать, что при внесении изменений и дополнения в договор простого товарищества его отдельные положения являются императивными, а значит, не могут быть изменены в договорном порядке. Так, например, нормы об ответственности являются императивными и не могут быть изменены по соглашению сторон.

В литературе существует точка зрения, если в договоре простого товарищества условие о возможности исключения участника отсутствует, применение нормы пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ, в соответствии с которой: «В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным».

Имеется в виду, что каждый участник товарищеского соглашения является самостоятельной стороной, а потому несколько товарищей вместе могут потребовать расторжения договора в отношении одного участника, существенно нарушающего свои обязательства, вследствие чего товариществу причиняется значительный ущерб¹.

Вышеназванный вопрос никак не урегулирован специальными нормами гражданского законодательства о договоре простого товарищества (о возможности исключения участниками товарищества одного из участников, не исполняющего или ненадлежащим образом исполняющего свои обязательства).

Представляется, что положение о возможности исключения участника из простого товарищества должно быть предусмотрено в договоре. Такое условие договора не будет отклонением от законодательства, поскольку, большинство норм закона, регулирующих деятельность простого товарищества, являются диспозитивными, а также оно соответствует общему принципу свободного осуществления гражданами и юридическими лицами

¹ Шиткина И.С Научно-практическое пособие «Объединения предпринимателей: ассоциации, холдинги, финансово-промышленные группы, простое товарищество». М.: Норма. 2001. С. 62.

принадлежащих им гражданских прав, в том числе и путем установления соответствующих самоограничений. Ведь в момент подписания договора участник заранее признает для себя возможность исключения и обязательность для него соответствующего решения товарищей. В договоре должны быть четко сформулированы основания, порядок и правовые последствия исключения участника товарищества¹.

Изменения учредительного договора по причине перемен в составе участников вступают в силу для третьих лиц с момента государственной регистрации этих изменений (п. 3 ст. 52 ГК).

3.2 Прекращение учредительного договора юридического лица

Изменение, расторжение или прекращение договора могут быть осуществлены до момента государственной регистрации юридического лица по основаниям, предусмотренным для договора простого товарищества (о совместной деятельности) (ст.ст. 1050 - 1052 ГК).

После государственной регистрации юридического лица всякое изменение или расторжение учредительного договора непосредственно связано с изменением или прекращением корпоративных правоотношений, имеющих место между учредителями, а также между учредителями и юридическим лицом.

Прекращение учредительного договора может явиться следствием ликвидации юридического лица, созданного на его основе, причем независимо от ее причин и оснований. Учредительный договор прекращается в случае ликвидации юридического лица, как по соглашению учредителей, так и по решению суда, например вследствие признания юридического лица банкротом (ст. 61 ГК).

¹ Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 01.06.1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Договор может быть признан недействительным судом на основе общих норм гражданского законодательства. Признание недействительным учредительного договора влечет за собой признание недействительным акта государственной регистрации созданного на его основе юридического лица.

Правовым последствием признания недействительным учредительного договора и акта государственной регистрации юридического лица является ликвидация юридического лица в порядке, установленном ст. ст. 61 - 64 ГК. Нормы о реституции и иные последствия, предусмотренные п. 2 ст. 167 ГК на случай признания сделки недействительной, в данной ситуации не подлежат применению. Дело в том, что на основе учредительного договора возникает новый субъект права - юридическое лицо, которое становится участником целого комплекса правоотношений, приобретает имущественные права и обязанности по отношению к своим должникам и кредиторам. Для защиты интересов третьих лиц возникает необходимость ликвидации имущественных последствий незаконного создания и функционирования субъекта гражданских правоотношений.

В соответствии со ст.1050 ГК РФ договор простого товарищества прекращается:

1. При объявлении кого-либо из товарищей недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, если договором простого товарищества или последующими соглашениями не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами;

2. Кто-либо из товарищей объявил о несостоятельности (банкротстве);

3. В случае смерти товарища или ликвидации (реорганизации) юридического лица, если договором или последующими соглашениями не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами либо замещение умершего товарища его наследниками;

4. При отказе кого-либо из товарищей от дальнейшего участия в

бессрочном договоре простого товарищества;

5. Расторжение договора простого товарищества, заключенного с указанием срока, по требованию одного из товарищей;

6. С истечением срока договора простого товарищества;

7. В случае выдела доли товарища по требованию его кредитора.

В случае если договор заключен без указания срока (бессрочный договор), любой из товарищей вправе не позднее, чем за три месяца до предполагаемого выхода из договора заявить об этом другим (ст. 1051 ГК РФ). Такой выход следует рассматривать как отказ от дальнейшего исполнения договора, и он считается расторгнутым в отношении выбывшего лица (п. 3 ст. 450 ГК РФ).

Сторона договора простого товарищества, заключенного с указанием срока либо с указанием цели договора в качестве отменительного условия, при наличии уважительных причин, затрудняющих ее дальнейшее участие в договоре (сложное финансовое положение и т.п.), вправе поставить вопрос о его расторжении (ст. 1052 ГК РФ). Такая форма расторжения договора предусмотрена п. 2 ст. 450 ГК РФ, а порядок - ст. 452 ГК РФ. Несмотря на то, что основанием расторжения договора не является существенное нарушение его условий, выбывающий из договора обязан возместить остальным товарищам сумму причиненного им реального ущерба.

При расторжении договора по основаниям, предусмотренным статьями 1051 и 1052 ГК РФ, остальные товарищи вправе своим соглашением сохранить действие договора. В этом случае выбывший продолжает отвечать по общим обязательствам, возникшим в период его участия в договоре. Вид и размер ответственности определяются по правилам ст. 1047 ГК РФ.

После прекращения договора товарищи продолжают отвечать по общим обязательствам (п. 2 ст. 1050 ГК РФ), но может измениться вид их ответственности: те из товарищей, кто ранее нес долевую ответственность, начинают отвечать солидарно.

Решение вопроса о разделе общего имущества участников после прекращения договора зависит от того, на каком правовом основании это имущество было передано или находилось в распоряжении.

Если оно принадлежит товарищам на праве общей долевой собственности, его раздел осуществляется по правилам ст. 252 ГК РФ. При этом товарищ, внесший в общую собственность индивидуально-определенную вещь, вправе при прекращении договора простого товарищества требовать в судебном порядке возврата этой вещи при условии соблюдения интересов остальных товарищей и кредиторов.

Следует отметить два требования, связанные с возможностью получить при разделе (выделе) имущества простого товарищества внесенную в качестве вклада индивидуально-определенную вещь.

Одно из них может быть заявлено только в судебном порядке. Второе, при вынесении решения суд должен удостовериться, что удовлетворение иска одного из товарищей об истребовании внесенного им в качестве вклада имущества в натуре, не ущемит интересов остальных товарищей и кредиторов¹.

Вещи, переданные в состав общего имущества не на праве собственности (на праве аренды, пользования и т.п.), после расчетов с кредиторами должны быть возвращены их владельцам. Суммы невыплаченной арендной платы, платы за пользование и т.п. товарищу не выплачиваются, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

В предпринимательских объединениях, осуществляющих текущую хозяйственную деятельность, важное значение приобретают момент оценки доли участника, выходящего из товарищества, срок и порядок выплаты причитающейся ему доли. В силу отсутствия законодательного правового регулирования, эти вопросы должны найти отражение в договоре простого

¹ Шиткина И.С. Научно-практическое пособие «Объединения предпринимателей: ассоциации, холдинги, финансово-промышленные группы, простое товарищество». М.: Норма. 2001. С. 162.

товарищества. Оценка имущества выбывающего участника производится по данным баланса на момент выхода участника либо на какой-либо иной момент по усмотрению товарищей, например, на момент исполнения контрагентами договорных обязательств, возникших до выбытия этого участника из совместной деятельности.

При прекращении простого товарищества определение доли каждого участника производится по балансу совместной деятельности, составленному на дату прекращения товарищества. В уплату причитающейся участникам доли могут быть переданы любые активы товарищества: деньги, ценные бумаги, имущество, включая недвижимое.

В заключение подчеркнем, что с момента полного прекращения договора простого товарищества его участники продолжают нести солидарную ответственность перед третьими лицами по своим общим обязательствам (п.2 ст.1050 ГК РФ). Это означает, что даже те из них, кто ранее нес долевую ответственность, начинают отвечать солидарно.

Несколько иная ситуация складывается тогда, когда договор в целом прекращен не был, но из него в результате подачи заявления участником бессрочного договора (ст.1051 ГК РФ) либо расторжения срочного договора по требованию одного из товарищей (ст.1052 ГК РФ) выбывает участник. В таком случае последний продолжает нести ответственность перед третьими лицами только по обязательствам, возникшим в период его участия в договоре, и только так, как если бы он в нем остался, т.е. либо в долевом, либо в солидарном порядке.

3.3 Проблемы правового регулирования учредительного договора на современном этапе

Одним из требований, предъявляемых законом к созданию и деятельности коммерческого юридического лица, является наличие у него учредительных документов. Учредительный документ юридического лица

(ст. 52 ГК) – это документ, на основании которого действует юридическое лицо, отражающий его идентификационные признаки и цель деятельности, а также иные обязательные сведения, необходимые для легального участия организации в гражданском обороте как самостоятельного лица.

Учредительные документы юридического лица имеют две важные функции.

Одна из них выполняет внешнюю, представительскую функцию, она доводит до всеобщего сведения информацию об особенностях формы данного юридического лица, его правоспособности, наименовании, организационной структуре, месте его нахождения и другие сведения, которые могут иметь значение. Такие сведения, как правило, играют большую роль для лиц, вступающих в сделки с юридическим лицом. При изменении содержащихся в учредительных документах положений новые правила вступают в силу для третьих лиц только после их государственной регистрации.

Вторая, выполняя внутреннюю функцию, она определяет отношения между учредителями юридического лица по поводу их участия в формировании имущества, распределении прибыли юридического лица, управлении им и т.д. Так, например, в учредительном договоре учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия распределения между участниками прибыли и убытков, управления его деятельностью, условия и порядок выхода учредителей из его состава.

Учредительными документами юридических лиц являются устав и учредительный договор.

Учредительный договор – документ, регулирующий создание общества и взаимоотношения учредителей друг с другом и с обществом на период его существования, и должен отвечать общим требованиям, предъявляемым ГК РФ к договорам и сделкам (включая нормы об основаниях признания сделок

недействительными), а также отражать особенности, предусмотренные законом для данного договора как учредительного документа.

Устав - это утвержденный в установленном порядке юридический документ, включающий свод положений и правил, касающихся правового статуса, организационной формы, структуры и устройства организации, видов деятельности, порядка отношений с юридическими и физическими лицами и государственными органами, а также определяющих права и обязанности, как участников организации, так и самого юридического лица.

Законодатель в последних изменениях сократил число учредительных документов. По общему правилу единственным учредительным документом любого юридического лица в настоящее время является устав. В свою очередь учредительный договор, регулирующий хозяйственные общества теряет свою актуальность, ранее в ООО учредительными документами выступали как учредительный договор, так и устав, в настоящее время учредительным документом ООО выступает только устав.

Цель отмены учредительного договора состояла в упрощении документов, и прекращении различных противоречий между документами, а также сложностью внесения изменений в учредительный договор. Например, при изменении договора простого товарищества, в случаях выхода одного или нескольких участников или вступления нового участника в состав участников договора, велик риск распада всего товарищества, так как товарищам, необходимо будет производить заново процедуры оформления документов, а это бывает сложнее регистрации, с заключением нового договора, необходимо было утверждать новый устав.

Одним из преимуществ учредительного договора является его самостоятельность перед уставом. Договор регулирует отношения, возникающие в процессе создания юридического лица, а также регламентирует взаимоотношения учредителей друг с другом и с хозяйственным товариществом в период существования последнего, чего нельзя сказать об уставе ООО – заключаемый совместно с договором об

учреждении общества, так и об АО – заключаемый совместно с договором о создании юридического лица.

Тем не менее, договор является менее популярной формой учреждения юридического лица.

Учредительный договор является учредительным документом хозяйственных товариществ, которые на современном этапе развития теряют свою актуальность, это выражается в большом количестве ликвидаций или реорганизаций хозяйственных товариществ в хозяйственные общества.

Возможно, играет роль страх потери своего имущества, хотя товарищества имеют больше преимуществ перед этим. Например, это возможность привлечения в бизнес новых инвестиций или полное доверие к участникам товариществ со стороны кредиторов, не рискующих потерять свои вложения, в силу того, что участники полного товарищества отвечают по долгам товарищества также и своим личным имуществом. Или же ограниченным количеством участников, как например, в командитном товариществе число участников, не должно превышать двадцати, что провоцирует создание в большей степени акционерных обществ.

Главной проблемой хозяйственных товариществ является отсутствие законодательно оформленного закона «О хозяйственных товариществах», что является существенным пробелом в праве, создание единого закона о хозяйственных товариществах помогло бы укрепить их правовой статус, повысить интерес к их положению, и как следствие повысилось бы количество товариществ в России.

Постоянное указание в нормах Гражданского кодекса России ссылок на статьи о юридических лицах, не решает вопроса о получении полной информации о хозяйственных товариществах, это выражается в том, что например, нет прямого указания, кто может быть участниками товариществ, кто может быть вкладчиком-командитистом, как правильно регистрировать хозяйственные товарищества, вести их документацию.

Абсолютно правильным было решение об издании Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», в котором полностью и досконально поэтапно описана вся процедура регистрации указанных лиц. Чего нельзя сказать о хозяйственных товариществах.

Об этом приходится узнавать из сторонних от законодательства источников, из учебников, монографий.

Рассмотрим статью 68 Гражданского кодекса России о преобразовании хозяйственных товариществ.

Детального преобразования и его специфических особенностей не указано. Сказано лишь о том, что товарищества одного вида могут преобразовываться в товарищества другого вида, или производственные кооперативы. То есть, описаны некоторые общие положения. И нет указания на специфические черты. Например, известно, что товарищества на вере подлежат обязательному преобразованию в общества, если число вкладчиков-командитистов превысило двадцать. Выходит, что при создании товарищества требуется изучить многие статьи, поискать какие-либо комментарии по этому поводу. Отсутствие полноразмерного закона определяющего все характерные особенности, правовое положение хозяйственных товариществ является важной проблемой в современном праве. Если бы предстала возможность предложения законопроекта о хозяйственных товариществах, то его примерное содержание включало бы, помимо стандартных положений, правовое положение участников товарищества, их права и обязанности, порядок составления учредительного договора, поэтапный порядок регистрации хозяйственных товариществ, детальный разбор случаев перехода доли в складочном капитале. Отдельно стоит сказать о командитных товариществах, ведь они более сложны в понимании, чем полные товарищества.

Таким образом, хозяйственные товарищества в настоящее время не приобрели той популярности, какая есть у других видов юридических лиц.

Возвращаясь к проблемам учредительного договора, можно отметить, что учредительный договор наряду с товариществом теряет свою актуальность в связи с более сложной формой регулирования договоров, отсутствием более полной информированности со стороны законодательства.

Самым разумным предложением было бы систематизировать информацию о товариществах в виде закона, проявить больший интерес со стороны законодательного органа к данной организационно-правовой форме юридического лица.

В свою очередь сделать более упрощенной систему изменения учредительного договора и повысить его положение равное уставу. Возможно при упрощенной системе изменения договора, к примеру, изменение состава участников без создания нового документа, а внесение поправок в имеющийся документ, повысится интерес к учреждению юридического лица в данной форме, продолжится его изучение и развитие.

Создание юридического лица обусловлено определенной деятельностью его учредителей: подготовкой учредительных документов, формированием уставного (складочного) капитала и имущества, назначением органов управления. Учредителями юридического лица могут быть граждане и юридические лица, в том числе и иностранные. В некоторых случаях закон предусматривает максимальное количество учредителей (участников) юридического лица.

Согласно ст. 52 ГК юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. Часто возникает такая проблема, как, противоречие между содержанием учредительного договора и устава юридического лица, действующих на основании учредительных документов.

В учредительном договоре учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности, условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Еще в Древнем Риме было положено начало изучению юридических лиц, однако они не достигли своего полного развития, при этом, были даны основные практические выражение: выработаны понятие правоспособности, не зависимой от лица физического, понятие дееспособности, и основные типы юридических лиц. Был создан способ, посредством которого самые разнообразные социальные образования могли быть введены в гражданский оборот, и который был широко и плодотворно использован в последующем.

Юридические лица создаются посредством учредительных документов - устава и учредительного договора.

В соответствии со ст. 52 ГК РФ учредительные документы юридического лица должны содержать наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также иные сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида.

Учредительный договор - это договор, в котором стороны (учредители) обязуются создать юридическое лицо и определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. В договоре также определены условия, и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

Создание юридического лица обусловлено определенной деятельностью его учредителей: подготовкой учредительных документов, формированием уставного (складочного) капитала и имущества, назначением органов управления. Учредителями юридического лица могут быть граждане и юридические лица, в том числе и иностранные. В некоторых случаях закон предусматривает максимальное количество учредителей (участников) юридического лица.

В данной работе было проведено исследование учредительного договора его понятие, функции, условия, правовая природа, порядок заключения, исполнения и расторжения договора, а так же были рассмотрены актуальные проблемы учредительного договора на современном этапе и их решения.

На данный момент предпринимательская деятельность является достаточно популярной на экономической арене. С течением времени количество предпринимателей увеличивается.

Каждый дееспособный человек может образовать то или иное предприятие, создать компанию или товарищество.

Безусловно, с соблюдением предписанных правил, указанных в Гражданском кодексе Российской Федерации, Федеральных законах и иных нормативно-правовых актах.

Хозяйственные товарищества являются корпоративными организациями, с некоторой особенностью – с разделенным на доли учредителей складочным капиталом.

В товариществах не предусмотрено наличие устава, они действуют только на основании учредительного договора, который приобретает силу только после того, как он будет подписан всеми участниками товарищества.

Что касается процесса регистрации товариществ, то в этом случае применяются положения о юридических лицах. В основном, всегда применяются нормы о юридических лицах по отношению к товариществам. Такое положение дел связано, как известно, с отсутствием специальных законов о товариществах, которые смогли бы более детально раскрыть их правовое положение. К сожалению пока данного законопроекта не рассматривается.

Подробно проанализировав предложенную информацию из учебников Б.М. Гонгало, С.С. Алексеева, из многочисленных научных статей, можно сделать вывод, что хозяйственные товарищества довольно актуальная и интересная тема. Интересно и то, что предусмотрено наличие двух видов

таких объединений. Каждая организационно-правовая форма товарищества имеет свои нюансы, положительные и отрицательные стороны.

Для целей ведения предпринимательской деятельности – полное товарищество, является наилучшей формой объединения профессиональных коммерсантов, поскольку предоставляет практически неограниченную свободу в определении содержания отношений между полными товарищами и коммандитистами, выступает наиболее открытой, честной для кредиторов формой объединения, что не может не отразиться на общем более высоком уровне доверия к такой организационно-правовой форме. Товарищество на вере имеет больше запретов, ограничений. Поэтому чаще отдается предпочтение полному товариществу.

В ходе проведенного исследования была обозначена проблема учредительного договора в его актуальности на сегодняшний день. Учитывая, то, что учредительный договор регулирует отношения такой организационно-правовой формы коммерческого юридического лица как товарищество, то встает вопрос и актуальности товарищества.

Мы считаем, что решением данной проблемы является официальное принятие закона «О хозяйственных товариществах» и упрощение вопроса с внесением изменений в учредительный договор, тем самым в предпринимательской деятельности появится повышенное внимание к данной организационно-правовой форме юридического лица и к форме его учреждения.

Итак, учредительные документы в соответствии с законодательством и наряду с ним определяют правовое положение юридического лица. Какой именно документ из устава, учредительного договора и положения признается учредительным для того или иного юридического лица, определено соответствующим законом. Учредительный договор как учредительный документ юридического лица регулирует не только создание этого юридического лица, но и взаимоотношения учредителей друг с другом и с юридическим лицом на период его существования.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативно-правовые акты и иные официальные документы

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 (ред. от 21.07.2014) // Собрание законодательства РФ, 2014, № 31, ст. 4398.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.03.2019) // Собрание законодательства РФ, 1994, № 32, ст. 3301.
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Собрание законодательства РФ, 14.11.2002, № 46, ст. 4532.
4. О коммерческой тайне: Федерального закона от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации, 2004, № 32, Ст. 3283.
5. Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». URL <http://www.nalog-nalog.ru> (дата обращения: 15.05.2019).
6. Хозяйственные товарищества и общества. URL <http://www.nalog-nalog.ru> (дата обращения: 15.05.2019).

Учебная и научная литература

7. Ащанулов, А.В. Признаки учредительного договора / А. В. Ащанулов, И. Б. Смадыяров // Актуальные проблемы правоведения. 2006. № 1 (13). С. 167–170.

8. Бахарева, Ю.В. Признание недействительными учредительных документов и актов государственной регистрации юридических лиц / Ю. В. Бахарева // Юридический мир. 2002. № 3. С. 63.
9. Брагинский, М.И. Договоры, направленные на создание коллективных образований. М.: Статут, 2004.
10. Братусь, С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950.
11. Волков, О.И. Экономика предприятия (фирмы): учебник для вузов. М: Инфа-М, 2007.
12. Гессен, Я.М. Устав торговый. 2-е изд. СПб., 1914.
13. Гонгало, Б.М. Гражданское право: в 2 т.: учебник (т. 2) / Б.М. Гонгало. М.: Статут. 2016. 528 с.
14. Ельяшевич, В.Б. Юридическое лицо, его происхождение и функции в римском частном праве. СПб., 1910.
15. Жаринов, С. Е. Договор о создании акционерного общества // Законодательство. 1999. № 7. С.18-19.
16. Козлова, Н. В. Правосубъектность юридического лица по российскому гражданскому праву / Н. В. Козлова. М., 2004.
17. Круглова, Н.Ю. Основы бизнеса: учебник для вузов / Н.Ю. Круглова. М.: Издательство РДЛ, 2005. 560 с.
18. Куликов, В.В. Организационно - правовые формы коммерческой деятельности в России. М.: «ИНФРА – НОРМА», 2005.
19. Ламм, Т. В. Многосторонние договоры в гражданском праве: Общие положения. Иркутск, 2002.
20. Михайленко, Е.М. Гражданское право. Общая часть: краткий курс лекций / Е.М. Михайленко. М.: Юрайт. 2013. 224 с.
21. Мозолин, В.П. Роль гражданского законодательства в регулировании комплексных имущественных отношений // Журнал российского права. 2010. №1. С. 27-29.

22. Пивоваров, С.Э. Международный менеджмент: учебник для вузов / С.Э. Пивоваров, Л.С. Таресевич, А.И. Майзель. СПб: Питер, 2006. 647 с.
23. Покровский, И.А. История римского права. СПб.: Издательско-торговый дом «Летний Сад», Журнал «Нева», 1999.
24. Примаченко, Е.Л. Научно-практический аспект организации учета формирования уставного капитала хозяйственных товариществ / Е.Л. Примаченко // Молодой ученый. 2015. № 1-2 (16). С. 45-49.
25. Пухан, И. Римское право (базовый учебник). М., 1999.
26. Сафронов, Н.А. Экономика предприятия: учебник / Н.А. Сафронов. М.: ИНФА-М, 2006. 528 с.
27. Семейсов, В.А. Граждане как субъекты индивидуального предпринимательства. Иркутск, 1999.
28. Степанов, Д. Срок действия учредительного договора // Журнал для акционеров. 1999. № 9 (89). С. 29–32.
29. Степанов, П.В. Корпоративные отношения в коммерческих организациях как составная часть предмета гражданского права. М., 1999.
30. Суворов, Н.С. О юридических лицах по римскому праву. М., 2000.
31. Суханов, Е.А. Гражданское право. Том 4: Обязательственное право: Учебник. 3-е издание, переработанное и дополненное. М.: Волтерс Клувер, 2008.
32. Суханова, Е.А. Гражданское право: Учебник. Т. 2 / Под ред. Е. А. Суханова. М., 1993.
33. Титов, В.И. Экономика предприятия: учебник / В.И. Титов. М.: Эксмо, 2008. 416 с.
34. Тюкавкин-Плотников, А.А. Правовое положение производственного кооператива как субъекта предпринимательской деятельности. Иркутск, 2003.

35. Шепеленко, Г.И. Экономика, организация и планирование производства на предприятии: учебное пособие. 6-е изд., доп. и перераб. Ростов н/Д: Феникс, 2010.
36. Шиткина, И.С. Научно-практическое пособие "Объединения предпринимателей: ассоциации, холдинги, финансово-промышленные группы, простое товарищество". М.: Норма. 2001.
37. Шершеневич, Г. Ф. Курс торгового права. Т. 1. М., 2010.
38. Юркова, Т.И. Экономика предприятия: учебное пособие / Т.И. Юркова, С.В. Юрков. 2006. 119 с.
39. Hueck, G., Windbichler Ch. Gesellschaftsrecht. Ein Studienbuch. 20. Aufl. Munchen, 2003.
40. Pennington, R. Company Law. 7thed. London, Dublin, Edinburgh, 1995.