

Библиотека
Высшей
Школы

И.А. СМАГИНА

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ



ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

И.А. СМАГИНА

Учебное пособие содержит основные положения, характеризующие природу российского предпринимательского права, его место в правовой системе Российской Федерации, рассматривает правовую природу предпринимательских отношений, а также основные понятия российского предпринимательского права ("предпринимательская деятельность", "юридическое лицо", "индивидуальный предприниматель" и т.д.), а также основные институты российского предпринимательского права, такие как создание, реорганизация, ликвидация субъектов предпринимательства, несостоятельность (банкротство) хозяйствующих субъектов, лицензирование отдельных видов деятельности, правовое регулирование аудиторской, оценочной, рекламной деятельности в Российской Федерации, предпринимательские договоры и т.д.

Предназначено для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов, а также всех, кто интересуется вопросами российского предпринимательского права.

Тема 1. ПРЕДМЕТ, МЕТОД И ПРИНЦИПЫ РОССИЙСКОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

1.1. Предмет и метод российского предпринимательского права

Российское предпринимательское право можно рассматривать в трех аспектах:

1) как комплексную отрасль права - совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся в сфере организации, осуществления, а также государственного регулирования предпринимательской деятельности;

2) как науку - совокупность концепций, идей, теорий, изучающих правовые вопросы осуществления предпринимательской деятельности и направленных на совершенствование современного законодательства;

3) как учебную дисциплину - совокупность знаний, составляющих часть учебной программы образовательных учреждений, необходимых для подготовки специалистов в области юриспруденции.

Среди ученых-юристов нет единого мнения по вопросу о том, является ли российское предпринимательское право самостоятельной отраслью права.

Сторонники дуалистической концепции (Е.А. Суханов, Б.И. Пугинский и др.) считают, что предпринимательские отношения должны регулироваться гражданским и административным правом.

Монистическая теория (В.К. Мамутов, В.С. Мартемьянов и др.) исходит из того, что предпринимательское право является самостоятельной комплексной отраслью права.

Объектом предпринимательского права является предпринимательская деятельность.

Предмет регулирования предпринимательского права как отрасли права составляют три группы общественных отношений, представленные ниже.

1. Предпринимательские отношения, которые возникают между хозяйствующими субъектами на основе гражданско-правовых сделок (например, в связи с заключением договора аренды, поставки, комиссии и др.). Такие отношения называют горизонтальными, поскольку они основываются на равенстве сторон.

2. Отношения организационно-имущественного характера, которые создают условия для осуществления предпринимательской деятельности (создание, реорганизация, ликвидация предприятий, деятельность торговых, фондовых бирж по организации торговли и другая деятельность некоммерческого характера).

3. Отношения, возникающие в процессе государственного регулирования предпринимательской деятельности (например, при осуществлении государственного контроля (надзора), государственной регистрации хозяйствующих субъектов, лицензировании отдельных видов деятельности, налогообложении и т.д.).

Под методом предпринимательского права понимают совокупность приемов и способов воздействия на отношения, составляющие предмет предпринимательского права.

Поскольку российское предпринимательское право является комплексной отраслью права, объединяющей нормы как гражданского, так и административного права, его методы разнообразны:

- императивный метод - метод жестких властных предписаний, исчерпывающе регулирующих отношения (например, предписания антимонопольных органов, обязанность предпринимателей зарегистрироваться, платить налоги и т.д.);

- диспозитивный метод - предоставляет субъектам свободу выбора определенного варианта поведения (например, в ряде случаев ГК РФ предоставляет предпринимателям возможность определять некоторые условия договоров по соглашению сторон) и др.

Система российского предпринимательского права состоит из двух частей.

Общая часть включает:

- источники российского предпринимательского права;

- понятие предпринимательской деятельности;

- понятие и виды субъектов предпринимательского права;

- систему требований, предъявляемых к осуществлению предпринимательской деятельности;

- правовые основы создания, прекращения, банкротства хозяйствующих субъектов;

- правовые основы управления предприятием;

- правовой режим имущества предпринимателей и т.д.

Особенная часть содержит вопросы правового обеспечения отдельных видов предпринимательской деятельности:

- правовые основы аудиторской и оценочной деятельности;

- правовые основы деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг;

- правовые основы инвестиционной деятельности;

- правовое регулирование иностранных инвестиций в России;

- правовые основы кредитования предпринимателей;

- правовое регулирование информационного обеспечения предпринимательской деятельности;

- правовое обеспечение инновационной деятельности;

- правовое регулирование ценообразования;

- правовое регулирование внешнеэкономической деятельности и т.д.

1.2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

Понятие предпринимательской деятельности содержится в ст. 2 ГК РФ.

Под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке.

Выделяют некоторые признаки предпринимательской деятельности.

1. Систематичность, то есть осуществление предпринимательской деятельности в течение определенного периода. Однако законодатель не определяет четких критериев систематичности. Поэтому для квалификации деятельности как предпринимательской применяют такие критерии, как:

- доля прибыли от осуществления предпринимательской деятельности в общих доходах лица;

- размеры прибыли;

- получение ее определенное количество раз за какой-либо отчетный период и др.

2. Самостоятельность, которая включает в себя две составляющие:

а) организационная самостоятельность - возможность самостоятельно принимать решения в процессе предпринимательской деятельности (волевой характер);

б) имущественная самостоятельность - наличие у предпринимателя обособленного имущества для осуществления предпринимательской деятельности. Рисковый характер предпринимательской деятельности. Риск (от лат. *risco* - "отвесная скала") - вероятность неполучения запланированного или ожидаемого положительного результата.

3. Самостоятельная имущественная ответственность предпринимателя. Пределы такой ответственности зависят от организационно-правовой формы осуществления предпринимательской деятельности.

4. Легализованный характер. Предпринимательская деятельность может осуществляться только лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке. Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации является правонарушением (ст. 14.1 Кодекса об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ); ст. 171 Уголовного кодекса РФ (далее - УК РФ)).

5. Направленность на систематическое получение прибыли. Под прибылью понимают доходы, уменьшенные на величину расходов. При этом важна именно цель деятельности лица, а

не факт получения прибыли. Деятельность, направленная на получение прибыли, но приносящая убытки, также является предпринимательской.

6. Профессионализм - признак, предполагающий наличие у предпринимателя определенных знаний и навыков. В настоящее время такое требование закреплено в отношении далеко не всех видов предпринимательской деятельности (в основном наличие определенного образования требуется при осуществлении лицензируемых видов деятельности). Однако в качестве обязательного он указан в законодательстве Германии, Франции и др.

Виды предпринимательской деятельности классифицируются:

- по форме собственности, на базе которой осуществляется предпринимательская деятельность: частная, государственная, муниципальная;
- по количеству участников: индивидуальная, коллективная;
- по характеру деятельности: производство товаров, оказание услуг, выполнение работ и др.

1.3. Принципы российского предпринимательского права

Принципы российского предпринимательского права - основополагающие начала, на которых строится предпринимательское право. Выделяют ряд принципов предпринимательского права.

1. Принцип свободы предпринимательской деятельности закреплен в ст. ст. 8, 34 Конституции РФ, которая устанавливает: "каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности". Следовательно, каждый гражданин решает самостоятельно, заниматься предпринимательской деятельностью или нет, какую организационно-правовую форму и вид предпринимательской деятельности избрать и т.д. Данный принцип развивается в ГК РФ и иных нормативных правовых актах.

2. Принцип признания многообразия форм собственности, юридического равенства форм собственности и равной их защиты основывается на положениях п. 2 ст. 8 Конституции РФ: "В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности". Законодательством не могут устанавливаться какие-либо привилегии или ограничения для субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность с использованием имущества, находящегося в государственной, муниципальной или частной собственности.

3. Принцип единого экономического пространства, который выражается в том, что согласно п. 1 ст. 8 Конституции РФ "в Российской Федерации гарантируются свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств". Ограничения могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

4. Принцип поддержания конкуренции и недопущения экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. В соответствии с п. 1 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Статья 34 Конституции РФ устанавливает также запрет на осуществление экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Данный принцип получил развитие в законодательстве о конкуренции, о естественных монополиях.

5. Принцип баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства и общества в целом. Стремясь получить максимальную прибыль, предприниматели в некоторых случаях могут не учитывать интересы государства и общества в целом. Согласовать интересы предпринимателей и общества позволяют различные меры государственного регулирования предпринимательства. Они могут быть прямыми (директивными) и косвенными (экономическими). Прямое государственное регулирование выражается в установлении требований, предъявляемых к предпринимательской деятельности; установлении запретов; применении мер ответственности, а косвенное - в предоставлении льгот при налогообложении, кредитовании.

6. Принцип законности. С одной стороны, сама предпринимательская деятельность должна осуществляться при строгом соблюдении законодательства. С другой стороны, государством должна быть обеспечена законность в деятельности органов государственной власти и местного самоуправления по отношению к субъектам предпринимательской деятельности.

Вопросы и задания для повторения

1. Сформулируйте понятие российского предпринимательского права.
2. Почему российское предпринимательское право называют комплексной отраслью права?
3. Как российское предпринимательское право соотносится с другими отраслями права?

4. Какие общественные отношения составляют предмет российского предпринимательского права?
5. Сформулируйте понятие и основные признаки предпринимательской деятельности.
6. На каких принципах основывается российское предпринимательское право?

Тема 2. ИСТОЧНИКИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

2.1. Понятие и виды источников российского предпринимательского права

Термин "источник права" традиционно рассматривают в двух аспектах: материальном (содержательном) и формальном. Под источником права в материальном смысле понимаются условия жизнедеятельности людей, реально складывающиеся общественные отношения.

Источник предпринимательского права - это внешняя форма выражения норм предпринимательского права, т.е. разнообразные способы фиксации, объективирования сложившихся в сфере предпринимательства юридических по своей природе правил.

Выделяют следующие виды источников предпринимательского права:

1) нормативный правовой акт;

2) обычай делового оборота;

3) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

В настоящее время в научной литературе идет дискуссия по поводу возможности признания судебного прецедента источником права в России. Однако постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ не являются источниками права в России, поскольку она принадлежит к романо-германской системе права, где судебные прецеденты (в отличие от стран англо-саксонской правовой семьи - Великобритании, США) не относятся к источникам права. Но выраженная в постановлениях пленумов и президиумов высших судебных инстанций, обзорах принятых судебных решений судебная практика по делам, связанная с применением норм предпринимательского права, имеет важное значение для выработки единообразного понимания и применения предпринимательского законодательства, подготовки предложений о его совершенствовании.

2.2. Нормативный правовой акт как источник российского предпринимательского права

Нормативный правовой акт является основным источником права в Российской Федерации. Ниже приведены нормативные правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность.

1. Конституция РФ, которая:

а) закрепляет общие принципы правового регулирования предпринимательской деятельности:

- в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (п. 1 ст. 8);

- в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (п. 2 ст. 8);

- земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности (п. 2 ст. 9);

- каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (п. 1 ст. 34);

- не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (п. 2 ст. 34);

б) устанавливает минимум гарантий прав и интересов участников предпринимательских правоотношений, который не может быть ограничен:

- равная защита всех форм собственности (п. 2 ст. 8);

- гарантия судебной защиты прав и свобод (п. 1 ст. 46);

- возможность ограничения прав и свобод человека и гражданина только федеральным законом и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 3 ст. 55).

В соответствии с Постановлением Конституционного Суда РФ от 17 декабря 1996 г. конституционные права и свободы человека и гражданина распространяются на юридических лиц в той степени, в какой эти права могут быть к ним применимы;

в) закрепляет предметы ведения Российской Федерации и субъектов РФ (ст. ст. 71 - 73).

2. Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях и др.

3. Федеральные законы, которые можно классифицировать следующим образом:

а) федеральные законы, устанавливающие государственные требования к организации и осуществлению предпринимательской деятельности:

- Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей";

- Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности";

- Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании";

- Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 134-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)";

б) федеральные законы, определяющие основные правила устройства и функционирования рынка:

- Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках";

- Закон РФ от 20 февраля 1992 г. N 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле";

- Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг";

в) федеральные законы, устанавливающие правовое положение хозяйствующих субъектов:

- Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах";

- Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью";

- Федеральный закон от 8 мая 1996 г. N 41-ФЗ "О производственных кооперативах";

- Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" и др.;

г) федеральные законы, регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности:

- Федеральный закон от 29 октября 1998 г. N 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)";

- Федеральный закон от 7 августа 2001 г. N 119-ФЗ "Об аудиторской деятельности";

- Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. N 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах";

- Федеральный закон от 13 марта 2006 г. N 38-ФЗ "О рекламе" и т.д.

4. Подзаконные акты:

а) указы Президента РФ (например, Указ Президента РФ от 9 марта 2004 г. N 314 "О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти");

б) постановления Правительства РФ (например, Постановление Правительства РФ от 12 августа 2002 г. N 584 "Об утверждении Положения о проведении конкурса по продаже государственного или муниципального имущества");

в) нормативные акты федеральных органов исполнительной власти (министерства, Федеральная антимонопольная служба РФ (ФАС России) и др.);

5. Нормативные правовые акты субъектов РФ - издаются законодательными и исполнительными органами субъектов РФ в пределах установленной ст. ст. 71 - 73 Конституции РФ компетенции и не могут противоречить федеральному законодательству.

6. Муниципальные правовые акты - принимаются по вопросам, касающимся реализации права собственности на принадлежащее муниципальным образованиям имущество.

2.3. Обычай делового оборота и общепризнанные принципы и нормы международного права как источники российского предпринимательского права

Понятие обычая делового оборота определено в ст. 5 ГК РФ.

Обычай делового оборота - сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Обычай делового оборота применяются в случаях, прямо указанных в законодательстве. Отсылки к обычаям делового оборота содержатся в ряде статей ГК РФ (ст. ст. 309, 311, 314, 315, 474 и др.).

Правовой обычай создается в результате сложения двух элементов: внутреннего, т.е. соблюдение сложившегося правила участниками гражданского оборота, и внешнего, т.е. в результате придания обязательной силы путем прямого указания об этом в правовых нормах.

Следовательно, для того, чтобы стать источником права, обычай должен быть санкционирован государством.

Обычай делового оборота следует отличать от обыкновения. Обычай существует независимо от сторон, заключающих договор, и применяется в качестве общего правила (если стороны не договорились об ином или иное не установлено в законе). Деловые обыкновения применяются, если в договоре стороны прямо договорились об этом либо если договор позволяет предположить намерение сторон руководствоваться тем или иным обыкновением. Деловое обыкновение представляет собой подразумеваемое условие договора. Если такого условия в договоре нет, обыкновение не учитывается как обязательное правило.

Одним из видов источников российского предпринимательского права являются также общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации. В числе международных документов, регулирующих предпринимательскую деятельность, можно назвать следующие:

- Конвенция ООН о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г.;
- Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи 1980 г.;
- Конвенция ООН о международных переводных векселях и международных простых векселях 1988 г.;
- Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА);
- Евразийская патентная конвенция 1994 г. и др.

Вопросы соотношения международных и внутренних источников предпринимательского права решаются в соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ, ст. 7 ГК РФ: общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации имеют приоритет по отношению к нормам национального законодательства.

2.4. Сущность и виды предпринимательских правоотношений

Под предпринимательскими правоотношениями понимаются урегулированные нормами предпринимательского права отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, тесно с ней связанной деятельности организационно-имущественного характера, а также отношения по государственному регулированию предпринимательской деятельности.

Предпринимательские правоотношения по их конструкции, объектам и содержанию можно классифицировать следующим образом:

- абсолютные вещные правоотношения;
- абсолютно-относительные вещные правоотношения;
- абсолютные правоотношения по ведению собственной хозяйственной деятельности;
- неимущественные предпринимательские правоотношения;
- хозяйственные обязательства.

1. К абсолютным вещным правоотношениям относится право собственности, которое дает его субъекту возможность владения, пользования и распоряжения имуществом по своему усмотрению в соответствии с законом. Оно используется для осуществления хозяйственной деятельности на базе собственного имущества государством, муниципальными образованиями, субъектами частной собственности.

2. К абсолютно-относительным вещным правоотношениям относятся право хозяйственного ведения, право оперативного управления. Они являются абсолютно-относительными, потому что субъект такого права владеет, пользуется и распоряжается имуществом "абсолютно", не сообразуя своих возможностей ни с кем, кроме собственника, с которым он состоит в относительном правоотношении. Правоотношения такого рода складываются при предоставлении государственного и муниципального имущества унитарным предприятиям.

3. Абсолютные правоотношения по ведению собственной хозяйственной деятельности складываются по поводу ведения собственной деятельности, которая и выступает как объект правоотношения. У субъекта, ведущего хозяйствование по установленным законом правилам, нет конкретных обязанных лиц. Все другие субъекты обязаны считаться с возможностью ведения им предпринимательской деятельности и не препятствовать ее реализации. Если нормальное течение предпринимательства прерывается под влиянием третьих лиц или в результате нарушения установленного порядка ведения такой деятельности самим субъектом права, абсолютное правоотношение превращается в относительное. Например, если организация осуществляет свою деятельность с соблюдением норм по ведению бухгалтерского учета, представлению бухгалтерской и статистической отчетности, формированию себестоимости выпускаемой продукции по установленным правилам, складывающееся при этом правоотношение имеет конструкцию абсолютного. Если субъект нарушает установленные нормы, компетентные государственные органы могут потребовать пресечения допущенных нарушений и возмещения

убытков, наступивших для государства. Правоотношение при этом трансформируется в относительное.

4. Неимущественные предпринимательские правоотношения складываются по поводу неимущественных благ, используемых субъектами хозяйствования в своей деятельности, таких как фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, коммерческая тайна и др. В ходе нормальной реализации неимущественных прав складывающееся правоотношение является абсолютным. При нарушении таких прав возникает конкретное обязательство по их защите от нарушения и из неимущественного правоотношения трансформируется в имущественное. Потерпевший, защищая свои неимущественные права, может требовать от нарушителя возмещения убытков.

5. Хозяйственные обязательства заключаются в том, что участник вправе требовать от другого совершения соответствующих действий. Обязанный субъект обязан их выполнить, т.е. передать имущество, выполнить работы, оказать услуги. Хозяйственные обязательства подразделяются на четыре основных вида:

- 1) хозяйствственно-управленческие, которые возникают в результате издания актов государственными органами;
- 2) внутрихозяйственные, которые складываются между подразделениями хозяйствующих субъектов;
- 3) территориально-хозяйственные отношения - отношения публичных образований между собой и с организациями;
- 4) оперативно-хозяйственные, которые складываются между несоподчиненными субъектами в силу предпринимательских договоров.

Вопросы и задания для повторения

1. Назовите виды источников российского предпринимательского права.
2. В каком нормативном правовом акте закреплены основные принципы осуществления предпринимательской деятельности?
3. Перечислите нормативные правовые акты, определяющие государственные требования к осуществлению предпринимательской деятельности, основы функционирования рынка в целом, а также отдельных видов предпринимательской деятельности.
4. Назовите нормативные правовые акты, устанавливающие основы правового положения отдельных видов юридических лиц.
5. В каких случаях применяются обычаи делового оборота?
6. Охарактеризуйте каждый из видов предпринимательских правоотношений.

Тема 3. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

3.1. Понятие, признаки и виды субъектов предпринимательского права

Субъект предпринимательского права - лицо, которое в силу присущих ему признаков может быть участником предпринимательских правоотношений.

Рассмотрим признаки субъектов предпринимательского права.

1. Легитимация в установленном законом порядке. Индивидуальные предприниматели и организации легитимируются в качестве хозяйствующих субъектов с помощью государственной регистрации. Российская Федерация и субъекты РФ не нуждаются в государственной регистрации в качестве субъекта предпринимательского права, так как в соответствии с Конституцией РФ и основными законами субъектов РФ они имеют соответствующую компетенцию для осуществления хозяйственной деятельности. Легитимация муниципальных образований осуществляется путем разработки ими устава, который принимается представительным органом местного самоуправления или населением непосредственно и подлежит государственной регистрации в порядке, установленном законом субъекта РФ.

2. Наличие хозяйственной компетенции, т.е. совокупности хозяйственных прав и обязанностей, которыми наделен хозяйствующий субъект в соответствии с законом, учредительными документами, а в отдельных случаях - на основании лицензии.

Выделяют общую, ограниченную, специальную и исключительную компетенцию.

Общая компетенция дает возможность субъектам иметь права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов предпринимательской деятельности, не запрещенных законом. Общей компетенцией обладают коммерческие организации, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законодательством (ст. 49 ГК РФ);

Ограниченнную компетенцию имеет субъект, который самостоятельно ограничил свою хозяйственную компетенцию в учредительных документах, закрепив цель своей деятельности в учредительных документах. Сделки, совершенные организациями в противоречии с целями деятельности, определенно (исчерпывающе) ограниченными в их учредительных документах, могут быть признаны судом недействительными в случаях, предусмотренных ст. 173 ГК РФ (по иску этого юридического лица или его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности).

Специальной компетенцией закон наделяет субъектов, которые в силу прямого указания закона обязаны закрепить цель своей деятельности в учредительных документах. Они могут иметь права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в уставе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. К субъектам специальной компетенции относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия и некоммерческие организации.

Исключительной компетенцией обладают субъекты, избравшие для себя такой вид деятельности, относительно которой законодателем установлен запрет осуществлять наряду с ней какие-либо иные виды предпринимательской деятельности (страховые компании, кредитные организации, аудиторские организации и др.). Сделки, совершенные организациями, в отношении которых законом предусмотрена специальная или исключительная компетенция, с нарушением предмета и целей их деятельности, являются ничтожными на основании ст. 168 ГК РФ.

3. Наличие обособленного имущества как базы для осуществления предпринимательской деятельности. Правовыми формами такого обособления могут быть право собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления. Обособленное имущество служит основой самостоятельной имущественной ответственности.

4. Самостоятельная имущественная ответственность означает, что хозяйствующий субъект отвечает сам, своим имуществом перед контрагентами и государством. По общему правилу учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника. Исключения из этого правила могут предусматриваться законом или учредительными документами.

Например, по обязательствам хозяйственных товариществ субсидиарную ответственность несут полные товарищи; Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

Виды субъектов российского предпринимательского права:

- Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, государственные и муниципальные органы;
- индивидуальные предприниматели;
- юридические лица;
- хозяйствственные объединения.

3.2. Правовое положение индивидуального предпринимателя

Индивидуальным предпринимателем признается дееспособное физическое лицо (гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства), самостоятельно, на свой риск и под свою личную имущественную ответственность осуществляющее предпринимательскую деятельность и зарегистрированное для этих целей в установленном порядке.

Для того чтобы заняться индивидуальной предпринимательской деятельностью, необходимо соблюсти ряд условий.

1. Физическое лицо, желающее получить статус индивидуального предпринимателя, должно быть дееспособным. Полная дееспособность гражданина РФ наступает с 18 лет, а в случаях, закрепленных в законодательстве, - и до достижения указанного возраста (ст. ст. 21, 27 ГК РФ). Граждане, ограниченно дееспособные, вправе заниматься предпринимательской деятельностью с согласия попечителя (ст. ст. 29, 30 ГК РФ).

2. В соответствии с Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" для государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в регистрирующий орган представляются следующие документы:

- а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по форме, утвержденной Правительством РФ;
- б) копия основного документа физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является гражданином Российской Федерации);
- в) копия документа, установленного федеральным законом или признаваемого в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа,

удостоверяющего личность иностранного гражданина, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является иностранным гражданином);

г) копия документа, предусмотренного федеральным законом или признаваемого в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность лица без гражданства, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является лицом без гражданства);

д) копия свидетельства о рождении физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, или копия иного документа, подтверждающего дату и место рождения указанного лица в соответствии с законодательством Российской Федерации или международным договором Российской Федерации (в случае, если представленная копия документа, удостоверяющего личность физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, не содержит сведений о дате и месте рождения указанного лица);

е) копия документа, подтверждающего право физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, временно или постоянно проживать в РФ (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является иностранным гражданином или лицом без гражданства);

ж) подлинник или копия документа, подтверждающего в установленном законодательством Российской Федерации порядке адрес места жительства физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, в Российской Федерации (в случае, если представленная копия документа, удостоверяющего личность физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, или документа, подтверждающего право физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, временно или постоянно проживать в Российской Федерации, не содержит сведений о таком адресе);

з) нотариально удостоверенное согласие родителей, усыновителей или попечителя на осуществление предпринимательской деятельности физическим лицом, регистрируемым в качестве индивидуального предпринимателя, либо копия свидетельства о заключении брака физическим лицом, регистрируемым в качестве индивидуального предпринимателя, либо копия решения органа опеки и попечительства или копия решения суда об объявлении физического лица, регистрируемого в качестве индивидуального предпринимателя, полностью дееспособным (в случае, если физическое лицо, регистрируемое в качестве индивидуального предпринимателя, является несовершеннолетним);

и) документ об уплате государственной пошлины.

Документы представляются в регистрирующий орган непосредственно или направляются почтовым отправлением с объявленной ценностью при его пересылке и описью вложения.

Требования к оформлению документов,ываемых в регистрирующий орган, устанавливаются Правительством РФ.

Заявление, представляемое в регистрирующий орган, удостоверяется подписью уполномоченного лица (заявителя), подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке. При этом заявитель указывает свои паспортные данные или в соответствии с законодательством Российской Федерации данные иного удостоверяющего личность документа и идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии).

При государственной регистрации индивидуального предпринимателя заявителем может являться физическое лицо, обращающееся за государственной регистрацией или зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Датой представления документов при осуществлении государственной регистрации является день их получения регистрирующим органом.

Заявителю выдается расписка в получении документов с указанием перечня и даты их получения регистрирующим органом в случае, если документы представляются в регистрирующий орган непосредственно заявителем. Расписка должна быть выдана в день получения документов регистрирующим органом.

Государственная регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя осуществляется в налоговых органах по месту жительства в течение пяти рабочих дней.

Не допускается государственная регистрация физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, если не утратила силу его государственная регистрация в таком качестве, либо не истек год со дня принятия судом решения о признании его несостоятельным (банкротом) в связи с невозможностью удовлетворить требования кредиторов, связанные с ранее осуществляющей им предпринимательской деятельностью, или решения о прекращении в принудительном порядке его деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, либо не

истек срок, на который данное лицо по приговору суда лишено права заниматься предпринимательской деятельностью.

Правовое положение индивидуального предпринимателя определяется тем, что наряду с коммерческими организациями он признается полноправным участником гражданского оборота. К предпринимательской деятельности индивидуальных предпринимателей применяются нормы права, регулирующие деятельность коммерческих организаций, если иное не установлено законом. Споры, возникающие в связи с индивидуальной предпринимательской деятельностью, рассматриваются в арбитражном суде.

3.3. Правовое положение субъектов малого предпринимательства

Правовое положение субъектов малого предпринимательства определено Федеральным законом от 14 июня 1995 г. N 88-ФЗ "О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации".

К субъектам малого предпринимательства относятся индивидуальные предприниматели и малые предприятия.

Под малыми предприятиями понимаются коммерческие организации, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъектов РФ, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов не превышает 25%, доля, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого предпринимательства, не превышает 25% и в которых средняя численность работников за отчетный период не превышает следующих предельных уровней:

- в промышленности, строительстве, на транспорте - 100 человек;
- в сельском хозяйстве и научно-технической сфере - 60 человек;
- в оптовой торговле - 50 человек;
- в розничной торговле и бытовом обслуживании населения - 30 человек;
- в остальных отраслях и бытовом обслуживании населения - 60 человек.

Численность определяется с учетом всех работников организации, в том числе работающих по договорам гражданско-правового характера и по совместительству, а также работников представительств, филиалов и других обособленных подразделений данного юридического лица. Малые предприятия, осуществляющие несколько видов деятельности (многопрофильные), относятся к малым по критериям того вида деятельности, доля которого является наибольшей в годовом объеме оборота или годовом объеме прибыли.

Приобретение статуса субъекта малого предпринимательства дает право на получение государственной поддержки, которая состоит в применении к ним следующих мер:

- формирование инфраструктуры поддержки и развития малого предпринимательства;
- создание льготных условий использования субъектами малого предпринимательства государственных финансовых, материально-технических и информационных ресурсов, а также научно-технических разработок и технологий;
- установление упрощенного порядка регистрации субъектов малого предпринимательства, лицензирования их деятельности, сертификации их продукции, представления государственной статистической и бухгалтерской отчетности;
- поддержка внешнеэкономической деятельности субъектов малого предпринимательства, включая содействие развитию их торговых, научно-технических, производственных, информационных связей с зарубежными государствами;
- организация подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров для малых предприятий (ст. 6 Федерального закона "О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации").

3.4. Правовое положение товарных бирж

Правовое положение товарных бирж определяется Законом РФ от 20 февраля 1992 г. N 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле".

Товарная биржа - организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляющей в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилам (ст. 2 указанного Закона РФ).

Товарная биржа характеризуется перечисленными ниже специфическими особенностями.

1. Ее деятельность связана с товаром, определяемым родовыми признаками, который реализуется оптом (партиями). Индивидуально-определенные вещи не могут составлять предмета деятельности биржи.

2. Товарная биржа является носителем исключительной компетенции. Основной целью ее деятельности является организация и регулирование биржевой торговли, т.е. она должна стать местом средоточения оптовых сделок, которые бы отражали объективную цену данного товара на основе соотношения на бирже спроса и предложения. Под регулированием понимается создание и поддержание на бирже обстановки, исключающей воздействие случайных причин, влияющих на ценообразование, предупреждающей искусственное завышение или занижение цен путем говора, распространения ложных слухов и т.д.

3. Гласность и публичность торгов, что позволяет выполнять функцию котировки цен, т.е. установления в масштабах региона или всей страны объективного уровня цены на данный товар в данное время с учетом всех факторов, действующих на этот уровень. Это отличает биржу от оптовых баз.

4. Доля каждого учредителя или члена биржи в ее уставном капитале не может превышать 10%. В учреждении биржи не могут принимать участие: служащие данной или иной товарной биржи; юридические лица, руководителями которых являются служащие данной биржи; органы государственной власти и местного самоуправления, банки и кредитные учреждения, страховые и инвестиционные компании и фонды; общественные, религиозные и благотворительные объединения (организации) и фонды; физические лица, которые в силу закона не могут осуществлять предпринимательскую деятельность (например, государственные и муниципальные службы).

5. Члены биржи (лица, участвующие в формировании уставного капитала, либо вносящие членские и иные целевые взносы в имущество биржи) не только имеют право участвовать в управлении ее делами, но и быть участником биржевой торговли в качестве членов биржи.

6. Создание биржи как предприятия осуществляется в обычном порядке, но биржевая торговля может проводиться только на основании лицензии, выдаваемой Комиссией по товарным биржам при Федеральной службе по финансовым рынкам РФ.

В биржевой торговле принимают участие две категории членов биржи:

1) полные члены - члены биржи, которые имеют право участвовать в биржевых торгах во всех секциях биржи, а также на определенное учредительными документами биржи количество голосов на общем собрании членов биржи и на общих собраниях членов секций биржи;

2) неполные члены - члены биржи, которые имеют право участвовать в биржевых торгах в соответствующей секции и на определенное учредительными документами биржи количество голосов на общем собрании членов биржи и общем собрании членов секции биржи.

Кроме того, в торгах могут принимать участие посетители биржевых торгов - лица, не являющиеся членами биржи и имеющие в соответствии с учредительными документами биржи право на совершение биржевых сделок. Они могут быть постоянными и разовыми и приобретают право на участие в биржевой торговле в течение определенного срока за соответствующую плату. Статья 21 Закона РФ "О товарных биржах и биржевой торговле" ограничивает время участия постоянных посетителей в торгах на конкретной бирже тремя годами, а их общее количество не может превышать 30% от общего числа членов биржи. Разовые посетители имеют право на совершение сделок только на реальный товар от своего имени и за свой счет. Биржевые сделки не могут осуществляться от имени и за счет биржи.

Члены и посетители биржи имеют право совершать биржевые сделки:

- непосредственно как участники биржевых торгов, если они являются брокерскими фирмами или независимыми брокерами;

- через организуемые ими брокерские конторы;

- на договорной основе с брокерскими фирмами, брокерскими конторами, независимыми брокерами, т.е. биржевыми посредниками;

- непосредственно от своего имени и за свой счет при торговле реальным товаром без права на биржевое посредничество.

В зависимости от вида биржевого товара выделяют следующие виды биржевых сделок:

- реальные сделки, предусматривающие взаимную передачу прав и обязанностей в отношении реального товара;

- форвардные, предусматривающие взаимную передачу прав и обязанностей в отношении реального товара с отсроченным сроком его поставки;

- фьючерсные, предусматривающие взаимную передачу прав и обязанностей в отношении стандартных контрактов на поставку биржевого товара;

- опционные, предполагающие уступку прав на будущую передачу прав и обязанностей в отношении биржевого товара или контракта на поставку биржевого товара, и др.

Не являясь участником сделок, биржа не несет ответственности за неисполнение обязательств по биржевым сделкам. Однако Закон предусматривает следующие гарантии в биржевой торговле.

Биржа обязана организовать расчетное обслуживание путем создания расчетных учреждений (клиринговых центров) либо путем заключения договора с кредитной организацией о расчетном (клиринговом) обслуживании.

Бирже запрещается устанавливать уровни и пределы цен на биржевой товар, размеры вознаграждения, взимаемого биржевыми посредниками. Однако биржа имеет право устанавливать отчисления в свою пользу от получаемых биржевыми посредниками комиссионных, различные платежи с членов биржи и участников биржевых торгов за оказываемые ею услуги, штрафы за нарушение правил биржевой торговли.

Биржа обязана проводить по требованию участника биржевой торговли экспертизы качества реальных товаров.

3.5. Понятие и виды хозяйственных объединений

Хозяйственные объединения - объединения индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, участники которых осуществляют согласованную предпринимательскую деятельность.

Хозяйственные объединения являются одним из видов партнерских связей между организациями. Они создаются для реализации следующих целей:

- консолидация участников и концентрация капитала;
- повышение устойчивости фирмы на рынке и снижение финансовых рисков за счет их дифференциации и перераспределения;
- повышение конкурентоспособности на рынке (превращение конкурентов в партнеров);
- оптимизация управления;
- открытие кредитных линий с целью доступности и удешевления кредитных ресурсов.

Классификацию хозяйственных объединений можно провести по нескольким критериям.

1. По способу организации хозяйственные объединения делятся на:

- а) горизонтальные объединения - объединения, основанные на договоре и равноправии участников (ассоциации (союзы), некоммерческие партнерства, простые товарищества);
- б) вертикальные объединения - объединения, основанные на экономической субординации (холдинги).

2. В зависимости от организационно-правовой формы:

а) ассоциации (союзы) - договорные объединения коммерческих организаций, созданные в целях координации предпринимательской деятельности, представления и защиты их общих имущественных интересов (ст. 121 ГК РФ). Ассоциации имеют статус юридического лица. Члены ассоциации сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица. Ассоциация не отвечает по обязательствам своих членов, члены ассоциации несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и порядке, предусмотренных учредительными документами;

б) некоммерческое партнерство - основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении целей, направленных на достижение общественных благ (ст. 8 Федерального закона от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях"). К таким целям могут относиться, в частности, защита интересов участников, разрешение споров, оказание юридической помощи и т.п. В качестве некоммерческих партнерств, например, могут создаваться фондовые биржи;

в) холдинговая компания - совокупность юридических лиц, состоящая из основного (преобладающего) общества или товарищества и дочерних (зависимых) хозяйственных обществ, ведущих согласованную производственную, торговую, финансовую или иную предпринимательскую деятельность и связанных между собой отношениями экономической зависимости и контроля, позволяющими основному обществу (товариществу) определять решения дочерних хозяйственных обществ;

г) финансово-промышленная группа (ФПГ) - совокупность юридических лиц, действующих как основное и дочерние общества либо полностью или частично объединивших свои материальные и нематериальные активы (система участия) на основе договора о создании ФПГ в целях технологической или экономической интеграции для реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширение рынков сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создание новых рабочих мест.

Правовое положение ФПГ определяется Федеральным законом от 30 ноября 1995 г. N 190-ФЗ "О финансово-промышленных группах".

В соответствии со ст. 7 указанного Федерального закона договор о создании ФПГ должен содержать следующие условия:

- наименование ФПГ;
- порядок и условия учреждения ФПГ;

- порядок образования, объем полномочий и другие условия деятельности совета управляющих ФПГ;
- порядок внесения изменений в состав участников ФПГ;
- объем, порядок и условия объединения активов;
- цель объединения участников;
- срок действия договора.

Участниками ФПГ признаются юридические лица, подписавшие договор о создании ФПГ, и учрежденная ими центральная компания ФПГ либо основное и дочерние общества, образующие ФПГ.

В силу закона или договора ведение дел ФПГ осуществляется центральной компанией, которая представляет собой юридическое лицо, учрежденное всеми участниками договора о создании ФПГ или являющееся по отношению к ним основным обществом. По обязательствам центральной компании ФПГ, возникшим в результате участия в ее деятельности, участники несут солидарную ответственность в порядке, установленном договором. В качестве высшего органа управления ФПГ выступает совет управляющих, включающий представителей всех ее участников. Компетенция совета управляющих устанавливается договором о создании ФПГ.

Основные функции центральной компании ФПГ:

- представительство от имени участников ФПГ в отношениях, связанных с созданием и деятельностью ФПГ;
- ведение сводного (консолидированного) учета, отчетности и баланса ФПГ;
- подготовка ежегодного отчета о деятельности ФПГ;
- выполнение в интересах участников ФПГ отдельных банковских операций в соответствии с Федеральным законом от 2 декабря 1990 г. N 395-1 "О банках и банковской деятельности" (далее - Федеральный закон "О банках и банковской деятельности") и т.д.

Законодатель допускает установление в уставе и договоре иных видов деятельности центральной компании ФПГ.

В состав ФПГ могут входить коммерческие и некоммерческие организации, в том числе и иностранные, за исключением общественных и религиозных организаций (объединений). Участие более чем в одной ФПГ не допускается. В числе участников из сущности ФПГ обязательно наличие организаций, работающих в сфере производства товаров и услуг, а также банков и других кредитных организаций.

Статус ФПГ приобретается в результате ее государственной регистрации. Регулирование ее создания (в том числе государственная регистрация), деятельности и ликвидации осуществляется Федеральным агентством по управлению федеральным имуществом РФ. Для регистрации ФПГ, в частности, представляются:

- заявление;
- договор о создании ФПГ;
- копии свидетельств о регистрации, учредительных документов;
- согласие собственника имущества государственного и муниципального унитарных предприятий;
- заключение федерального антимонопольного органа;
- организационный проект (пакет документов, содержащих необходимые сведения о целях и задачах, инвестиционных и других проектах и программах, предполагаемых результатах деятельности и др.).

Действующим законодательством предусмотрен разрешительный порядок регистрации ФПГ. Проводится экспертиза проектов создания ФПГ с точки зрения целесообразности и эффективности. В случае положительного заключения ФПГ подлежит регистрации и внесению в государственный реестр финансово-промышленных групп Российской Федерации.

Государственная поддержка ФПГ осуществляется через предоставление государственных гарантий для привлечения разного рода инвестиций, передачу в доверительное управление центральной компании временно закрепленных за государством пакетов акций участников и др.

Вопросы и задания для повторения

1. Какие признаки присущи субъектам предпринимательского права?
2. Перечислите виды субъектов предпринимательского права.
3. Каковы особенности правового положения индивидуального предпринимателя?
4. Кто относится к субъектам малого предпринимательства в Российской Федерации?
5. Какие льготы предоставлены законодательством для субъектов малого предпринимательства?
6. Сформулируйте определение товарной биржи и перечислите присущие ей специфические особенности.
7. Какой товар может быть предметом биржевых сделок?

8. Охарактеризуйте основные виды биржевых сделок.
9. Назовите организационно-правовые формы хозяйственных объединений.
10. В чем заключаются отличия и сходства холдинговых компаний и финансово-промышленных групп?

Тема 4. ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

4.1. Понятие и виды юридических лиц

Понятие юридического лица определено в ст. 48 ГК РФ.

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

Таким образом, для признания организации юридическим лицом необходимо наличие перечисленных ниже признаков.

1. Организационное единство, которое проявляется в том, что организация как единое целое имеет свои органы управления, которые для выполнения своих функций образуют определенную иерархию. Отношения между учредителями и органами управления четко регламентируются законодательством, а также учредительными документами (уставами и учредительными договорами).

Органом управления является часть юридического лица, которая формирует и выражает вовне его волю. На основании п. 1 ст. 53 ГК РФ юридические лица через свои органы приобретают гражданские права и принимают на себя гражданские обязанности. Органы юридического лица могут быть единоличными (директор, председатель и т.д.) либо коллегиальными (общее собрание учредителей, правление, совет директоров и т.д.). Орган представляет юридическое лицо без специальной доверенности.

2. Имущественная обособленность, которая предполагает, что имущество юридического лица обособляется от имущества других лиц, в том числе от имущества его членов и учредителей. Организация может иметь имущество на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления. Внешним выражением имущественной обособленности является наличие у нее складочного капитала (в хозяйственных товариществах), уставного капитала (в хозяйственных обществах), паевого фонда (в производственном кооперативе), уставного фонда (в государственных и муниципальных унитарных предприятиях). Юридическое лицо в зависимости от его вида должно иметь также либо самостоятельный баланс (для коммерческих организаций), либо самостоятельную смету (для казенных и некоммерческих организаций).

3. Самостоятельная имущественная ответственность означает, что всякая организация, являясь юридическим лицом, отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ей имуществом. Если иное прямо не предусмотрено в законе или учредительных документах, ни учредители, ни участники юридического лица не отвечают по его долгам, и точно так же юридическое лицо не отвечает по долгам учредителей.

4. Выступление в гражданском обороте под собственным именем предполагает, что юридическое лицо может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридические лица вправе создавать филиалы и представительства, которые не являются юридическими лицами.

Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту (п. 1 ст. 55 ГК РФ).

Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства (п. 2 ст. 55 ГК РФ).

Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности.

Представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица.

По целям деятельности организации можно разделить на две большие группы: коммерческие и некоммерческие.

1. Коммерческие организации - юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели деятельности и распределяющие полученную прибыль между своими участниками.

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

2. Некоммерческие организации - юридические лица, не имеющие в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль между своими участниками (ст. 50 ГК РФ).

Некоммерческие организации создаются в форме потребительских кооперативов, учреждений, фондов, общественных (религиозных) организаций и т.д.

При этом ГК РФ закрепляет исчерпывающий перечень коммерческих организаций, а некоммерческие организации могут создаваться в формах, не предусмотренных в ГК РФ.

4.2. Хозяйственные товарищества и общества

Правовое положение хозяйственных товариществ определено § 2 гл. 4 ГК РФ.

Полное товарищество - хозяйственное товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью и несут солидарно субсидиарную (дополнительную) ответственность по его обязательствам всем своим имуществом (ст. 69 ГК РФ).

При этом личную имущественную ответственность по долгам товарищества несут и те его участники, которые вступили в товарищество после его создания (в том числе по обязательствам, возникшим до их вступления в товарищество).

Выбывшие из товарищества участники продолжают нести ответственность по всем долгам товарищества, возникшим до момента их выбытия, в течение двух лет со дня утверждения годового отчета товарищества за год, в котором состоялось выбытие.

Участниками полного товарищества могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. Число участников полного товарищества не может быть менее двух.

Участник полного товарищества обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал товарищества к моменту его регистрации. Остальная часть должна быть внесена участником в сроки, установленные учредительным договором.

Управление делами товарищества по общему правилу, если в договоре не предусмотрено иное, происходит единогласно, однако участники могут договориться и о том, что решение принимается большинством голосов товарищей. По общему же правилу каждый участник обычно имеет один голос, если только учредительным договором не предусмотрена зависимость числа принадлежащих участнику голосов от размера его имущественного вклада.

Каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам.

Если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

Каждый товарищ участвует как в прибылях, так и в убытках товарищества пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не определено соглашением участников.

Выход из состава полного товарищества может быть добровольным или принудительным. Отказ от участия в полном товариществе, учрежденном без указания срока, должен быть заявлен участником не менее чем за шесть месяцев до фактического выхода из товарищества. Досрочный отказ от участия в полном товариществе, учрежденном на определенный срок, допускается лишь по уважительной причине. При принудительном выходе из товарищества должно быть единогласное решение остающихся участников и решение суда.

При выходе из товарищества участник вправе получить денежный эквивалент части имущества пропорционально его доле в складочном капитале (а если это предусмотрено в учредительном договоре, то и в натуре). Он также вправе с согласия других товарищей передать свою долю в складочном капитале как другому товарищу, так и третьему лицу.

Полное товарищество ликвидируется по общим основаниям, а также в случае, когда в товариществе остается единственный участник.

Товарищество на вере (командитное товарищество) - хозяйственное товарищество, состоящее из двух категорий участников: полных товарищей, солидарно несущих субсидиарную ответственность по его обязательствам всем своим имуществом, и товарищей-вкладчиков (командитистов), не отвечающих по обязательствам предприятия и несущих риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов (ст. 82 ГК РФ).

Вкладчиками могут быть любые граждане (а не только предприниматели) и юридические лица, за исключением тех, которые специально перечислены в ГК РФ (государственные органы, органы местного самоуправления).

Коммандитисты отстранены от предпринимательской деятельности и управления делами товарищества. Они лишь сохраняют право на получение дохода на сделанный ими вклад. Коммандитисты имеют право знакомиться с годовым отчетом товарищества; выйти из товарищества по окончании финансового года с получением своего вклада или передать вклад полностью или частично как другому вкладчику, так и третьему лицу. Согласия полных товарищей на это не требуется.

При продаже вкладчиком своей доли (ее части) третьему лицу остальные вкладчики товарищества пользуются правом ее преимущественной покупки (пропорционально размерам их долей в складочном капитале).

При ликвидации товарищества на вере вкладчики имеют преимущественное право перед полными товарищами на получение своих вкладов из имущества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов товарищества. Если и после этого у товарищества сохраняется остаток имущества, то они участвуют в его распределении наравне с полными товарищами в соответствии с их долями в складочном капитале, если иной порядок не установлен учредительным договором или соглашением полных товарищей и вкладчиков.

В случае выхода из товарищества всех коммандитистов, оно ликвидируется либо преобразуется в полное товарищество. Коммандитное товарищество сохраняется, если в нем участвуют хотя бы один полный товарищ и один вкладчик.

Обществом с ограниченной ответственностью (ООО) признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли заранее определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам и несущими риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (ст. 87 ГК РФ).

Правовое положение ООО установлено ГК РФ, а также Федеральным законом "Об обществах с ограниченной ответственностью".

Участниками ООО могут быть любые граждане и юридические лица, за исключением государственных и муниципальных органов. Государственные и муниципальные унитарные предприятия и учреждения могут участвовать в ООО с согласия собственника их имущества. В обществе не может быть более 50 участников. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока - ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшается до установленного законом предела.

Уставный капитал ООО состоит из вкладов учредителей и не может быть менее 100 минимальных размеров оплаты труда на день его регистрации. Уставный капитал ООО должен быть на момент регистрации общества оплачен его участниками не менее чем наполовину. Оставшаяся неоплаченной часть уставного капитала общества подлежит оплате его участниками в течение первого года деятельности общества.

Если по окончании второго или каждого последующего финансового года стоимость чистых активов ООО окажется меньше уставного капитала, общество обязано объявить об уменьшении своего уставного капитала и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке. Если стоимость указанных активов общества становится меньше определенного минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации. Высшим органом управления в ООО является общее собрание его участников. Текущее руководство обществом осуществляют подотчетный общему собранию учредителей исполнительный орган (коллективный или единоличный).

Учредительными документами ООО являются учредительный договор и устав, а если общество учреждается одним лицом - только устав.

Объем прав, принадлежащих конкретному участнику общества (количество голосов на общем собрании, размер дивидендов и ликвидационной квоты), определяется размером его доли в уставном капитале.

Участник общества, грубо нарушающий свои обязанности или затрудняющий своими действиями деятельность общества, может быть исключен из него, но только в судебном порядке. Вопрос об этом имеют право поставить участники общества, доли которых в уставном капитале составляют не менее 10%.

Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника (ее части), выбывающего из общества, пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением его участников не предусмотрен иной порядок осуществления этого права.

При выходе участника из ООО общество обязано выплатить ему действительную стоимость его доли, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности общества за год, в течение которого было подано заявление о выходе из общества, либо с согласия участника

общества выдать ему в натуре имущество такой же стоимости, а в случае неполной оплаты его вклада в уставный капитал общества - действительную стоимость части его доли, пропорциональной оплаченной части вклада.

Общество обязано произвести все расчеты с выбывающим участником в течение шести месяцев с момента окончания финансового года, в течение которого подано заявление о выходе из общества, если меньший срок не предусмотрен уставом общества.

Общество с дополнительной ответственностью (ОДО) - коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли заранее определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, солидарно несущими субсидиарную ответственность по ее обязательствам своим имуществом в размере, кратном стоимости их вкладов в уставный капитал (ст. 95 ГК РФ). Таким образом, ответственность участников ОДО является ограниченной, так как взыскание по долгам общества не может быть обращено на все их имущество.

При банкротстве одного из участников его ответственность распределяется между остальными пропорционально их вкладам, если иное не установлено учредительными документами. В остальном статус этого хозяйственного общества аналогичен статусу общества с ограниченной ответственностью, что влечет применение к нему и соответствующих правовых норм.

Акционерное общество (АО) - коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам и несущими риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (ст. 96 ГК РФ).

Правовое положение акционерного общества определено ГК РФ, а также Федеральным законом "Об акционерных обществах".

Акционерные общества подразделяются на открытые (ОАО) и закрытые (ЗАО). Открытые АО вправе продавать акции всем желающим, закрытые АО вправе распределять акции только между учредителями или иными заранее определенными лицами.

В ОАО не допускается установление преимущественного права общества или его акционера на приобретение акций, отчуждаемых акционерами этого общества.

Акционеры ЗАО пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления данного права. Уставом ЗАО может быть предусмотрено преимущественное право приобретения обществом акций, продаваемых его акционерами, если акционеры не использовали свое преимущественное право приобретения акций.

Количественный состав ОАО не ограничивается. В ЗАО может состоять не более 50 участников. Акционерами могут быть любые граждане и юридические лица.

Минимальный размер уставного капитала ОАО должен составлять не менее 1000 минимальных размеров оплаты труда, ЗАО - 100 минимальных размеров оплаты труда. Закон требует оплатить первые 50% акций в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества. Остальные 50% акций должны быть оплачены в течение года (ст. 34 Федерального закона "Об акционерных обществах").

Высший орган управления АО - общее собрание акционеров - имеет исключительную компетенцию, определенную законом. Общее собрание не вправе рассматривать и принимать решения по вопросам, прямо не отнесенными законом к его компетенции.

В АО с числом участников более 50 обязательно создается наблюдательный совет как постоянно действующий орган акционеров, контролирующий управляющих (директоров) общества. Наблюдательный совет (совет директоров) общества тоже имеет исключительную компетенцию, определяемую законом и уставом общества.

Исполнительный орган АО может быть единоличным (директор, генеральный директор) либо коллегиальным (правление, дирекция). Однако единоличный орган должен быть у общества всегда, а коллегиальный - в случаях, предусмотренных уставом. По решению общего собрания полномочия исполнительного органа могут быть переданы наемному управляющему (индивидуальному предпринимателю или коммерческой организации).

Законодатель определяет также такие понятия, как "дочерние общества" и " зависимые общества".

Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом (ст. 105 ГК РФ).

Хозяйственное общество признается зависимым, если другое (участвующее, преобладающее) общество имеет более 20% голосующих акций АО или 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью. Общество, которое приобрело более 20% голосующих акций (АО) и более 20% долей уставного капитала другого общества (ООО), обязано

незамедлительно опубликовать сведения об этом в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц (ст. 106 ГК РФ).

Общество или товарищество (именуемое основным), повлиявшее на решения другого общества (дочернего) в силу преобладающего участия в его уставном капитале, в соответствии с договором или по иным основаниям, несет солидарную с дочерним обществом ответственность по сделкам, совершенным в результате такого влияния. Акционеры дочернего общества вправе требовать возмещения причиненного основным обществом убытков. В случае несостоительности дочернего общества по вине основного последнее субсидиарно отвечает по его долгам.

4.3. Производственный кооператив

Производственный кооператив (артель) - это добровольное объединение граждан для совместного ведения предпринимательской деятельности на началах их личного трудового и иного участия, первоначальное имущество которого складывается из паев членов объединения, несущих субсидиарную ответственность по всем его обязательствам в порядке и размерах, установленных уставом и законодательством о производственных кооперативах (ст. 107 ГК РФ).

Особенности правового положения производственного кооператива закреплены в ГК РФ, а также в Федеральном законе "О производственных кооперативах".

К моменту государственной регистрации должно быть оплачено не менее 10% паевого фонда кооператива. Остальная часть оплачивается в течение первого года функционирования производственного кооператива.

Участниками кооператива могут быть граждане, юридические лица (если это предусмотрено уставом). Число членов производственного кооператива не может быть менее пяти. Число членов кооператива, не принимающих личного трудового участия в его деятельности, ограничивается 25% от числа членов, участвующих в работе кооператива личным трудом (ст. 7 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Учредительным документом производственного кооператива является устав.

Высшим органом управления является общее собрание членов кооператива, имеющее исключительную компетенцию.

Общее собрание кооператива вправе рассматривать и принимать решения по любым вопросам деятельности кооператива, в том числе входящим в компетенцию его исполнительных органов.

В крупных кооперативах (с числом членов более 50) могут создаваться также наблюдательные советы как постоянно действующие органы контроля их членов за деятельностью исполнительных органов. В этом случае наблюдательный совет тоже получает исключительную компетенцию, определенную уставом кооператива. Избранные в состав наблюдательного совета члены кооператива не могут одновременно являться членами его исполнительного органа.

Исполнительными органами кооператива являются правление и его председатель. Коллегиальный орган образуется в кооперативе с числом членов более 10, причем председатель кооператива одновременно возглавляет и его правление (ст. 17 Федерального закона "О производственных кооперативах").

Выплата стоимости пая или другого имущества выходящему члену кооператива производится по окончании финансового года и утверждении бухгалтерского баланса кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

Поскольку отчуждение пая третьим лицам влечет обязанность их приема в кооператив, закон ограничивает эту возможность требованием обязательного согласия кооператива на прием нового члена и правом других членов кооператива на преимущественную покупку отчужденного пая.

4.4. Государственные и муниципальные унитарные предприятия

Одним из видов коммерческих организаций являются также государственные и муниципальные унитарные предприятия, правовое положение которых определено ГК РФ, а также Федеральным законом "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях".

Согласно п. 1 ст. 2 указанного Закона унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации, субъекту РФ или муниципальному образованию.

От имени Российской Федерации или субъекта РФ права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы государственной власти Российской Федерации или органы государственной власти субъекта РФ в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

От имени муниципального образования права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

В отличие от коммерческих юридических лиц - собственников имущества (хозяйственных товариществ, обществ и производственных кооперативов) государственные и муниципальные предприятия:

- управляют не своей собственностью, а государственной либо муниципальной;
- обладают не правом собственности, а ограниченными вещными правами (право хозяйственного ведения, право оперативного управления);
- наделяются специальной (а не общей) правоспособностью;
- являются унитарными, так как их имущество не может быть распределено по вкладам (паям, долям).

В Российской Федерации создаются и действуют следующие виды унитарных предприятий:

1) унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения:

- федеральное государственное предприятие;
- государственное предприятие субъекта РФ (государственное предприятие);
- муниципальное предприятие;

2) унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления:

- федеральное казенное предприятие;
- казенное предприятие субъекта РФ;
- муниципальное казенное предприятие.

Казенные предприятия отличаются от других государственных и муниципальных предприятий тем, что:

- наделяются вещным ограниченным правом оперативного управления, тогда как другие государственные предприятия имеют право хозяйственного ведения;
- право оперативного управления значительно уже права хозяйственного ведения;
- не вправе самостоятельно распоряжаться не только недвижимым, но даже и движимым имуществом;
- в отличие от других государственных предприятий, не могут объявляться банкротами;
- государство (Российская Федерация или субъект РФ) несет дополнительную ответственность по их обязательствам при недостаточности их имущества;
- в них не формируется уставный фонд, в то время как в предприятиях, основанных на праве хозяйственного ведения, такой фонд создается (размер фонда государственного предприятия не может быть ниже 5000 минимальных размеров оплаты труда, муниципального - 1000 минимальных размеров оплаты труда).

Вопросы и задания для повторения

1. Дайте определение понятия "юридическое лицо". Какие виды юридических лиц закрепил ГК РФ?
2. В чем заключаются сходства и отличия хозяйственных товариществ и обществ?
3. Чем отличается полное товарищество от товарищества на вере?
4. Каким образом осуществляется управление делами в хозяйственном товариществе?
5. Охарактеризуйте каждый из видов хозяйственных обществ.
6. Каковы структура и компетенция органов управления хозяйственных обществ?
7. Какие требования предъявляет законодательство к формированию уставного капитала хозяйственного общества?
8. В чем заключается отличие общества с дополнительной ответственностью от иных видов хозяйственных обществ и от хозяйственных товариществ?
9. Назовите специфические особенности производственного кооператива по сравнению с другими организационно-правовыми формами коммерческих организаций.
10. В чем заключается отличие производственного кооператива от потребительского кооператива?
11. Дайте определение и назовите виды государственных и муниципальных унитарных предприятий.
12. Кто является собственником имущества государственного (муниципального) унитарного предприятия и каковы его полномочия?
13. Каков порядок создания государственного (муниципального) унитарного предприятия?
14. В чем заключается отличие казенных предприятий, основанных на праве оперативного управления, от унитарных предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения?

Тема 5. ПОРЯДОК И СПОСОБЫ СОЗДАНИЯ СУБЪЕКТОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

5.1. Понятие и способы создания субъектов предпринимательского права

Создание субъекта предпринимательского права представляет собой процесс совершения юридически значимых действий и принятия соответствующих актов, направленных на приздание лицу статуса субъекта предпринимательского права.

Традиционно выделяют четыре способа создания субъектов предпринимательского права.

1. Учредительно-распорядительный способ предусматривает, что основанием для учреждения юридического лица является распоряжение соответствующего государственного или муниципального органа (решения Правительства РФ, органов субъектов РФ и местного самоуправления). Данный способ применяется при создании государственных и муниципальных унитарных предприятий. Функции собственника по созданию таких предприятий возложены на соответствующие федеральные органы исполнительной власти, исполнительные органы субъектов РФ и соответствующие органы местного самоуправления.

2. Учредительный способ применяется при создании коммерческих организаций с одним участником (например, хозяйственных обществ), а также при легитимации индивидуальной предпринимательской деятельности.

3. Договорно-учредительный способ используется при создании коммерческих организаций с числом учредителей более одного (хозяйственных товариществ, хозяйственных обществ, производственного кооператива).

4. Дозволительно-учредительный способ предусматривает необходимость получения разрешения государственного органа на создание коммерческой организации (например, на основании ст. 17 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" в некоторых случаях необходимо получить разрешение антимонопольного органа).

5.2. Этапы создания субъектов предпринимательского права

В процессе создания коммерческой организации выделяют несколько этапов.

1. Определение состава учредителей, проведение общего собрания учредителей. Законодательство устанавливает различные требования к количеству и статусу учредителей. Так, в хозяйственном обществе может быть как один, так и несколько учредителей (п. 1 ст. 66 ГК РФ), в хозяйственных товариществах - минимум два (ст. 81 ГК РФ), а в производственных кооперативах - минимум пять учредителей (ст. 4 Федерального закона "О производственных кооперативах"). Вместе с тем, однако, следует учесть, что учредителем хозяйственного общества не может быть другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Полными товарищами в товариществах могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации, участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере - граждане и юридические лица (ст. 66 ГК РФ). В соответствии со ст. 7 Федерального закона "Об акционерных обществах" число акционеров ЗАО не должно превышать 50, а число акционеров ОАО не ограничено. Законодательство устанавливает также ограничения на участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах (например, для государственных и муниципальных служащих).

2. Выбор организационно-правовой формы. Учредители могут самостоятельно выбрать любую организационно-правовую форму осуществления предпринимательской деятельности, за исключением ограничений, установленных законодательством. Например, кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество, а аудиторские фирмы могут иметь любую организационно-правовую форму, кроме ОАО.

Как правило, выбор организационно-правовой формы коммерческой организации осуществляется в зависимости от следующих факторов:

- численности и статуса учредителей (например, один учредитель может создать только хозяйственное общество, граждане вправе учредить хозяйственное общество, производственный кооператив, но не хозяйственное товарищество);

- профиля деятельности создаваемой организации (например, кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество, а аудиторские фирмы могут иметь любую организационно-правовую форму, кроме ОАО);

- источников капитала (например, имущественные вклады работников);

- выбора структуры отношений как между учредителями, так и между органами управления;

- меры трудового и иного личного участия учредителей в деятельности коммерческой организации (например, производственный кооператив предполагает совместную производственную и иную деятельность его членов);

- возможности контролировать иные коммерческие организации (например, отношения основного и дочернего, преобладающего и зависимого обществ);
- меры ответственности учредителей по обязательствам коммерческой организации (например, в хозяйственных товариществах полные товарищи несут солидарно субсидиарную ответственность по обязательствам личным имуществом, а в обществе с ограниченной ответственностью или в акционерном обществе учредители лишь рискуют своим вкладом в уставный капитал).

3. Оформление учредительных документов. Одним из видов учредительных документов является учредительный договор (для обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью, хозяйственных товариществ) - документ, который заключается учредителями юридического лица в простой письменной форме путем составления единого документа с указанием в нем места и даты заключения договора, а также срока его действия. Учредители закрепляют в учредительном договоре намерение создать юридическое лицо, определяют порядок совместных действий 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 (п. 2 ст. 52 ГК РФ).

Учредительный договор является единственным учредительным документом в хозяйственных товариществах, поэтому в нем указываются также сведения о размере и составе складочного капитала товарищества, размере и порядке изменения долей каждого из участников, об ответственности участников за обязанности по внесению вкладов (ст. 70 ГК РФ).

Учредительный договор подписывается всеми участниками лично, подпись представителя юридического лица - учредителя должна быть скреплена печатью этой организации.

Устав является вторым учредительным документом для обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью и единственным для производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий, акционерных обществ.

Устав - документ, устанавливающий правовой статус организации. Основное назначение устава - информировать контрагентов и иных лиц, вступающих в отношения с коммерческой организацией, о круге ее деятельности, структуре и полномочиях органов управления. В уставе определяются организационно-правовая форма организации, ее наименование, место нахождения, размер уставного капитала, ответственность участников за нарушение обязанностей по оплате уставного капитала, состав и компетенция органов управления, порядок принятия ими решений (п. 2 ст. 52 ГК РФ).

Кроме того, в уставе ОДО определяются размер дополнительной ответственности участников по долгам общества в кратной стоимости их вкладов; в уставе ООО - размеры долей каждого участника; в уставе АО - категории, номинальная стоимость и количество выпускаемых акций; в уставе производственного кооператива - условия о размере паевых взносов членов, порядке их внесения, о характере и порядке трудового участия членов кооператива в его деятельности и их ответственность за нарушение обязательств по личному трудовому участию, о порядке распределения прибыли и убытков, о размерах и условиях субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам. В уставе унитарного предприятия указываются источники и порядок формирования уставного фонда, предмет и цели деятельности, следовательно, они имеют специальную правоспособность (ст. 9 Федерального закона "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях"). Другие коммерческие организации в соответствии со ст. 49 ГК РФ могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом, то есть имеют общую правоспособность. Однако предмет и определенные цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены учредительными документами и в случаях, когда по закону это не является обязательным. Сведения, содержащиеся в учредительном договоре и уставе, не могут составлять коммерческую тайну.

4. Разработка наименования коммерческой организации. В соответствии со ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а также унитарных предприятий и в предусмотренных законом случаях других коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Назначение фирменного наименования коммерческой организации состоит не только в ее идентификации, индивидуализации ее деятельности в хозяйственном обороте, но и в том, что оно само по себе является объектом гражданских прав коммерческой организации.

Фирменное наименование приравнено по правовому режиму к объектам интеллектуальной собственности. Право на фирменное наименование относится к исключительным правам его владельца. Только ему принадлежит право использовать фирменное наименование в хозяйственных операциях различными способами, в том числе в рекламе товаров, в качестве элемента товарного знака; передавать право пользования другим коммерческим организациям на

основе договора коммерческой концессии (франчайзинг) и т.д. Законодательством предусмотрена гражданско-правовая ответственность для лица, неправомерно использующего чужое зарегистрированное фирменное наименование. По требованию обладателя права на фирменное наименование нарушитель обязан прекратить использование чужого фирменного наименования и возместить причиненные убытки (п. 4 ст. 54 ГК РФ).

Кроме указания на организационно-правовую форму, фирменное наименование может быть представлено именем или фамилией, либо характеризовать предмет деятельности, либо быть произвольным. В соответствии со ст. 7 Федерального закона "О банках и банковской деятельности" "ни одно юридическое лицо в Российской Федерации, за исключением получившего от Банка России лицензию на осуществление банковских операций, не может использовать в своем наименовании слова "банк", "кредитная организация" или иным образом указывать на то, что данное юридическое лицо имеет право на осуществление банковских операций".

В соответствии со ст. 5 Закона РФ "О товарных биржах и биржевой торговле" организации, не отвечающие требованиям данного Закона, не имеют права на использование в своем наименовании слов "биржа" или "товарная биржа".

Порядок включения в фирменное наименование слов "Россия", "Российская Федерация" и образованных на их основе слов и словосочетаний предусмотрен Постановлением Правительства РФ от 8 декабря 2005 г. N 743 "О мерах по организации принятия Правительством Российской Федерации решений, предусмотренных Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 14 февраля 1992 г. N 2355-1". В названиях коммерческих организаций эти слова применяются в соответствии с актами Правительства РФ, принимаемыми по результатам рассмотрения заявления и иных документов заинтересованных лиц специально созданной межведомственной комиссией, которая при рассмотрении обращений должна учитывать:

- значимость, характер, масштаб и сферу деятельности организации в интересах российского общества;
- положение организации в соответствующей сфере деятельности или на рынках Российской Федерации;
- производство уникальных, присущих только Российской Федерации товаров, услуг;
- представление интересов Российской Федерации на мировом рынке при осуществлении внешнеэкономической деятельности;
- наличие оригинального полного и сокращенного названий организации, позволяющих отличить их от других названий, а также соответствие этих названий нормам государственного языка Российской Федерации.

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

6. Формирование уставного (складочного) капитала, уставного (паевого) фонда. На момент государственной регистрации уставный капитал хозяйственного общества должен быть оплачен его учредителями не менее чем наполовину. Аналогичное правило действует и при формировании складочного капитала в хозяйственных товариществах. Члены производственного кооператива обязаны внести к моменту государственной регистрации кооператива не менее чем 10% паевого взноса. Остальная часть паевого взноса вносится в течение года после государственной регистрации кооператива.

7. Государственная регистрация юридического лица в установленном законом порядке.

5.3. Правовые основы государственной регистрации юридических лиц

Отношения, связанные с государственной регистрацией юридических лиц, урегулированы ГК РФ, Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей", нормами специального законодательства (об акционерных обществах, об обществах с ограниченной ответственностью, о производственном кооперативе и др.).

Государственная регистрация - заключительный этап создания коммерческой организации. Она имеет правоустанавливающее значение.

Под государственной регистрацией юридических лиц и индивидуальных предпринимателей понимаются акты уполномоченного федерального органа исполнительной власти,

осуществляемые посредством внесения в государственные реестры сведений о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иных сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствии с законодательством (ст. 1 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей").

Цели государственной регистрации субъектов предпринимательства:

- осуществление государственного контроля за ведением хозяйственной деятельности;
- проведение налогообложения;
- получение государственных сведений статистического учета для осуществления мер государственного регулирования экономики;
- предоставление всем участникам гражданского оборота, государственным органам, органам местного самоуправления информации о субъектах предпринимательской деятельности и т.д.

Процедура государственной регистрации юридических лиц включает в себя перечисленные ниже этапы.

1. Представление документов в регистрирующий орган, в качестве которого Постановление Правительства РФ от 17 мая 2002 г. N 319 "Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей" определило налоговые органы РФ.

Для регистрации создаваемой организации необходимо представить следующие документы:

1) заявление о государственной регистрации с подтверждением соответствия учредительных документов требованиям законодательства, достоверности сведений, соблюдения порядка учреждения юридического лица, оплаты уставного (складочного) капитала, уставного (паевого) фонда. Подпись заявителя должна быть нотариально удостоверена;

2) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством РФ;

3) учредительные документы юридического лица (подлинники или нотариально удостоверенные копии);

4) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица - учредителя;

5) документ об уплате государственной пошлины.

Регистрирующий орган не вправе требовать представления других документов, кроме установленных законом. Документы представляются уполномоченным лицом непосредственно или почтовым отправлением.

Датой представления документов является день их получения регистрирующим органом. В этот же день заявителю выдается расписка в получении документов с указанием перечня и даты их получения регистрирующим органом.

2. Проведение правовой экспертизы документов осуществляется регистрирующим органом в целях установления соответствия документов требованиям законодательства как по форме, так и по содержанию.

Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган.

По итогам экспертизы государственный служащий Федеральной налоговой службы (далее - ФНС России) РФ составляет заключение о соответствии (несоответствии) документов установленным требованиям.

3. Принятие решения о государственной регистрации юридического лица является основанием внесения соответствующей записи в государственный реестр, которое осуществляется путем присвоения организации очередного номера в журнале регистрации поступающих документов, проставления специальной надписи (штампа) с наименованием регистрирующего органа, номером и датой на первой странице учредительных документов, скрепляемой подписью должностного лица, ответственного за регистрацию.

4. Выдача заявителю документа (регистрационного свидетельства), подтверждающего факт внесения записи в государственный реестр, осуществляется в срок не позднее одного дня с момента государственной регистрации юридического лица.

В соответствии со ст. 23 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" отказ в государственной регистрации допускается в случае:

- а) непредставления необходимых для государственной регистрации документов;
- б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган;

в) в иных случаях, указанных в законе (п. 2 ст. 20 или п. 4 ст. 22.1 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей").

Отказ в государственной регистрации юридического лица по мотивам нецелесообразности не допускается.

Решение об отказе в государственной регистрации должно быть принято не позднее срока, установленного для государственной регистрации (пять рабочих дней) и должно содержать основания отказа.

Решение об отказе в государственной регистрации направляется лицу, указанному в заявлении о государственной регистрации, с уведомлением о вручении такого решения и может быть обжаловано в судебном порядке.

Вопросы и задания для повторения

1. Охарактеризуйте способы создания субъектов предпринимательства.
2. Перечислите этапы создания юридического лица.
3. Какими факторами определяется выбор организационно-правовой формы при создании юридического лица?
4. Какие требования законодательства следует учесть при определении наименования юридического лица?
5. С какого момента юридическое лицо считается созданным?
6. Каковы сроки государственной регистрации юридического лица?
7. Перечислите основания отказа в государственной регистрации юридического лица.

Тема 6. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ РЕОРГАНИЗАЦИИ И ЛИКВИДАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

6.1. Понятие и способы реорганизации юридических лиц

Реорганизация - прекращение организации, при котором осуществляется переход прав и обязанностей к другим лицам, т.е. правопреемство.

Способы реорганизации юридических лиц определены ст. 57 ГК РФ.

1. Слияние - объединение двух и более юридических лиц в единое новое юридическое лицо. При этом самостоятельное существование сливающихся организаций прекращается. Реорганизация юридических лиц в форме слияния считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица.

2. Присоединение - "вливание" одной и более присоединяемых организаций в организацию, к которой происходит присоединение. При этом присоединяемое юридическое лицо прекращает свою деятельность, все его права и обязанности переходят к юридическому лицу, к которому происходит присоединение. Реорганизация в форме присоединения считается завершенной с момента внесения в государственный реестр записи о прекращении деятельности последнего из присоединившихся юридических лиц.

3. Разделение - образование на базе прекратившего существование юридического лица двух и более самостоятельных юридических лиц. При разделении ранее существовавшее юридическое лицо прекращает свою деятельность, а его права и обязанности переходят к вновь создаваемым юридическим лицам. Реорганизация в форме разделения считается завершенной с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц.

4. Выделение - образование новых самостоятельных юридических лиц, при этом реорганизуемое юридическое лицо продолжает функционировать, а часть его прав и обязанностей переходит ко вновь образованным юридическим лицам. Реорганизация в форме выделения считается завершенной с момента государственной регистрации последнего из вновь возникших юридических лиц.

5. Преобразование - прекращение юридического лица и возникновение на его основе нового юридического лица. Реорганизация в форме преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации вновь созданного юридического лица.

При реорганизации в форме слияния, присоединения, преобразования правопреемство оформляется передаточным актом, при разделении и выделении - разделительным балансом. Передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. Эти документы утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации (ст. 59 ГК РФ).

6.2. Порядок и виды реорганизации юридических лиц

Выделяют следующие виды реорганизации:

- добровольная реорганизация - осуществляется по решению учредителей (участников) юридического лица либо органа, уполномоченного на то учредительными документами;
- принудительная реорганизация - осуществляется по решению уполномоченного государственного органа или по решению суда в случаях, прямо указанных в законодательстве.

Так, в соответствии со ст. 19 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" ФАС России может принять решение о принудительном разделении или выделении хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке и злоупотребляющего своим положением. В решении государственного органа должен быть определен срок реорганизации. Если учредители (участники), уполномоченный ими орган самого юридического лица не осуществлят реорганизацию в указанный срок, суд по иску уполномоченного государственного органа назначает внешнего управляющего, которому поручается проведение реорганизации. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Утверждение судом разделительного баланса и учредительных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц (ст. 57 ГК РФ).

В определенных случаях требуется согласие государственных органов на реорганизацию. В соответствии со ст. 17 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" на антимонопольные органы возложено осуществление контроля над реорганизацией в форме слияния и присоединения коммерческих организаций, суммарная балансовая стоимость активов которых по последнему балансу превышает 30 млн. установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда.

Орган, принявший решение о реорганизации, обязан направить кредиторам письменное уведомление об этом. Кредиторы вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому выступает реорганизуемая коммерческая организация, а также возмещения убытков, причиненных досрочным исполнением или прекращением обязательства. Кроме того, если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, то вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами (ст. 60 ГК РФ).

Государственная регистрация юридических лиц, создаваемых путем реорганизации, осуществляется в соответствии с ГК РФ и Федеральным законом "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей". В регистрирующий орган (налоговые органы) представляются:

1) заявление о регистрации каждого вновь возникшего юридического лица, создаваемого путем реорганизации, в котором подтверждается, что учредительные документы созданных путем реорганизации юридических лиц соответствуют установленным законодательством РФ требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах и заявлении о государственной регистрации, достоверны, что передаточный акт или разделительный баланс содержит положения о правопреемстве по всем обязательствам вновь возникшего юридического лица в отношении всех его кредиторов, что все кредиторы реорганизуемого лица уведомлены в письменной форме о реорганизации и в установленных законом случаях вопросы реорганизации юридического лица согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления;

2) учредительные документы каждого вновь возникающего юридического лица (подлинники или нотариально удостоверенные копии);

- 3) решение о реорганизации юридического лица;
- 4) договор о слиянии в предусмотренных федеральными законами случаях;
- 5) передаточный акт или разделительный баланс;
- 6) документ об уплате государственной пошлины.

Государственная регистрация осуществляется по месту нахождения реорганизуемых юридических лиц. Регистрирующий орган принимает решение о государственной регистрации вновь возникшего юридического лица (лиц) или об отказе в государственной регистрации в срок не более чем пять рабочий дней. При положительном решении данный орган осуществляет соответствующую запись в реестре, оформляет свидетельство о регистрации.

6.3. Понятие, виды и порядок ликвидации юридических лиц

Ликвидация представляет собой прекращение юридического лица без правопреемства, т.е. без перехода прав и обязанностей к другим лицам. Правовые основы осуществления ликвидации

организаций и индивидуальной предпринимательской деятельности закреплены ГК РФ, иными актами.

Выделяют следующие виды ликвидации юридических лиц:

- 1) добровольную;
- 2) принудительную;

Добровольная ликвидация осуществляется по решению учредителей (участников) юридического лица либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Решение о ликвидации государственного или муниципального унитарного предприятия может принять собственник имущества - соответствующий государственный орган или орган местного самоуправления. Статья 61 ГК РФ содержит примерный перечень оснований добровольной ликвидации, в частности: истечение срока, на который создана организация; достижение цели, ради которой она создана, и др.

Принудительная ликвидация производится на основании решения суда в следующих случаях:

- осуществление деятельности без надлежащего разрешения (лицензии);
- осуществление деятельности, запрещенной законом;
- неоднократное или однократное, но грубое нарушение закона или иных правовых актов и др. (ст. 61 ГК РФ).

Приведенный перечень не является исчерпывающим. Основания принудительной ликвидации могут быть предусмотрены и другими статьями ГК РФ (например, ст. ст. 65, 81 ГК РФ). С требованием о ликвидации может обратиться в суд государственный орган или орган местного самоуправления в случае, если такое право предоставлено ему законом. В частности, таким правом обладают ФАС России, ФНС России, Министерство финансов РФ, Центральный банк РФ (далее - Минфин России).

Ликвидационный процесс проходит несколько этапов, приведенных ниже.

1. Принятие уполномоченными органами решения о ликвидации юридического лица.

2. Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны в трехдневный срок в письменной форме уведомить об этом регистрирующий орган по месту нахождения ликвидируемого юридического лица с приложением решения о ликвидации юридического лица.

Регистрирующий орган вносит в Единый государственный реестр юридических лиц запись о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации. С этого момента не допускается государственная регистрация изменений, вносимых в учредительные документы ликвидируемого юридического лица, а также государственная регистрация юридических лиц, учредителем которых выступает указанное юридическое лицо, или государственная регистрация юридических лиц, которые возникают в результате его реорганизации (ст. 20 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей").

3. Назначение ликвидационной комиссии (ликвидатора) учредителями (участниками) лица или органом, принявшим решение о ликвидации, по согласованию с регистрирующим органом. С момента назначения ликвидационной комиссии (ликвидатора) к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, в том числе право выступать от имени ликвидируемого юридического лица в суде.

4. Публикация о ликвидации в органах печати, в которых обычно публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц. В публикации должны быть отражены: наименование ликвидируемого юридического лица; дата принятия решения о ликвидации; орган, который принял решение о ликвидации; идентификационный номер налогоплательщика и номер ликвидируемого лица в реестре; порядок и срок заявления требований кредиторами, который не может быть менее двух месяцев с момента публикации; способ связи с ликвидационной комиссией (адрес, телефон, факс).

5. Переоформление банковской карточки с образцами подписи лиц, имеющих право распоряжаться находящимися на счету денежными средствами, на руководителя и членов ликвидационной комиссии.

6. Формирование активов и пассивов организации. С этой целью ликвидационной комиссией выявляются кредиторы (последние обязательно письменно уведомляются о ликвидации должника), принимаются меры к получению дебиторской задолженности, проводится инвентаризация имущества.

7. Выход из состава участников других юридических лиц.

8. Увольнение работников в соответствии с требованиями, предусмотренными трудовым законодательством.

9. Составление промежуточного ликвидационного баланса по окончании срока, отведенного кредиторам для предъявления требований. Баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации; согласовывается с органом, осуществляющим государственную регистрацию (куда направляется оригинал или заверенная

копия баланса). Баланс должен содержать сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечень предъявленных кредиторами требований и результат их рассмотрения. Если активов организации не достаточно для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия (ликвидатор) обязана обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом (ст. 224 Федерального закона от 27 сентября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)"). В этом случае юридическое лицо ликвидируется в порядке, предусмотренном § 1 гл. 9 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)".

10. Расчеты с кредиторами в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК РФ, начинаются со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса, за исключением кредиторов пятой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения баланса.

11. Составление ликвидационного баланса, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации. Баланс должен быть согласован с регистрирующим органом.

12. Представление в орган, осуществляющий государственную регистрацию (налоговые органы), следующих документов:

- а) заявления с подтверждением соблюдения порядка ликвидации, завершения расчетов и согласования вопросов ликвидации с соответствующими государственными органами;
- б) ликвидационного баланса;
- в) документа об уплате государственной пошлины.

Государственная регистрация ликвидации осуществляется по месту нахождения ликвидируемого юридического лица в срок, не превышающий пяти рабочих дней.

Вопросы и задания для повторения

1. Дайте определение понятий "реорганизация" и "ликвидация".
2. Чем отличается реорганизация от ликвидации?
3. Назовите способы реорганизации.
4. Охарактеризуйте основания и порядок добровольной и принудительной реорганизации.
5. Какими правами обладают кредиторы реорганизуемого юридического лица?
6. Перечислите основания добровольной и принудительной ликвидации юридических лиц.
7. Каков порядок ликвидации юридического лица?
8. С какого момента юридическое лицо считается ликвидированным?

Тема 7. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ БАНКРОТСТВА

7.1. Понятие и признаки банкротства

В настоящее время отношения, связанные с несостоятельностью, регулируют следующие нормативные правовые акты:

1. ГК РФ;
2. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 14 июня 2002 г. (далее - АПК РФ);
3. Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций";
4. Федеральный закон от 24 июня 1999 г. N 122-ФЗ "Об особенностях несостоятельности (банкротства) субъектов естественных монополий топливно-энергетического комплекса";
5. Федеральный закон от 27 сентября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)";
6. Постановление Правительства РФ от 15 декабря 2004 г. N 29 "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" и т.д.

Под несостоятельностью (банкротством) понимается признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (ст. 2 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

При этом гражданин считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не выполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения и если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества, а юридическое лицо - если соответствующие обязательства и (или) обязанности не выполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения (ст. 3 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Признаки несостоятельности (банкротства):

- наличие денежного обязательства должника долгового характера;

- неспособность гражданина или юридического лица удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения;
- наличие задолженности в отношении гражданина на сумму не менее 10 тыс. руб., а юридического лица - не менее 100 тыс. руб.;
- официальное признание несостоятельности арбитражным судом.

Для граждан законодательством устанавливается дополнительный признак несостоятельности (банкротства) - превышение суммы его обязательств над стоимостью принадлежащего ему имущества.

7.2. Субъектный состав отношений, связанных с регулированием несостоятельности (банкротства)

К числу лиц, участвующих в деле о банкротстве, относятся:

1) должник - гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, или юридическое лицо, оказавшиеся неспособными удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение срока, установленного законом;

2) конкурсные кредиторы - кредиторы по денежным обязательствам, за исключением уполномоченных органов, граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, морального вреда, имеет обязательства по выплате вознаграждения по авторским договорам, а также учредителей (участников) должника по обязательствам, вытекающим из такого участия;

3) уполномоченные органы - федеральные органы исполнительной власти, уполномоченные Правительством РФ представлять в деле о банкротстве и в процедурах банкротства требования об уплате обязательных платежей и требования Российской Федерации по денежным обязательствам, а также органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, уполномоченные представлять в деле о банкротстве и в процедурах банкротства требования по денежным обязательствам соответственно субъектов РФ и муниципальных образований (налоговые органы, государственные внебюджетные фонды);

4) арбитражный управляющий - гражданин Российской Федерации, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедур банкротства и осуществления иных установленных законом полномочий и являющийся членом одной из саморегулируемых организаций.

В зависимости от процедур несостоятельности (банкротства) выделяют следующие виды арбитражных управляющих:

- временный, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедуры наблюдения;
- административный, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедуры финансового оздоровления;
- внешний, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедуры внешнего управления и осуществления иных установленных законом полномочий;
- конкурсный, утверждаемый арбитражным судом для проведения процедуры конкурсного производства и осуществления иных установленных законом полномочий;

5) иные лица, в частности органы местного самоуправления, федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти соответствующего субъекта РФ при рассмотрении дела о несостоятельности (банкротстве) градообразующей организации;

6) лицо, предоставившее обеспечение для проведения финансового оздоровления, и т.д.

В настоящее время Федеральным законом "О несостоятельности (банкротстве)" представлена возможность участия в процессе о банкротстве представителям учредителей (участников) должника, которые наделяются всеми правами, предусмотренными арбитражным процессуальным законодательством для лиц, участвующих в процессе, а также правом на обжалование решений арбитражного суда, отдельных решений и действий арбитражного управляющего и кредиторов, правом на получение информации о ходе процедур и т.д. Расширяя права государства в деле о банкротстве, законодатель предусматривает возможность участия в нем представителя собственника имущества должника - унитарного предприятия и наделяет его правом обжаловать действия арбитражного управляющего, решения собрания и комитета кредиторов, судебные акты о введении внешнего управления и конкурсного производства.

В арбитражном процессе по делу о банкротстве также участвуют: представитель работников должника; представитель собрания кредиторов или представитель комитета кредиторов; представитель федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности в случае, если исполнение полномочий арбитражного управляющего связано с доступом к сведениям, составляющим государственную тайну; иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ и Федеральным законом "О несостоятельности (банкротстве)".

Правовой статус лиц, участвующих в процессе, зависит от следующих факторов: от характера правомочий, которыми законодатель наделяет данное лицо; от процедуры несостоятельности (банкротства), в рамках которой действует данное лицо, и от целей, которые являются приоритетными на данном этапе банкротства; от особенностей несостоятельности (банкротства) отдельных категорий должников и т.д.

7.3. Порядок назначения и требования, предъявляемые к кандидатуре арбитражного управляющего

Статья 45 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" устанавливает порядок назначения арбитражного управляющего. Должник, кредитор или уполномоченный орган в своем заявлении указывают наименование и адрес саморегулируемой организации, из числа членов которой арбитражный суд утверждает временного управляющего. После получения запроса заявленная саморегулируемая организация составляет список своих членов, изъявивших согласие быть утвержденными в качестве арбитражного управляющего и в наибольшей степени удовлетворяющих требованиям, содержащимся в запросе. В списке кандидатур должны быть указаны три кандидатуры, расположенные в порядке уменьшения их соответствия обозначенным требованиям, а при равном соответствии этим требованиям - с учетом их профессиональных качеств.

Должник и заявитель (представитель собрания кредиторов) вправе отвести по одной кандидатуре арбитражных управляющих, указанных в списке кандидатур. Арбитражный суд утверждает оставшуюся кандидатуру. В случае отсутствия такого отвода арбитражный суд утверждает кандидатуру, занимающую более высокую позицию в списке кандидатур.

Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" закрепляет следующие требования к кандидатуре арбитражного управляющего:

- наличие регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;
- наличие высшего образования;
- отсутствие судимости за преступления в сфере экономики, а также за преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления;
- наличие стажа руководящей работы не менее чем два года в совокупности. При этом руководящей работой признается работа в качестве руководителя юридического лица или его заместителя, а также деятельность в качестве арбитражного управляющего при условии исполнения обязанностей руководителя должника, за исключением проведения процедур банкротства по отношению к отсутствующему должнику;
- прохождение стажировки сроком не менее шести месяцев в качестве помощника арбитражного управляющего Организация и проведение стажировки гражданина Российской Федерации в качестве помощника арбитражного управляющего осуществляется саморегулируемыми организациями арбитражных управляющих;
- сдача экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих. Организация и проведение теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих осуществляется комиссией, формируемой на условиях равного представительства федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством РФ, и образовательным учреждением;
- членство в одной из саморегулируемых организаций арбитражных управляющих (п. 1 ст. 20 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Конкурсный кредитор или уполномоченный орган (собрание кредиторов) вправе предусмотреть дополнительные требования к кандидатуре арбитражного управляющего:

- наличие у кандидата высшего юридического, экономического образования или образования по специальности, соответствующей сфере деятельности должника;
- наличие у кандидата определенного стажа работы на должностях руководителей организаций в соответствующей отрасли экономики;
- установление количества процедур банкротства, проведенных кандидатом в качестве арбитражного управляющего (п. 1 ст. 23 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

При осуществлении своих функций арбитражный управляющий не вступает в трудовые отношения ни с должником, ни с арбитражным судом, ни с кредиторами.

Арбитражный управляющий в ходе всего процесса о банкротстве должен занимать нейтральную позицию в отношениях должника и кредиторов. Следовательно, арбитражными управляющими не могут быть назначены лица, которые являются заинтересованными по отношению к должнику и кредиторам; в отношении которых введена процедура банкротства; которые не возместили убытки, причиненные должнику, кредиторам, третьим лицам при исполнении обязанностей арбитражного управляющего; которые дисквалифицированы или лишены права занимать руководящие должности и (или) осуществлять предпринимательскую

деятельность по управлению юридическими лицами, а также которые не имеют договоров страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве (п. 6 ст. 20 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Обязательной формой финансового обеспечения деятельности арбитражного управляющего признается договор страхования ответственности, который должен быть заключен на срок не менее чем год с его обязательным последующим возобновлением на тот же срок. При этом минимальная сумма финансового обеспечения не может быть менее чем 3 млн. руб. в год. Предусматривается также дополнительное страхование ответственности арбитражного управляющего в случае причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве, в размере, зависящем от балансовой стоимости активов должника (п. 8 ст. 20 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

7.4. Правовое положение арбитражного управляющего

Основными принципами деятельности арбитражного управляющего являются независимость, объективность и беспристрастность.

Для осуществления своих функций арбитражный управляющий наделен определенными правами и обязанностями.

Он имеет право:

- созывать собрание (комитет) кредиторов;
- обращаться в арбитражный суд с заявлениями и ходатайствами в случаях, предусмотренных законодательством РФ о банкротстве;
- привлекать на договорной основе иных лиц с оплатой их деятельности из средств должника;
- созывать собрание кредиторов и комитет кредиторов;
- получать вознаграждение и т.д.

Вознаграждение арбитражного управляющего за каждый месяц осуществления им своих полномочий устанавливается в размере, определяемом кредитором (собранием кредиторов) и утверждаемом арбитражным судом, и должно составлять не менее чем 10 тыс. руб.

Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" закрепляет возможность получения арбитражным управляющим дополнительного вознаграждения за счет средств кредиторов.

К числу обязанностей арбитражного управляющего указанный Федеральный закон относит:

- принятие мер по защите должника;
- анализ финансового состояния должника;
- анализ финансовой, хозяйственной, инвестиционной деятельности, его положения на товарных и иных рынках;
- ведение реестра требований кредиторов;
- выявление признаков преднамеренного и фиктивного банкротства;
- рассмотрение заявленных требований кредиторов;
- возмещение убытков должнику, кредиторам, третьим лицам в случае причинения им убытков при исполнении возложенных на него обязанностей с даты вступления в законную силу судебного акта о возмещении таких убытков и др. (ст. 24 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)".

Гарантом профессиональной этики являются саморегулируемые организации арбитражных управляющих. Под саморегулируемой организацией арбитражных управляющих понимается некоммерческая организация, которая основана на членстве, создана гражданами Российской Федерации, включена в Единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и целями деятельности которой являются регулирование и обеспечение деятельности арбитражных управляющих.

Основанием для включения некоммерческой организации в Единый реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих является выполнение ею следующих условий:

- она должна объединять не менее 100 арбитражных управляющих;
- члены такой организации должны участвовать не менее чем в 100 (в совокупности) процедурах банкротства, в том числе не завершенных на дату включения в Единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих;
- за счет взносов членов должен быть сформирован компенсационный фонд или общество взаимного страхования (из расчета не менее чем 50 тыс. руб. на каждого члена).

Саморегулируемые организации арбитражных управляющих создаются в целях представления и защиты прав и законных интересов своих членов, контроля за их профессиональной деятельностью, организации и проведения стажировки гражданина Российской Федерации в качестве помощника арбитражного управляющего, рассмотрения жалобы на

действия своего члена, ведения реестра арбитражных управляющих, являющихся ее членами, и т.д. (ст. 22 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Вопросы и задания для повторения

1. Назовите признаки несостоятельности по действующему законодательству.
2. Каково действие Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" по кругу лиц?
3. Кто вправе подать заявление о признании должника банкротом в арбитражный суд?
4. Охарактеризуйте правовое положение лиц, участвующих в деле о банкротстве.
5. В каком порядке происходит назначение арбитражного управляющего?
6. Какова компетенция арбитражного управляющего?
7. Охарактеризуйте правовое положение саморегулируемых организаций арбитражных управляющих.

Тема 8. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРОВЕДЕНИЯ НАБЛЮДЕНИЯ

8.1. Задачи и правовые последствия введения процедуры наблюдения

Процедуры несостоятельности (банкротства) представляют собой предусмотренную законодательством совокупность мер в отношении должника, направленных на восстановление его платежеспособности или ликвидацию.

По мере развития законодательства о несостоятельности растет число процедур банкротства. Так, Закон РФ 1992 г. "О несостоятельности (банкротстве) предприятий" предусматривал такие процедуры, как внешнее управление, санацию и мировое соглашение. Федеральный закон 1998 г. "О несостоятельности (банкротстве)" содержал положения о четырех процедурах банкротства - наблюдении, внешнем управлении, конкурсном производстве и мировом соглашении.

В действующем Федеральном законе "О несостоятельности (банкротстве)" закреплены уже известные процедуры банкротства: наблюдение, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение, а также новая для российского законодательства процедура - финансовое оздоровление.

Процедура наблюдения осуществляется в целях обеспечения сохранности имущества должника, проведения анализа его финансового состояния, составления реестра требований кредиторов и проведения первого собрания кредиторов.

Процедура наблюдения вводится по результатам рассмотрения обоснованности требований заявителя к должнику, за исключением случаев возбуждения дела на основании заявления должника, когда наблюдение вводится с даты принятия арбитражным судом заявления должника к производству. Наблюдение должно быть завершено не позднее семи месяцев со дня поступления заявления о признании должника банкротом в арбитражный суд.

Введение процедуры наблюдения влечет за собой возникновение определенных правовых последствий, к числу которых относятся:

- требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей могут быть предъявлены только с соблюдением порядка, предусмотренного Федеральным законом "О несостоятельности (банкротстве)" (с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом кредиторы не вправе обращаться к должнику в целях удовлетворения их требований в индивидуальном порядке);
- по ходатайству кредитора приостанавливается производство по делам, связанным со взысканием с должника денежных средств и иного имущества должника. Кредитор в этом случае вправе предъявить свои требования к должнику в порядке, установленном Федеральным законом "О несостоятельности (банкротстве)";
- приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям с должника;
- запрещаются удовлетворение требований участника должника - юридического лица о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его участников, выкуп должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая);
- запрещается выплата дивидендов и иных платежей по эмиссионным ценным бумагам;
- не допускается прекращение денежных обязательств должника путем зачета встречного однородного требования, если при этом нарушается очередность удовлетворения требований кредиторов;
- ограничивается правоспособность должника:
 - а) органы управления должника могут совершать сделки, связанные с приобретением, отчуждением имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более 5%

балансовой стоимости активов должника, с получением и выдачей займов, поручительств и гарантий, уступкой прав требования, переводом долга, а также с учреждением доверительного управления имуществом должника только с согласия временного управляющего, выраженного в письменной форме;

б) органы управления должника не вправе принимать решения о реорганизации, ликвидации должника, о создании филиалов и т.д. (ст. 64 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

8.2. Особенности правового положения временного управляющего

Одновременно с введением наблюдения арбитражный суд утверждает временного управляющего.

Временный управляющий имеет право:

- предъявлять в арбитражный суд от своего имени требования о признании недействительными сделок и решений, а также требования о применении последствий недействительности ничтожных сделок, заключенных или исполненных должником с нарушением требований Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)";

- заявлять возражения относительно требований кредиторов;

- принимать участие в судебных заседаниях арбитражного суда по проверке обоснованности представленных возражений должника относительно требований кредиторов;

- обращаться в арбитражный суд с ходатайствами о принятии дополнительных мер по обеспечению сохранности имущества должника, а также об отстранении руководителя должника от должности. В случае отстранения руководителя должника от должности полномочия по управлению должником возлагаются на лицо, представленное в качестве кандидатуры руководителя должника представителем учредителей (участников) должника или иным коллегиальным органом управления должника, представителем собственника имущества должника - унитарного предприятия, а в случае непредставления такой кандидатуры - на одного из заместителей руководителя должника, а в случае отсутствия заместителей - на одного из работников должника;

- получать любую информацию и документы, касающиеся деятельности должника, и др.

Временный управляющий обязан:

- принимать меры по обеспечению сохранности имущества должника;

- проводить анализ финансового состояния должника;

- выявлять кредиторов должника;

- вести реестр требований кредиторов;

- уведомлять кредиторов о введении наблюдения;

- созывать и проводить первое собрание кредиторов (ст. 24 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Однако следует подчеркнуть, что в процессе проведения процедуры наблюдения временный управляющий не подменяет органы управления должника. Его деятельность должна быть направлена на установление факта наличия или отсутствия признаков банкротства и выявление возможных перспектив развития должника.

8.3. Порядок созыва и компетенция первого собрания кредиторов

Временный управляющий, исходя из известной даты проведения заседания арбитражного суда, должен провести первое собрание кредиторов как минимум за 10 дней до даты окончания наблюдения (п. 1 ст. 72 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Участниками первого собрания кредиторов являются две категории лиц:

- 1) конкурсные кредиторы и уполномоченные органы, наделенные правом голоса;

- 2) руководитель должника, представитель учредителей (участников) должника или представитель собственника имущества должника - унитарного предприятия и представитель работников должника, принимающих участие в первом собрании кредиторов без права голоса.

Временный управляющий на первом собрании сообщает кредиторам данные анализа финансового состояния должника с изложением перспектив возможности или невозможности восстановления его платежеспособности. Выводы временного управляющего носят рекомендательный характер и не являются для кредиторов обязательными.

В компетенцию первого собрания кредиторов входят полномочия:

- 1) принятие решений:

- о введении финансового оздоровления и об обращении в арбитражный суд с соответствующим ходатайством;

- о введении внешнего управления и об обращении в арбитражный суд с соответствующим ходатайством;
- об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства;
- о заключении мирового соглашения;
- об избрании комитета кредиторов и определении его количественного состава (в случае, когда число конкурсных кредиторов и уполномоченных органов превышает 50);
- 2) определение требований к кандидатурам административного, внешнего или конкурсного управляющего;
- 3) определение саморегулируемой организации, которая должна представить в арбитражный суд кандидатуры арбитражных управляющих, и т.д. (ст. 73 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

На основании принятого первым собранием кредиторов решения арбитражный суд выносит определение о введении финансового оздоровления или внешнего управления, либо принимает решение о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства, либо утверждает мировое соглашение и прекращает производство по делу о банкротстве.

С момента введения финансового оздоровления, внешнего управления, признания арбитражным судом должника банкротом и открытия конкурсного производства или утверждения мирового соглашения наблюдение прекращается.

Вопросы и задания для повторения

1. Перечислите основные задачи проведения процедуры наблюдения.
2. Какие правовые последствия наступают с момента введения процедуры наблюдения?
3. Охарактеризуйте правовое положение временного управляющего.
4. Кто осуществляет полномочия по управлению должником в случае отстранения руководителя должника от должности в процессе проведения наблюдения?
5. Каков порядок принятия решений на первом собрании кредиторов?
6. Каковы состав и компетенция первого собрания кредиторов?

Тема 9. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРОВЕДЕНИЯ ФИНАНСОВОГО ОЗДОРОВЛЕНИЯ

9.1. Порядок и последствия введения финансового оздоровления

Процедура финансового оздоровления осуществляется с целью проведения восстановительных мероприятий под контролем кредиторов и суда, а также погашения требований кредиторов.

Финансовое оздоровление вводится арбитражным судом на срок до двух лет на основании решения собрания кредиторов, если имеется ходатайство учредителей (участников) должника, собственника имущества должника - унитарного предприятия, уполномоченного государственного органа, а также третьего лица или третьих лиц при условии предоставления обеспечения исполнения обязательств должника.

К такому ходатайству прилагаются:

- 1) график погашения задолженности, которым должно быть предусмотрено:
 - начало погашения задолженности не позднее чем через месяц после введения финансового оздоровления;
 - требования всех кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, должны быть удовлетворены не позднее чем за месяц до даты окончания срока этой процедуры;
 - требования кредиторов первой и второй очереди должны быть удовлетворены не позднее чем через шесть месяцев с даты введения финансового оздоровления;
 - погашение требований кредиторов должно осуществляться ежемесячно, пропорционально, равными долями в течение года с даты начала удовлетворения требований кредиторов;
- 2) документы о предлагаемом обеспечении исполнения должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности. Исполнение обязательств должником может быть обеспечено залогом (ипотекой), банковской гарантией, государственной или муниципальной гарантией, поручительством и другими способами, не противоречащими законодательству РФ. Обеспечение не может осуществляться в форме удержания, задатка, неустойки, а также с помощью такого предмета обеспечения обязательств, как имущество и имущественные права, принадлежащие должнику на праве собственности или праве хозяйственного ведения. Размер такого обеспечения должен превышать размер обязательств должника не менее чем на 20%.

Арбитражный суд может ввести финансовое оздоровление и в противовес решению первого собрания кредиторов, если в качестве обеспечения исполнения обязательств должника будет

предоставлена банковская гарантия. При этом сумма, на которую будет выдана банковская гарантия, также должна превышать размер обязательств должника не менее чем на 20%.

С момента введения финансового оздоровления наступают следующие последствия:

1) требования кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, срок исполнения которых наступил на дату введения финансового оздоровления, могут быть предъявлены только с соблюдением порядка, предусмотренного Федеральным законом "О несостоятельности (банкротстве)";

2) отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов;

3) аресты на имущество должника и иные ограничения должника в части распоряжения принадлежащим ему имуществом могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве;

4) приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, за исключением исполнения исполнительных документов, выданных на основании вступивших в законную силу до даты введения финансового оздоровления решений о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и возмещении морального вреда;

5) запрещается удовлетворение требований учредителя (участника) должника о выделе доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его учредителей (участников), выкуп должником размещенных акций или выплата действительной стоимости доли (пая);

6) запрещается выплата дивидендов и иных платежей по эмиссионным ценным бумагам;

7) не допускается прекращение денежных обязательств должника путем зачета встречного однородного требования, если при этом нарушается очередность удовлетворения требований кредиторов;

8) не начисляются неустойки (штрафы, пени), подлежащие уплате проценты и иные финансовые санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств и обязательных платежей, возникших до даты введения финансового оздоровления (ст. 81 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

В ходе финансового оздоровления органы управления должника, продолжая осуществлять свои обязанности, ограничиваются в распоряжении своими средствами. Так, должник не вправе без согласия собрания (комитета) кредиторов совершать сделки, в отношении которых у него имеется заинтересованность или которые связаны с приобретением, отчуждением имущества должника, балансовая стоимость которого составляет более 5% балансовой стоимости активов должника, сделки, которые влекут за собой выдачу займов (кредитов), поручительств и гарантий, а также учреждение доверительного управления имуществом должника (п. 3 ст. 82 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Должник не вправе совершать также определенные сделки без согласия административного управляющего. К их числу следует отнести сделки, которые влекут за собой увеличение кредиторской задолженности должника более чем на 5% суммы требований кредиторов, уступку прав требований, перевод долга, получение займов (кредитов) и т.д. (п. 4 ст. 82 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

9.2. Особенности правового положения административного управляющего

Одновременно с вынесением определения о введении финансового оздоровления арбитражный суд утверждает административного управляющего.

Задачи процедуры финансового оздоровления определяют специфику прав и обязанностей административного управляющего.

Административный управляющий вправе:

- требовать от руководителя должника получения информации о текущей деятельности должника;

- принимать участие в инвентаризации в случае ее проведения;

- предоставлять сведения кредиторам о сделках должника, совершаемых им исключительно с согласия собрания кредиторов или административного управляющего;

- обращаться в арбитражный суд с ходатайством об отстранении руководителя должника, о принятии дополнительных мер по сохранности имущества должника. В случае отстранения руководителя должника от должности полномочия по управлению должником возлагаются на лицо, представленное в качестве кандидатуры руководителя должника представителем учредителей (участников) должника или иным коллегиальным органом управления должника, представителем собственника имущества должника - унитарного предприятия, а в случае непредставления такой кандидатуры - на одного из заместителей руководителя должника, а в случае отсутствия заместителей - на одного из работников должника;

- предъявлять требования о признании недействительными сделок и решений, заключенных или исполненных должником с нарушением требований законодательства, и др.

Административный управляющий в процессе финансового оздоровления обязан:

- вести реестр требований кредиторов, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом "О несостоятельности (банкротстве)";

- созывать собрания кредиторов;

- рассматривать отчеты о ходе выполнения плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности, предоставляемые должником, и предоставлять соответствующее заключение;

- предоставлять на рассмотрение собранию (комитету) кредиторов информацию о ходе выполнения плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности;

- осуществлять контроль за ходом выполнения плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности;

- осуществлять контроль за своевременностью и полнотой перечисления денежных средств на погашение требований кредиторов;

- в случае неисполнения должником обязательств в соответствии с графиком погашения задолженности требовать от лиц, предоставивших обеспечение, исполнения обязанностей, вытекающих из предоставленного обеспечения, и т.д.

9.3. Порядок окончания финансового оздоровления

Не позднее чем за месяц до истечения срока финансового оздоровления должник обязан предоставить административному управляющему отчет о результатах проведения финансового оздоровления. На основании такого отчета административный управляющий составляет заключение о выполнении плана финансового оздоровления, графика погашения задолженности и об удовлетворении требований кредиторов, которое не позднее чем через 10 дней с даты получения отчета должника направляется кредиторам, включенным в реестр требований кредиторов, и в арбитражный суд.

В случае если требования кредиторов, включенные в реестр, не удовлетворены на дату рассмотрения отчета должника или отчет не предоставлен административному управляющему в надлежащий срок, административный управляющий созывает собрание кредиторов, которое вправе принять одно из следующих решений:

1) об обращении в арбитражный суд с ходатайством о введении внешнего управления;

2) об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства.

По итогам рассмотрения результатов финансового оздоровления, а также жалоб кредиторов арбитражный суд принимает один из судебных актов:

1) определение о прекращении производства по делу о банкротстве, если непогашенная задолженность отсутствует и жалобы кредиторов признаны необоснованными;

2) определение о введении внешнего управления в случае наличия возможности восстановить платежеспособность должника;

3) решение о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства в случае отсутствия оснований для введения внешнего управления и при наличии признаков банкротства.

Досрочное окончание финансового оздоровления возможно в случае погашения должником всех требований кредиторов, предусмотренных графиком погашения задолженности, до истечения установленного арбитражным судом срока финансового оздоровления.

Вопросы и задания для повторения

1. Каковы условия и задачи введения финансового оздоровления?

2. В каких формах может быть выражено обеспечение исполнения должником требований кредиторов?

3. Каковы правовые последствия введения финансового оздоровления?

4. Охарактеризуйте правовое положение административного управляющего.

5. Назовите основания досрочного прекращения и окончания финансового оздоровления.

Тема 10. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРОВЕДЕНИЯ ВНЕШНЕГО УПРАВЛЕНИЯ

10.1. Порядок и последствия введения внешнего управления

Внешнее управление представляет собой процедуру банкротства, применяемую к должнику в целях восстановления его платежеспособности с передачей полномочий по управлению должником внешнему управляющему.

Внешнее управление применяется только в отношении юридических лиц и крестьянского (фермерского) хозяйства.

Решение о введении внешнего управления принимается собранием кредиторов. Однако арбитражный суд имеет право принять решение о введении внешнего управления вопреки решению собрания кредиторов, когда имеются достаточные основания полагать, что платежеспособность должника может быть восстановлена (п. 1 ст. 92 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Внешнее управление вводится на срок не более 18 месяцев и может быть продлено на срок не более шести месяцев, причем по ходатайству собрания кредиторов или внешнего управляющего установленный срок внешнего управления может быть сокращен. При этом совокупный срок финансового оздоровления и внешнего управления не может превышать двух лет.

С момента введения внешнего управления наступают следующие правовые последствия:

- 1) прекращаются полномочия руководителя должника, управление делами должника возлагается на внешнего управляющего;
- 2) прекращаются полномочия органов управления должника и собственника имущества должника - унитарного предприятия. Их полномочия переходят к внешнему управляющему;
- 3) отменяются ранее принятые меры по обеспечению требований кредиторов;
- 4) аресты на имущество должника и иные ограничения по распоряжению должником принадлежащим ему имуществом могут быть наложены исключительно в рамках процесса о банкротстве;
- 5) вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов по денежным обязательствам и об уплате обязательных платежей, сроки исполнения которых наступили до введения внешнего управления.

Мораторий не распространяется на денежные обязательства, которые возникли после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и срок исполнения по которым наступил после введения внешнего управления, а также на требования о взыскании задолженности по заработной плате, выплате вознаграждений по авторским договорам, алиментов, а также о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (п. 5 ст. 95 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

10.2. Особенности правового положения внешнего управляющего

Одновременно с введением внешнего управления арбитражный суд выносит определение об утверждении внешнего управляющего. Внешний управляющий в отличие от временного или административного полностью заменяет руководителя должника, поскольку к нему переходят полномочия всех органов управления юридического лица, в том числе и по распоряжению имуществом, за исключением совершения крупных сделок, а также сделок, в совершении которых имеется заинтересованность или влекущих за собой получение или выдачу займов, поручительств или гарантий, уступку прав требований и т.д. Внешний управляющий вправе заключать такие сделки только с согласия собрания (комитета) кредиторов, если иное не предусмотрено одобренным ими планом внешнего управления (ст. 101 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Помимо этого, в случаях, если размер денежных обязательств должника, возникших после введения внешнего управления, превышает на 20% размер требований конкурсных кредиторов, сделки, влекущие за собой новые денежные обязательства должника (за исключением сделок, предусмотренных планом внешнего управления), могут совершаться также внешним управляющим только с согласия собрания (комитета) кредиторов.

Полномочия внешнего управляющего можно разделить на две группы:

- 1) полномочия, осуществляемые внешним управляющим в качестве руководителя должника:
 - распоряжение имуществом должника в соответствии с планом внешнего управления;
 - проведение инвентаризации;
 - ведение бухгалтерской, финансовой, статистической отчетности и т.д.;
- 2) полномочия, связанные с выполнением мероприятий в рамках процедуры внешнего управления:

- разработка плана внешнего управления и представление его для утверждения собранию кредиторов. План должен содержать меры по восстановлению платежеспособности должника, условия и порядок реализации этих мер, расходы на их реализацию. В рамках внешнего управления могут осуществляться: перепрофилирование производства, закрытие нерентабельных

производств, взыскание дебиторской задолженности, продажа части имущества должника; продажа предприятия должника и др.;

- ведение реестра требований кредиторов;
- отказ от исполнения договоров должника в трехмесячный срок с момента введения внешнего управления при наличии следующих оснований:
 - договор не исполнен сторонами полностью или частично;
 - исполнение договора повлечет убытки для должника по сравнению с аналогичными договорами, заключаемыми при сравнимых обстоятельствах;
 - договор препятствует восстановлению платежеспособности должника;
 - заключение от имени должника мирового соглашения;
 - информирование комитета кредиторов о реализации мероприятий, предусмотренных планом внешнего управления;
 - представление собранию кредиторов отчета об итогах реализации плана внешнего управления.

10.3. Порядок прекращения внешнего управления

По результатам проведения внешнего управления внешний управляющий обязан представить на рассмотрение собрания кредиторов отчет. Собрание кредиторов созывается не позднее чем за месяц до даты истечения установленного срока внешнего управления. Внешний управляющий обязан предоставить кредиторам возможность предварительного ознакомления с отчетом не менее чем за 45 дней до истечения установленного срока внешнего управления или не менее чем за 10 дней до установленной даты созыва собрания кредиторов.

По результатам рассмотрения отчета внешнего управляющего собрание кредиторов вправе принять одно из решений:

- 1) об обращении в арбитражный суд с ходатайством о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника;
- 2) об обращении в арбитражный суд с ходатайством о прекращении производства по делу о банкротстве в связи с удовлетворением всех требований кредиторов;
- 3) об обращении в арбитражный суд с ходатайством о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства.

Отчет внешнего управляющего подлежит обязательному рассмотрению арбитражным судом, по результатам которого арбитражный суд выносит одно из следующих определений:

- 1) о прекращении производства по делу о банкротстве в случае удовлетворения всех требований кредиторов или в случае утверждения мирового соглашения;
- 2) о переходе к расчетам с кредиторами в случае удовлетворения ходатайства собрания кредиторов о прекращении внешнего управления в связи с восстановлением платежеспособности должника с указанием срока окончания расчетов с кредиторами, который не может превышать шесть месяцев с даты вынесения соответствующего определения. Расчеты производятся внешним управляющим в порядке очередности, установленной ст. 134 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)". После удовлетворения требований кредиторов арбитражный суд выносит определение об утверждении отчета внешнего управляющего и о прекращении производства по делу о банкротстве. Если же в установленный срок расчеты с кредиторами не произведены, арбитражный суд принимает решение о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства;
- 3) о продлении срока внешнего управления в случае удовлетворения соответствующего ходатайства;
- 4) об отказе в утверждении отчета внешнего управляющего, если будет выявлено, что:
 - требования кредиторов, включенные в реестр, не удовлетворены;
 - отсутствуют признаки восстановления платежеспособности должника;
 - имеются обстоятельства, препятствующие утверждению мирового соглашения.

Вопросы и задания для повторения

1. С какой целью вводится внешнее управление?
2. Какие правовые последствия наступают с момента введения внешнего управления?
3. Каково содержание моратория на удовлетворение требований кредиторов?
4. Охарактеризуйте правовое положение внешнего управляющего.
5. Расскажите о порядке прекращения внешнего управления.

Тема 11. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРОВЕДЕНИЯ КОНКУРСНОГО ПРОИЗВОДСТВА

11.1. Основания и последствия введения конкурсного производства

Конкурсное производство - конечная стадия в процессе несостоятельности (банкротства). В результате конкурсного производства прекращается существование юридического лица или предпринимательская деятельность гражданина.

Основанием открытия конкурсного производства является признание должника банкротом по решению арбитражного суда. Конкурсное производство вводится сроком на год, который может быть продлен по ходатайству лица, участвующего в деле, не более чем на шесть месяцев.

С даты открытия конкурсного производства наступают следующие правовые последствия:

1) срок исполнения возникших до открытия конкурсного производства денежных обязательств и уплаты обязательных платежей должника считается наступившим;

2) прекращается начисление неустоек (штрафов, пени), процентов и иных финансовых санкций по всем видам задолженности должника;

3) сведения о финансовом состоянии должника прекращают относиться к категории сведений, признанным конфиденциальными или составляющим коммерческую тайну;

4) совершение сделок, связанных с отчуждением имущества должника либо влекущих передачу его имущества в пользование третьим лицам, допускается только в порядке, установленном законодательством о банкротстве;

5) прекращается исполнение по исполнительным документам, в том числе по исполнительным документам, исполнявшимся в ходе ранее введенных процедур;

6) все требования кредиторов по денежным обязательствам, об уплате обязательных платежей, иные имущественные требования, за исключением требований о признании права собственности, о взыскании морального вреда, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о признании недействительными ничтожных сделок и о применении последствий их недействительности, а также текущие обязательства могут быть предъявлены только в ходе конкурсного производства;

7) исполнительные документы, исполнение по которым прекратилось, подлежат передаче судебными приставами-исполнителями конкурсному управляющему;

8) снимаются ранее наложенные аресты на имущество должника и иные ограничения по распоряжению его имуществом должника;

9) исполнение обязательств должника осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством о несостоятельности (ст. 126 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

11.2. Особенности правового положения конкурсного управляющего

Одновременно с введением конкурсного производства арбитражный суд утверждает конкурсного управляющего, который обладает следующими полномочиями:

1) полномочия по распоряжению имуществом должника:

- принять в ведение имущество должника, провести его инвентаризацию;

- привлекать независимого оценщика для оценки имущества должника;

- принимать меры по обеспечению сохранности имущества должника;

- анализировать финансовое состояние должника;

- принимать меры, направленные на поиск, выявление и возврат имущества должника, находящегося у третьих лиц;

- формировать конкурсную массу. Конкурсная масса - все имущество должника, имеющееся на момент открытия конкурсного производства и выявленное в ходе данной процедуры, за исключением имущества, изъятого из оборота; имущественных прав, связанных с личностью должника; социально значимых объектов;

- предъявлять к третьим лицам требования о взыскании дебиторской задолженности;

- реализовывать имущество должника;

2) полномочия, осуществляемые в качестве руководителя должника:

- уведомлять работников должника о предстоящем увольнении не позднее месяца с даты введения конкурсного производства;

- увольнять работников должника;

- заявлять отказ от исполнения договоров и иных сделок;

- передать на хранение документы должника, подлежащие обязательному хранению;

3) полномочия, направленные на установление размера требований кредиторов:

- заявлять возражения относительно требований кредиторов, предъявляемых к должнику;

- вести реестр требований кредиторов.

Кредиторы, желающие получить удовлетворение своих требований, должны предъявить претензии к должнику в двухмесячный срок со дня публикации объявления о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства. По истечении этого срока реестр требований кредиторов закрывается и конкурсный управляющий начинает производить расчеты с кредиторами в порядке очередности, установленной ст. 134 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)". Требования, заявленные после закрытия реестра, удовлетворяются лишь в случае, если у должника осталось имущество после расчетов с кредиторами, чьи требования содержатся в реестре.

11.3. Порядок расчетов с кредиторами

Расчеты с кредиторами начинаются с погашения внеочередных обязательств, к которым относятся:

- судебные расходы должника, в том числе расходы на опубликование сообщений о введении процедур банкротства, иных сведений в процессе рассмотрения дела о банкротстве;
- расходы, связанные с выплатой вознаграждения арбитражному управляющему, реестродержателю;
- текущие коммунальные и эксплуатационные платежи, необходимые для осуществления деятельности должника;
- требования кредиторов, возникшие в период после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом и до признания должника банкротом, а также требования кредиторов по денежным обязательствам, возникшие в ходе конкурсного производства;
- задолженность по заработной плате, возникшая после принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом, и по оплате труда работников должника, начисленная за период конкурсного производства;
- иные связанные с проведением конкурсного производства расходы.

В случае если прекращение деятельности организации должника или ее структурных подразделений может повлечь за собой техногенные и (или) экологические катастрофы либо гибель людей, вне очереди также погашаются расходы на проведение мероприятий по недопущению возникновения указанных последствий.

Очередность удовлетворения требований кредиторов по текущим денежным обязательствам должника определяется в соответствии со ст. 855 ГК РФ.

После удовлетворения текущих требований кредиторов конкурсный управляющий производит выплаты кредиторам согласно очереди, установленной в п. 4 ст. 134 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)":

- в первую очередь производятся расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также компенсация морального вреда;
- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;
- в третью очередь производятся расчеты с другими кредиторами. При этом требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, удовлетворяются за счет стоимости предмета залога преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога.

Расчеты с кредиторами согласно указанной очередности осуществляются на основе следующих правил:

- требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди, за исключением требований кредиторов, обеспеченных залогом имущества должника;
- при недостаточности денежных средств должника они распределяются между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению;
- требования конкурсных кредиторов и (или) уполномоченных органов, заявленные после закрытия реестра требований, подлежат удовлетворению за счет оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, имущества должника;
- требования кредиторов первой и второй очереди, заявленные до окончания расчетов со всеми кредиторами, удовлетворяются до удовлетворения требований кредиторов последующих очередей. При этом удовлетворение требований кредиторов соответствующих очередей приостанавливается;

- требования кредиторов, не удовлетворенные по причине недостаточности имущества должника, считаются погашенными. К числу погашенных относятся также требования кредиторов, которые были отклонены конкурсным управляющим и не оспорены кредиторами или которые были признаны арбитражным судом необоснованными;

- кредиторы, чьи требования не были удовлетворены в полном объеме в процессе конкурсного производства, имеют право требования к третьим лицам, получившим незаконно имущество должника.

После завершения расчетов с кредиторами конкурсный управляющий обязан представить в арбитражный суд отчет о результатах проведения конкурсного производства. При отсутствии замечаний по отчету конкурсного управляющего арбитражный суд выносит определение о завершении конкурсного производства.

В течение пяти дней с даты получения определения арбитражного суда конкурсный управляющий должен представить его в регистрирующий орган для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации должника.

С момента внесения указанной записи в Единый государственный реестр юридических лиц конкурсное производство считается завершенным.

Вопросы и задания для повторения

1. Каковы основания и правовые последствия введения конкурсного производства?
2. Охарактеризуйте правовое положение конкурсного управляющего.
3. Что входит в понятие "конкурсная масса"?
4. Расскажите о порядке удовлетворения требований кредиторов.
5. Как соотносятся очереди удовлетворения требований кредиторов, закрепленные в ст. 64 ГК РФ и п. 4 ст. 134 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)"?

Тема 12. МИРОВОЕ СОГЛАШЕНИЕ

12.1. Сущность, стороны и содержание мирового соглашения

Мировое соглашение состоит в заключении должником и кредиторами на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве добровольного соглашения об улаживании имущественного спора на определенных ими условиях.

Странами мирового соглашения являются должник, а также конкурсные кредиторы и уполномоченные органы. Со стороны должника мировое соглашение подписывается лицом, принявшим решение о заключении мирового соглашения. От имени конкурсных кредиторов и уполномоченных органов мировое соглашение подписывается представителем собрания кредиторов или уполномоченным на совершение данного действия лицом.

Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" допускает участие в мировом соглашении третьих лиц. Речь идет о лицах, принимающих на себя часть обязательств должника либо обеспечивающих исполнение этих обязательств. После вступления мирового соглашения в силу такие лица становятся стороной мирового соглашения как гражданско-правового договора.

Содержание мирового соглашения определяется характером тех договоренностей, которые были достигнуты между должником и кредиторами, а в некоторых случаях - и третьими лицами.

Мировое соглашение содержит положения двух видов:

1) существенные условия, т.е. положения, которые в обязательном порядке должны содержаться в мировом соглашении, к числу которых относятся следующие: размер, порядок, сроки исполнения обязательств должника и (или) прекращение обязательств должника предоставлением отступного, новации обязательства, прощения долга и т.д.;

2) дополнительные условия - положения, которые могут быть включены в соглашение по усмотрению сторон (например, информация о способах выплаты долга, его реструктуризации или замены на какие-либо другие права т.д.).

Законодательством установлен ряд требований к содержанию мирового соглашения.

Во-первых, мировое соглашение не должно нарушать нормы законодательства, а также права и законные интересы третьих лиц. В противном случае суд откажет в его утверждении (ст. 160 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Во-вторых, мировое соглашение должно содержать условия о порядке и сроках исполнения обязательств должника в денежной форме. Если в мировом соглашении эти положения не определены, оно считается незаключенным и не может быть утверждено арбитражным судом.

С согласия отдельного конкурсного кредитора и (или) уполномоченного органа мировое соглашение может содержать положения о прекращении обязательств должника путем предоставления отступного, обмена требований на доли в уставном капитале должника, акции, конвертируемые в акции облигации или иные ценные бумаги, новации обязательства, прощения

долга или иными предусмотренными федеральным законом способами, если такой способ прекращения обязательств не нарушает права иных кредиторов, требования которых включены в реестр требований кредиторов.

Таким образом, в результате урегулирования отношений между должником и отдельными кредиторами денежное обязательство должника может модифицироваться в обязательство неденежного характера (например, при новации или отступном). Удовлетворение требований конкурсных кредиторов в неденежной форме не должно создавать преимущества для таких кредиторов по сравнению с кредиторами, требования которых исполняются в денежной форме. Условия мирового соглашения в отношении обязательных платежей не могут предусматривать замену денежного долга неденежным обязательством, поскольку форма уплаты налогов и сборов установлена налоговым законодательством.

Так как с момента заключения мирового соглашения до момента погашения задолженности может пройти значительное время, на непогашенную часть требований кредиторов, подлежащих погашению в соответствии с мировым соглашением в денежной форме, начисляются проценты с даты утверждения арбитражным судом мирового соглашения и до даты удовлетворения соответствующей части требований кредиторов в размере ставки рефинансирования, установленной Центральным банком РФ.

С согласия кредитора мировым соглашением могут быть установлены меньший размер процентной ставки, меньший срок начисления процентной ставки или освобождение от уплаты процентов (п. 2 ст. 156 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

В-третьих, особым условием утверждения мирового соглашения арбитражным судом является погашение задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди. Они не относятся к конкурсным кредиторам, следовательно, не участвуют в собраниях кредиторов, в том числе при утверждении мирового соглашения, поэтому имеют право на приоритетное погашение их требований как за счет имущества должника, так и за счет имущества, предоставленного третьими лицами. Практика применения арбитражными судами законодательства о несостоятельности показывает также, что мировое соглашение не может быть утверждено, если не покрыты внеочередные расходы, в частности судебные расходы.

12.2. Порядок заключения мирового соглашения

Мировое соглашение может быть заключено на любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве. Решение о заключении мирового соглашения принимается на собрании кредиторов большинством голосов от общего числа голосов конкурсных кредиторов и уполномоченных органов в соответствии с реестром требований кредиторов и считается принятным, если за него проголосовали все кредиторы по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника (ст. 150 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Полномочия представителя конкурсного кредитора и представителя уполномоченного органа на голосование по вопросу заключения мирового соглашения должны быть специально предусмотрены в его доверенности.

Решение о заключении мирового соглашения со стороны должника принимается должником-гражданином или руководителем должника - юридического лица, исполняющим обязанности руководителя должника внешним управляющим или конкурсным управляющим.

Для вступления в силу мировое соглашение должно быть утверждено арбитражным судом. Основным обязательным условием, при соблюдении которого арбитражный суд утверждает мировое соглашение, является погашение задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди (ст. 158 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Должник, внешний управляющий или конкурсный управляющий не ранее чем через пять дней и не позднее чем через 10 дней с даты заключения мирового соглашения должен представить в арбитражный суд заявления об утверждении мирового соглашения. К заявлению должны быть приложены:

- текст мирового соглашения;
- протокол собрания кредиторов, принявшего решение о заключении мирового соглашения;
- список всех известных конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, не заявивших своих требований к должнику, с указанием их адресов и сумм задолженности;
- реестр требований кредиторов;
- документы, подтверждающие погашение задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди;
- решение органов управления должника - юридического лица в случаях, предусмотренных законодательством;
- возражения в письменной форме конкурсных кредиторов и уполномоченных органов, которые голосовали против заключения мирового соглашения или не принимали участие в

голосовании по вопросу о заключении мирового соглашения, при наличии таких возражений - и другие документы, предусмотренные законом.

Утверждение мирового соглашения арбитражным судом в ходе процедур банкротства является основанием для прекращения производства по делу о банкротстве.

Закон устанавливает различные основания отказа в утверждении мирового соглашения (ст. 160 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)"). Их можно разделить на три группы: несоблюдение установленного порядка заключения мирового соглашения, несоответствие мирового соглашения требованиям других законов и иных нормативных актов, нарушение прав третьих лиц.

В случае вынесения арбитражным судом определения об отказе в утверждении мирового соглашения мировое соглашение считается незаключенным.

Законом предусматривается также отмена определения об утверждении мирового соглашения. По общему правилу требования кредиторов, с которыми произведены расчеты на условиях мирового соглашения, не противоречащих законодательству о банкротстве, считаются погашенными. Кредиторы, требования которых были удовлетворены на условиях, предусматривающих их преимущества или ущемление прав и законных интересов других кредиторов, обязаны возвратить все полученное в порядке исполнения мирового соглашения (ст. 163 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Условия мирового соглашения об удовлетворении требований одних кредиторов предпочтительно перед другими кредиторами являются незаконными.

Мировое соглашение, утвержденное арбитражным судом, вступает в силу для должника и конкурсных кредиторов, а также для третьих лиц, участвующих в его заключении, с момента вынесения судом соответствующего определения. Для указанных лиц оно является обязательным, следовательно, односторонний отказ от исполнения вступившего в силу мирового соглашения не допускается.

Вопросы и задания для повторения

1. Сформулируйте понятие "мировое соглашение".
2. Когда может быть заключено мировое соглашение?
3. Охарактеризуйте содержание мирового соглашения.
4. Каков порядок заключения мирового соглашения?
5. Кто подписывает мировое соглашение от имени должника?
6. В каких случаях арбитражный суд может отказать в утверждении мирового соглашения?

Тема 13. ИМУЩЕСТВЕННАЯ ОСНОВА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

13.1. Понятие, классификация и вещные права на имущество предпринимателя

Для осуществления предпринимательской деятельности хозяйствующий субъект должен обладать определенным имуществом, так как оно является, с одной стороны, средством для осуществления предпринимательской деятельности, а с другой стороны, необходимым условием для занятия предпринимательской деятельностью.

Под имуществом, используемым в предпринимательской деятельности, понимается совокупность вещей, т.е. материальных объектов, обладающих вещественными признаками, а также иных объектов, не имеющих материального характера, но имеющих денежную оценку, в том числе имущественные права.

На основе юридических признаков выделяют следующие виды имущества:

- 1) движимое и недвижимое имущество;
- 2) оборотоспособное, ограниченно оборотоспособное и изъятое из оборота и т.д.

Исходя из экономических критериев, имущество, используемое в предпринимательской деятельности, делят на:

- основные и оборотные средства - в зависимости от степени участия имущества в процессе производства продукции, стоимости и длительности использования;

- имущество производственного и непроизводственного назначения в зависимости от возможности использования имущества в процессе производства продукции;

- материальные и нематериальные активы - в зависимости от наличия или отсутствия овеществленной формы имущества;

- фонды различного назначения - в зависимости от целевой направленности имущества.

Объем полномочий лица в отношении принадлежащего ему имущества зависит, прежде всего, от вида прав на это имущество.

Гражданское законодательство определяет следующие субъективные вещные права предпринимателя:

- право собственности;
- право хозяйственного ведения;
- право оперативного управления;
- сервитуты;
- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком;
- право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 216 ГК РФ).

Кроме того, предприниматель может арендовать необходимое ему имущество.

Право собственности означает, что собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом (ст. 209 ГК РФ). Он вправе использовать свое имущество для осуществления предпринимательской деятельности, в том числе путем систематического получения прибыли от пользования имуществом.

Право собственности включает в себя триаду правомочий:

1) владение - основанную на законе возможность иметь у себя данное имущество и фактически обладать им;

2) пользование - основанную на законе возможность эксплуатации и хозяйственного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств. Правомочие пользования, как правило, непосредственно связано с правомочием владения, поскольку пользоваться имуществом можно лишь владея им. В то же время право пользования может являться самостоятельным правомочием, например, содержанием договора аренды является предоставление имущества за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ст. 606 ГК РФ);

3) распоряжение - возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности или состояния (передача по договору или уничтожение имущества). Правомочие распоряжения отличает собственника от иных владельцев имущества, поскольку правомочия владения и пользования имуществом могут принадлежать не только его собственнику.

Однако некоторые возможности распоряжения имуществом могут быть предоставлены по договору и несобственнику. Правом распоряжения наделены субъекты права хозяйственного ведения, ограниченные права по распоряжению предоставляются арендатору (сдавать имущество в субаренду, вносить в него изменения - ремонтировать, перестраивать, улучшать иным образом).

Таким образом, право собственности заключается не только в наличии у собственника перечисленных выше трех правомочий, но и в том, что собственник, используя имущество "своей властью и в своем интересе", имеет право устранять других лиц от господства над принадлежащим ему имуществом, т.е. действует по своему усмотрению. Все остальные лица - несобственники, которые владеют, пользуются и даже распоряжаются имуществом, принадлежащим им на том или ином праве, осуществляют свои правомочия, руководствуясь не только законом, но и указаниями собственника.

Право собственности не только предоставляет собственнику абсолютные права, но и налагает на него определенные обязанности. Собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, т.е. несет расходы по его содержанию, ремонту и охране, по уплате налогов, а также риск случайной гибели или повреждения имущества, риски утраты имущества, связанные с обращением на него взыскания по обязательствам собственника.

Конституция РФ закрепляет возможность осуществления предпринимательской деятельности на основе государственной, муниципальной и частной форм собственности.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления представляют собой производные от права собственности вещные права организаций - несобственников по хозяйственному и иному использованию имущества собственника. Собственниками такого имущества являются Российской Федерации, субъекты РФ, муниципальные образования.

Субъектами права хозяйственного ведения являются государственные и муниципальные унитарные предприятия, которые называются унитарными, так как их имущество является неделимым и не может быть распределено по вкладам, паям, долям, акциям. Имущество, переданное унитарному предприятию, выбывает из владения собственника. Оно становится обособленным от имущества других субъектов, зачисляется на баланс предприятия и служит базой его самостоятельной имущественной ответственности.

В соответствии с Федеральным законом "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" собственник имущества государственного и муниципального предприятия осуществляет следующие полномочия:

- принимает решение о создании, реорганизации и ликвидации унитарного предприятия;
- определяет цели, задачи, предмет, виды деятельности унитарного предприятия;
- дает согласие на участие унитарного предприятия в объединениях коммерческих организаций;
- утверждает устав унитарного предприятия, вносит в него изменения;
- назначает на должность руководителя унитарного предприятия;
- согласовывает прием на работу главного бухгалтера унитарного предприятия;
- дает согласие на распоряжение недвижимым имуществом, а в случаях, установленных законодательством или уставом унитарного предприятия, - на совершение иных сделок;
- утверждает бухгалтерскую отчетность и иные отчеты унитарного предприятия;
- осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранность имущества, принадлежащее унитарному предприятию;
- утверждает показатели экономической эффективности деятельности унитарного предприятия и контролирует их выполнение;
- дает согласие на создание филиалов, открытие представительств унитарного предприятия, а также на участие унитарного предприятия в иных юридических лицах;
- принимает решение о проведении аудиторских проверок, утверждает аудитора и размер оплаты его услуг (п. 1 ст. 20 Федерального закона "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях").

При этом предприятие вправе распоряжаться движимым имуществом без согласия собственника, за исключением случаев, закрепленных в Законе. Собственник имущества формирует уставный фонд унитарного предприятия. Размер фонда государственного предприятия не может быть ниже 5000 минимальных размеров оплаты труда, муниципального - 1000 минимальных размеров оплаты труда. Собственник имущества имеет право на получение лишь части прибыли унитарного предприятия и не вправе изъять используемое не по назначению имущество унитарного предприятия.

Собственник имущества несет субсидиарную ответственность по обязательствам унитарного предприятия только в случаях, когда банкротство предприятия вызвано его решениями.

Субъектами права оперативного управления являются государственные и муниципальные казенные предприятия и учреждения. Полномочия собственника имущества казенного предприятия в основном совпадают с полномочиями собственника унитарных предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения. Дополнительные полномочия собственника казенного предприятия состоят в том, что он:

- определяет порядок распределения доходов казенного предприятия;
- дает согласие на распоряжение движимым имуществом;
- вправе изъять излишнее, не используемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению;
- доводит до казенного предприятия обязательные для исполнения заказы (п. 2 ст. 20 Федерального закона "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях").

Собственник имущества во всех случаях несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

13.2. Способы формирования имущественной основы предпринимательской деятельности

Для формирования имущественной основы в целях ведения предпринимательской деятельности организация или индивидуальный предприниматель могут приобретать имущество в собственность или во временное владение и пользование. Приобретение имущества на праве собственности происходит при формировании уставного (складочного капитала) хозяйственного общества (товарищества), а также по иным основаниям, предусмотренным законодательством.

Основания (способы) возникновения права собственности принято делить на первоначальные и производные.

Первоначальные способы - это случаи, когда право собственности возникает впервые или помимо воли прежнего собственника.

Производные способы - это способы, при которых право собственности у приобретателя возникает по воле предшествующего собственника и с согласия приобретателя. Важная особенность данной классификации заключается в том, что при производном способе возникновения права собственности первоначальный собственник не может передать приобретателю прав больше, чем он имеет, и если его право собственности было ограничено, то приобретатель получает право собственности с существующими ограничениями.

К первоначальным способам приобретения права собственности относятся:

- изготовление вещи для себя (ст. 218 ГК РФ);

- переработка вещи в случае, когда стоимость переработки существенно превышает стоимость не принадлежащих переработчику материалов (ст. 220 ГК РФ);
- приобретение права собственности на результаты хозяйственного использования имущества - плоды, продукцию, доходы (ст. 136 ГК РФ);
- приобретение права собственности на общедоступные для сбора вещи (ст. 221 ГК РФ), бесхозяйные вещи (ст. 225 ГК РФ), вещи, от которых собственник отказался (ст. 226 ГК РФ), на находку (ст. 227 ГК РФ), клад (ст. 233 ГК РФ);
- приобретательная давность (ст. 234 ГК РФ).

Производными способами приобретения предпринимателями права собственности являются:

- приобретение права собственности юридическим лицом путем внесения его учредителями имущественных взносов (паев) в уставный (складочный) капитал, паевой фонд;
- правопреемство в результате реорганизации юридического лица (ст. ст. 57, 58 ГК РФ);
- приобретение права собственности на основании договора купли-продажи, поставки, мены, дарения, подряда, учредительного договора о создании организации или иной гражданско-правовой сделки.

Осуществление предпринимательской деятельности не предполагает обязательного использования собственного имущества предпринимателя.

Имущество, используемое для ведения предпринимательской деятельности, может приобретаться не только в собственность, но во владение и пользование по различным основаниям, например по договору аренды, лизинга и пр.

Одним из способов формирования имущества является привлечение заемного капитала, т.е. денежных средств, полученных на определенный срок. Правовым способом формирования заемного капитала является заключение договоров займа (кредита), выпуск облигаций или иных ценных бумаг. Государственные и муниципальные предприятия приобретают имущество в хозяйственное ведение или оперативное управление на основании соответствующего решения собственника их имущества (Российской Федерации, субъекта РФ, муниципального образования).

13.3. Правовой режим отдельных видов имущества

С экономико-юридической точки зрения имущество предпринимателей можно разделить на следующие виды:

- основные средства;
- оборотные средства;
- нематериальные активы;
- капитал;
- фонды и резервы организации.

Правовой режим основных средств установлен НК РФ, Положением по ведению бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности в Российской Федерации, утвержденным Приказом Минфина России от 29 июля 1998 г. N 34н, и Положением по бухгалтерскому учету "Учет основных средств", утвержденным Приказом Минфина России от 30 марта 2001 г. N 26н.

Для квалификации имущества в качестве основных средств необходимо одновременное выполнение следующих условий:

- использование в производстве продукции, при выполнении работ или оказании услуг либо для управленческих нужд организации;
- использование в течение длительного времени, то есть срока полезного использования продолжительностью свыше 12 месяцев или обычного операционного цикла, если он превышает 12 месяцев;
- организацией не предполагается последующая перепродажа данных активов;
- способность приносить организации экономические выгоды (доход) в будущем.

К основным средствам относятся, например, здания, сооружения; передаточные устройства, рабочие и силовые машины и оборудование, измерительные и регулирующие приборы и устройства, вычислительная техника, транспортные средства, рабочий и продуктивный скот; многолетние насаждения; находящиеся в собственности организации земельные участки, объекты природопользования (вода, недра и другие природные ресурсы) и др.

Законодательством РФ установлены правила учета, погашения стоимости основных средств, их списания и переоценки. В составе имущества организаций учитывают основные средства, принадлежащие им на праве собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, а также в арендуемые основные средства.

Основные средства учитываются по первоначальной стоимости. Для приведения стоимости основных средств в соответствие с их действительной стоимостью организациям предоставлено право не чаще одного раза в год переоценивать объекты основных средств. Стоимость основных

средств после переоценки называется восстановительной. Различают полную восстановительную стоимость и остаточную восстановительную стоимость (с учетом износа).

Стоимость основных средств организации погашается путем начисления амортизации. Амортизация - процесс постепенного перенесения стоимости средств труда по мере их физического и морального износа на производимый продукт. Переносимая стоимость в денежной форме представляет собой амортизационные отчисления, аккумулирующиеся в амортизационном фонде предприятия. Положением по бухгалтерскому учету основных средств и методическими указаниями определяются: способы амортизации (линейный, уменьшаемого остатка, списания стоимости по сумме чисел лет срока полезного использования, списания стоимости пропорционально объему продукции (работ, услуг)); объекты, не подлежащие амортизации; порядок начисления амортизационных отчислений. Размер амортизационных отчислений определяется в зависимости от срока полезного использования объекта.

Срок полезного использования - это период, в течение которого использование объекта основных средств приносит доход организации.

Статьей 258 НК РФ установлено, что амортизируемое имущество распределяется по десяти амортизационным группам в соответствии со сроком полезного использования. Например, к первой группе относится все недолговечное имущество со сроком полезного использования от 1 года до 2 лет включительно; к пятой группе - имущество со сроком полезного использования свыше 7 лет до 10 лет включительно; к десятой - свыше 30 лет.

Хозяйствующие субъекты в целях налогообложения начисляют амортизацию линейным методом в отношении имущества, входящего в 8 - 10 группы линейным или нелинейным методом в отношении имущества, входящего в 1 - 7 группы.

Начисление амортизации осуществляется в соответствии с нормой амортизации, которая определяется исходя из срока полезного использования объекта по формулам, закрепленным в ст. 259 НК РФ. По некоторым видам имущества к основной норме амортизации устанавливаются повышающие или понижающие коэффициенты.

Правовой режим оборотных активов определяется Положением по ведению бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности в Российской Федерации, утвержденным Приказом Минфина России, Положением по бухгалтерскому учету "Учет материально-производственных запасов", утвержденным Приказом Минфина России от 9 июня 2001 г. N 44н, и другими нормативными правовыми актами.

В отличие от основных средств, участвующих в производстве длительное время, оборотные средства переносят свою стоимость на продукцию по общему правилу в одном производственном цикле.

К оборотным средствам организации относятся:

1) материально-производственные запасы - часть имущества, используемая при производстве продукции, выполнении работ и оказании услуг, а также предназначенная для продажи или используемая для управленческих нужд. В состав запасов входят:

- сырье;
- основные и вспомогательные материалы;
- топливо;
- покупные полуфабрикаты и комплектующие изделия;
- запасные части;
- тара;
- готовая продукция - результат производственной деятельности предприятия, предназначенный для продажи;
- товары - вещи, приобретенные от других лиц для последующей перепродажи без дополнительной обработки;

2) малоценные и быстроизнашающиеся предметы:

- предметы со сроком полезного использования менее 12 месяцев, независимо от их стоимости;

- предметы стоимостью на дату приобретения не более стократной суммы минимального размера оплаты труда;

- иные предметы - специальная форменная одежда; предметы, предназначенные длядачи напрокат; сменное оборудование; сучкорезки и др.;

3) дебиторская задолженность - права требования, принадлежащие кредитору по оплате фактически поставленных товаров, выполненных работ или оказанных услуг;

4) финансовые вложения;

5) денежные средства.

Правовой режим нематериальных активов определяется Положением по бухгалтерскому учету "Учет нематериальных активов", утвержденным Приказом Минфина России от 16 октября 2000 г. N 91н. К нематериальным активам относится имущество, обладающее одновременно следующими признаками:

- а) отсутствие материально-вещественной (физической) структуры;
- б) возможность идентификации (выделения, отделения) организацией от другого имущества;
- в) использование в производстве продукции, при выполнении работ, оказании услуг или для управленческих нужд;
- г) использование в течение длительного времени, т.е. срока полезного использования, продолжительностью свыше 12 месяцев или обычного операционного цикла, если он превышает 12 месяцев;
- д) организацией не предполагается последующая перепродажа данного имущества;
- е) способность приносить организации экономические выгоды (доход) в будущем;
- ж) наличие надлежаще оформленных документов, подтверждающих существование самого актива и исключительного права у организации на результаты интеллектуальной деятельности (патенты, свидетельства, другие охранные документы, договор уступки патента, товарного знака и т.п.).

К нематериальным активам относятся обладающие перечисленными признаками исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ и базы данных, селекционные достижения) и приравненные к ним средства индивидуализации (товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров).

В составе нематериальных активов учитываются также:

1) организационные расходы - расходы, связанные с образованием юридического лица, признанные в соответствии с учредительными документами вкладом участников (учредителей) в уставной (складочный) капитал. Расходы организации, связанные с возникающей в ходе ее функционирования необходимостью переоформления учредительных и других документов (при изменении видов деятельности, представлении образцов подписей должностных лиц и пр.), изготовления новых штампов, печатей не относятся к нематериальным активам, а подлежат учету в составе общехозяйственных расходов;

2) деловая репутация.

В состав нематериальных активов не включаются интеллектуальные и деловые качества персонала организации, его квалификация и способность к труду, поскольку они неотделимы от своих носителей и не могут быть использованы без них.

Учитываются нематериальные активы в сумме затрат на их приобретение, изготовление и расходов по доведению их до состояния, в котором они пригодны к использованию в запланированных целях.

Нематериальные активы могут быть внесены учредителями (собственниками) организации в счет их вкладов в уставный капитал организации, получены безвозмездно, приобретены организацией в процессе ее деятельности.

Необходимо учитывать, что в качестве вклада в имущество организации могут вноситься имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку. В связи с этим таким вкладом не может быть объект интеллектуальной собственности (патент, объект авторского права и т.п.) или ноу-хау. Однако в качестве вклада может быть признано право пользования таким объектом, передаваемое организации в соответствии с лицензионным договором, который должен быть зарегистрирован в предусмотренном законодательством порядке (см. п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации").

Стоимость нематериальных активов погашается путем начисления амортизации. Амортизационные отчисления определяются линейным или нелинейным способами в зависимости от срока полезного использования и амортизационной группы.

Правовой режим капиталов, фондов и резервов организации. Уставный (складочный) капитал (паевой фонд) представляет собой зарегистрированную в учредительных документах совокупность вкладов (долей, акций, паев) учредителей (участников) организации. Порядок формирования уставного (складочного) капитала (паевого фонда) определен нормами ГК РФ и специального законодательства применительно к каждому виду организаций. Так, на момент государственной регистрации уставный капитал хозяйственного общества должен быть оплачен его учредителями не менее чем наполовину. Аналогичное правило действует и при формировании складочного капитала в хозяйственных товариществах. Члены производственного кооператива обязаны внести к моменту государственной регистрации кооператива не менее чем 10% паевого взноса. Остальная часть паевого взноса вносится в течение года после государственной регистрации кооператива.

Уставный (складочный) капитал подразделяется на доли, соответствующие вкладам участников. Доли учитываются при исчислении дохода каждого участника. В хозяйственных обществах величина уставного капитала предопределяет минимальный размер чистых активов общества, что можно рассматривать как гарантию прав кредиторов. При этом минимальный

размер уставного капитала открытого акционерного общества должен составлять не менее тысячекратной суммы минимального размера оплаты труда, установленного федеральным законом на дату регистрации общества, а закрытого акционерного общества и общества с ограниченной ответственностью - не менее стократной суммы минимального размера оплаты труда. Минимальный размер уставного капитала увеличивается для организаций некоторых видов деятельности (кредитных, страховых организаций).

Поскольку в товариществах и производственных кооперативах действует принцип субсидиарной ответственности полных товарищей (членов кооператива) по обязательствам организации всем своим имуществом (кроме имущества, на которое нельзя обращать взыскание), складочный капитал (паевой фонд) не является минимальной гарантией прав кредиторов. Следовательно, отпадает необходимость определения в законе минимального размера. Размеры складочного капитала и паевого фонда устанавливаются в учредительных документах при создании организации.

В законодательстве сформулированы требования к формированию уставного (складочного) капитала. Необходимо, чтобы имелось конкретное имущество, которое способно удовлетворить интересы потенциальных контрагентов. Вносимое имущество или иные права должны иметь денежную оценку. При несоответствии денежной оценки действующим ценам необходимо представить заключение независимого оценщика или аудитора. Участие в формировании уставного (складочного) капитала или паевого фонда является обязанностью учредителей организации.

Уменьшение и увеличение уставного (складочного) капитала производятся по результатам рассмотрения итогов деятельности организации за предыдущий год и после внесения соответствующих изменений в учредительные документы. Законодательством предусматриваются гарантии прав кредиторов при уменьшении уставного капитала. Так, в соответствии со ст. 30 Федерального закона "Об акционерных обществах" кредиторы должны быть в письменной форме уведомлены об уменьшении уставного капитала общества не позднее 30 дней с даты принятия такого решения. Не позднее 30 дней с даты направления им уведомления кредиторы вправе потребовать от общества прекращения или досрочного исполнения его обязательств и возмещения связанных с этим убытков.

При создании государственных и муниципальных предприятий формируется уставный фонд. Уставный фонд определяется собственником предприятия и должен быть полностью им оплачен до государственной регистрации. Как часть имущества унитарного предприятия уставный фонд является неделимым и не может быть распределен по вкладам (паям, долям). Размер фонда государственного предприятия не может быть ниже 5 тыс. минимальных размеров оплаты труда, муниципального - 1 тыс. минимальных размеров оплаты труда. Уменьшение и увеличение уставного фонда федерального государственного унитарного предприятия осуществляется по решению учредителя, согласованному с органом исполнительной власти. Увеличение уставного фонда предприятия может быть произведено как за счет дополнительной передачи ему учредителем имущества, имеющихся активов, так и за счет прибыли, остающейся в распоряжении предприятия. В случае принятия учредителем решения об уменьшении уставного фонда предприятие обязано письменно уведомить об этом своих кредиторов. В любом случае стоимость чистых активов предприятия не может быть меньше размера уставного фонда. Установлены также иные гарантии прав кредиторов при уменьшении величины уставного фонда (ст. 114 ГК РФ).

Добавочный капитал включает:

- суммы от дооценки основных средств, объектов капитального строительства и других материальных объектов со сроком полезного использования свыше 12 месяцев;
- эмиссионный доход акционерного общества, т.е. суммы, полученные сверх номинальной стоимости размещенных обществом акций за минусом издержек по их продаже;
- безвозмездно полученные организацией ценности;
- средства ассигнований из бюджета, использованные на финансирование долгосрочных вложений;
- другие аналогичные суммы.

Резервный капитал (фонд) создается в обязательном порядке в соответствии с законодательством РФ или в добровольном порядке - по решению самой организации в соответствии с ее учредительными документами и учетной политикой. Так, обязанность создания резервного фонда предусмотрена для акционерных обществ. В соответствии со ст. 35 Федерального закона "Об акционерных обществах" в обществе создается резервный фонд в размере, предусмотренном уставом общества, но не менее 15% от его уставного капитала. Резервный фонд общества формируется путем обязательных ежегодных отчислений до достижения им размера, установленного уставом общества. Размер ежегодных отчислений также предусматривается уставом общества, но не может быть менее 5% от чистой прибыли до достижения установленного уставом общества размера. Если резервный капитал создается в

добровольном порядке, то решение о его формировании является элементом учетной политики организации.

Действующим законодательством организациям предоставлено право создавать резервы сомнительных долгов. Сомнительным долгом признается дебиторская задолженность организации, которая не погашена в срок, установленный договорами, и не обеспечена соответствующими гарантиями. Источником формирования данного резерва являются финансовые результаты деятельности организации, т.е. прибыль, исчисленная до налогообложения. Резерв сомнительных долгов создается по результатам проведенной в конце отчетного года инвентаризации дебиторской задолженности. Величина резерва определяется отдельно по каждому сомнительному долгу в зависимости от финансового состояния (платежеспособности) должника и оценки вероятности погашения долга полностью или частично. Статьей 266 НК РФ регламентирован порядок исчисления суммы формируемого резерва. Она не может превышать 10% от выручки отчетного периода. Резерв может быть использован только на покрытие убытков от безнадежных долгов. Безнадежными признаются те долги, по которым истек установленный срок исковой давности, а также те, по которым в соответствии с гражданским законодательством обязательство прекращено вследствие невозможности его исполнения, на основании акта государственного органа либо ликвидации организации.

Сумма резерва по сомнительным долгам, не полностью использованная в отчетном периоде, может быть перенесена на следующий период в порядке, предусмотренном ст. 266 НК РФ.

Резерв по гарантийному ремонту и гарантийному обслуживанию может создаваться в отношении тех товаров (работ), по которым в соответствии с условиями заключенных договоров предусмотрено обслуживание и ремонт в течение гарантийного срока. Предельный размер резерва не может превышать размера, определяемого как доля фактически осуществленных субъектом расходов по гарантийному ремонту и обслуживанию в объеме выручки от реализации данных товаров за предыдущие три года. В конце налогового периода размер резерва корректируется исходя из фактически осуществленных расходов. По товарам, по которым истек срок гарантийного обслуживания и ремонта, неизрасходованные по назначению суммы резерва включаются в состав внереализационных доходов соответствующего отчетного периода. Амортизационный фонд формируется за счет амортизационных отчислений, предназначенных для полного восстановления основных средств.

Средства целевого финансирования и поступления представляют собой средства, полученные организацией из бюджета и внебюджетных фондов на финансирование капитальных вложений, научно-исследовательских работ, на покрытие убытков по конверсии и другие нужды. Данные средства носят целевой характер использования и могут быть изъяты при выявлении фактов использования их не по назначению. Резервы предстоящих расходов и платежей создаются организацией в целях равномерного включения предстоящих расходов в издержки производства или обращения отчетного периода. Организации могут создавать резервы: на предстоящую оплату отпусков, выплату ежегодного вознаграждения за выслугу лет, расходы на ремонт основных средств, выплату вознаграждений по итогам работы за год и другие цели. Если такие резервы не создаются, то произведенные затраты включаются в себестоимость продукции по соответствующим элементам затрат по мере их совершения.

Из прибыли, остающейся в распоряжении организации, могут формироваться различные фонды (накопления и потребления, социальный, жилищный, материального поощрения). Их создание является элементом учетной политики организации.

Вопросы и задания для повторения

1. Сформулируйте понятие "имущество предпринимателя".
2. Каким образом можно классифицировать имущество предпринимателей по экономическим, юридическим и экономико-юридическим критериям?
3. Назовите способы приобретения имущества предпринимателями.
4. Раскройте содержание права хозяйственного ведения и права оперативного управления.
5. Охарактеризуйте понятия "основные средства", "оборотные средства" и "нематериальные активы".
6. Каков порядок формирования и использования капиталов, фондов, резервов организации?

Тема 14. СУЩНОСТЬ, ПРИНЦИПЫ И ПОРЯДОК ПРИВАТИЗАЦИИ ГОСУДАРСТВЕННОГО И МУНИЦИПАЛЬНОГО ИМУЩЕСТВА

14.1. Понятие и принципы приватизации государственного и муниципального имущества

В настоящее время отношения, связанные с приватизацией государственного и муниципального имущества, урегулированы следующими нормативными правовыми актами:

1) Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества";

2) Указ Президента РФ от 24 декабря 1993 г. N 2284 "О Государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации";

3) Постановление Правительства РФ от 12 августа 2002 г. N 585 "Об утверждении Положения об организации продажи государственного или муниципального имущества на аукционе и Положения об организации находящихся в государственной или муниципальной собственности акций открытых акционерных обществ на специализированном аукционе";

4) Постановление Правительства РФ от 12 августа 2002 г. N 584 "Об утверждении Положения о проведении конкурса по продаже государственного или муниципального имущества" и др.

Под приватизацией государственного и муниципального имущества понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц.

Законодательством установлен ряд принципов приватизации государственного и муниципального имущества.

1. Приватизация государственного и муниципального имущества основывается на признании равенства покупателей государственного и муниципального имущества и открытости деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления.

2. Государственное и муниципальное имущество отчуждается в собственность физических и (или) юридических лиц исключительно на возмездной основе (за плату либо посредством передачи в государственную или муниципальную собственность акций открытых акционерных обществ, в уставный капитал которых вносится государственное или муниципальное имущество).

3. Приватизация муниципального имущества осуществляется органами местного самоуправления самостоятельно в порядке, установленном Федеральным законом "О приватизации государственного и муниципального имущества".

Под объектами приватизации понимается то государственное и муниципальное имущество, которое может быть приватизировано в соответствии с Федеральным законом "О приватизации государственного и муниципального имущества". К объектам приватизации в соответствии с Федеральным законом "О приватизации государственного и муниципального имущества" не относятся:

- земли, за исключением отчуждения земельных участков, на которых расположены объекты недвижимости, в том числе имущественные комплексы;

- природные ресурсы;

- государственный и муниципальный жилищный фонд;

- государственный резерв;

- государственное и муниципальное имущество, находящееся за пределами территории Российской Федерации;

- государственное и муниципальное имущество в случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации;

- культовые здания и сооружения с относящимися к ним земельными участками и иное находящееся в государственной или муниципальной собственности имущество религиозного назначения, отчуждаемое безвозмездно в собственность религиозных организаций для использования в соответствующих целях, а также отчуждаемое безвозмездно в собственность общероссийских общественных организаций инвалидов и организаций, единственными учредителями которых являются общероссийские общественные организации инвалидов, земельные участки, которые находятся в государственной или муниципальной собственности и на которых расположены здания, строения и сооружения, находящиеся в собственности указанных организаций;

- государственное и муниципальное имущество, отчуждаемое в собственность некоммерческих организаций, созданных при преобразовании государственных и муниципальных учреждений;

- имущество, отчуждаемое государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными и муниципальными учреждениями, закрепленное за ними в хозяйственном ведении или оперативном управлении;

- государственное и муниципальное имущество, отчуждаемое на основании судебного решения;

- акции, отчуждаемые в предусмотренных федеральными законами случаях возникновения у Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований права требовать выкупа их акционерным обществом (ст. 3 Федерального закона "О приватизации государственного и муниципального имущества").

Отчуждение указанного государственного и муниципального имущества регулируется иными федеральными законами и принятыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами.

Приватизация не подлежит также имущество, отнесенное федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается (объектам, изъятым из оборота), а также имущество, которое в порядке, установленном федеральными законами, может находиться только в государственной или муниципальной собственности.

14.2. Субъекты приватизации государственного и муниципального имущества

К субъектам приватизации государственного и муниципального имущества относятся перечисленные ниже лица.

1. Покупатели государственного и муниципального имущества - любые физические и юридические лица, за исключением:

- государственных и муниципальных унитарных предприятий;
- государственных и муниципальных учреждений;
- юридических лиц, в уставном капитале которых доля Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований превышает 25%, кроме случаев, установленных законом (ст. 25 Федерального закона "О приватизации государственного и муниципального имущества").

2. Собственники государственного и муниципального имущества - Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования. От их имени функции собственника осуществляют:

а) Правительство РФ, которое:

- ежегодно утверждает прогнозный план (программу) приватизации федерального имущества на соответствующий год;
- издает нормативные правовые акты по вопросам приватизации;
- руководит работой федеральных органов исполнительной власти по вопросам приватизации федерального имущества;
- принимает решения об условиях приватизации федерального имущества;
- осуществляет контроль за приватизацией федерального имущества и т.д.;

б) Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом, которое:

- готовит и представляет в Правительство РФ проект прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества на соответствующий год, а также отчет о результатах приватизации;
- осуществляет мероприятия по подготовке объектов к приватизации и передает их для продажи Российскому фонду федерального имущества;
- обеспечивает публикацию решений об условиях приватизации федерального имущества и т.д.;

в) Российский фонд федерального имущества, который действует на основе Постановления Правительства РФ от 25 декабря 2002 г. N 925 "О Российском фонде федерального имущества" и выполняет следующие функции:

- осуществляет от имени Российской Федерации продажу федерального имущества;
- обеспечивает оценку федерального имущества;
- заключает договоры купли-продажи федерального имущества;
- ведет статистическую и бухгалтерскую отчетность в отношении средств, полученных фондом от продажи федерального имущества, и др.;

г) органы исполнительной власти субъектов РФ;

д) органы местного самоуправления.

14.3. Порядок приватизации государственного и муниципального имущества

Порядок приватизации - предусмотренный законодательством процесс принятия и реализации решения о приватизации государственного или муниципального имущества.

Выделяют четыре этапа приватизации федерального имущества.

1. При разработке прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества учитываются предложения федеральных органов исполнительной власти о приватизации находящихся в их ведении федеральных государственных унитарных предприятий, а также находящихся в федеральной собственности акций открытых акционерных обществ, осуществляющих деятельность в определенной отрасли экономики, и иного федерального имущества. Прогнозный план разрабатывается Федеральным агентством по управлению федеральным имуществом и утверждается Правительством РФ ежегодно на очередной финансовый год. Прогнозный план (программа) должен содержать перечень федеральных государственных унитарных предприятий, акций открытых акционерных обществ, находящихся в

федеральной собственности, и иного федерального имущества, которое планируется приватизировать в соответствующем году. В прогнозном плане (программе) указываются характеристика федерального имущества, которое планируется приватизировать, и предполагаемые сроки приватизации.

2. Решение о приватизации имущества принимается Правительством РФ в соответствии с прогнозным планом приватизации федерального имущества. В решении об условиях приватизации федерального имущества должны содержаться следующие сведения:

- наименование имущества и иные позволяющие его индивидуализировать данные (характеристика имущества);
- способ приватизации имущества;
- нормативная цена;
- срок рассрочки платежа (в случае ее предоставления);
- иные необходимые для приватизации имущества сведения (ст. 14 Федерального закона "О приватизации государственного и муниципального имущества").

3. Приватизация федерального имущества предусмотренным законом способом. Перечень способов приватизации исчерпывается способами, закрепленными в ст. 13 Федерального закона "О приватизации государственного и муниципального имущества":

- преобразование унитарного предприятия в открытую акционерную общества;
- продажа государственного или муниципального имущества на аукционе;
- продажа акций открытых акционерных обществ на специализированном аукционе;
- продажа государственного или муниципального имущества на конкурсе;
- продажа за пределами территории Российской Федерации находящихся в государственной собственности акций открытых акционерных обществ;
- продажа акций открытых акционерных обществ через организатора торговли на рынке ценных бумаг;
- продажа государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения;
- продажа государственного или муниципального имущества без объявления цены;
- внесение государственного или муниципального имущества в качестве вклада в уставные капиталы открытых акционерных обществ;
- продажа акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления.

4. Представление Правительством РФ отчета о выполнении плана приватизации федерального имущества за прошедший год в Государственную Думу РФ, которое осуществляется ежегодно, не позднее 1 мая.

Отчет о выполнении прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества за прошедший год должен содержать перечень приватизированных в прошедшем году имущественных комплексов федеральных государственных унитарных предприятий, акций открытых акционерных обществ и иного федерального имущества с указанием способа, срока и цены сделки приватизации.

Вместе с отчетом в Государственную Думу РФ представляется информация о результатах приватизации имущества, находящегося в собственности субъектов РФ, муниципального имущества за прошедший год.

Порядок планирования приватизации имущества, находящегося в собственности субъектов РФ, и муниципального имущества определяется соответственно органами государственной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления самостоятельно.

Информация о результатах приватизации имущества субъектов РФ и муниципального имущества за прошедший год представляется субъектами РФ в Правительство РФ или уполномоченный федеральный орган исполнительной власти ежегодно не позднее 1 марта.

Вопросы и задания для повторения

1. Сформулируйте понятие "приватизация государственного и муниципального имущества".
2. Назовите принципы приватизации государственного и муниципального имущества.
3. На какие имущественные объекты не распространяется действие Федерального закона "О приватизации государственного и муниципального имущества"?
4. Кто не может быть покупателем государственного или муниципального имущества?
5. Назовите органы власти, осуществляющие функции собственника государственного или муниципального имущества в отношениях, связанных с приватизацией такого имущества.
6. Каков порядок приватизации федерального имущества?
7. Перечислите способы приватизации государственного и муниципального имущества по действующему законодательству.

Тема 15. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СПОСОБОВ ПРИВАТИЗАЦИИ ГОСУДАРСТВЕННОГО И МУНИЦИПАЛЬНОГО ИМУЩЕСТВА

15.1. Порядок преобразования государственного и муниципального унитарного предприятия в открытое акционерное общество

Преобразование государственного и муниципального унитарного предприятия в открытое акционерное общество является разновидностью реорганизации юридического лица, в результате которой создается открытое акционерное общество, являющееся правопреемником унитарного предприятия.

Имущественный комплекс унитарного предприятия может быть продан в собственность юридических лиц, а также граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Обязательным условием преобразования является составление передаточного акта, который формируется на основе данных акта инвентаризации унитарного предприятия, аудиторского заключения, а также документов о земельных участках и о правах на них. В передаточном акте указываются все виды подлежащего приватизации имущества унитарного предприятия.

Акции созданного акционерного общества закрепляются в государственную собственность и, в свою очередь, могут быть приватизированы предусмотренными законом способами (на специализированном аукционе и др.).

Предусматриваются различные варианты участия государства в деятельности созданного акционерного общества:

- а) закрепление в государственной собственности 100% акций акционерных обществ;
- б) закрепление в государственной собственности определенного числа (менее 100%) акций открытого акционерного общества;
- в) использование специального права ("золотая акция").

Специальное право "золотая акция" используется с момента отчуждения из государственной собственности 75% акций соответствующего открытого акционерного общества.

Специальное право "золотая акция" используется в целях обеспечения обороноспособности страны и безопасности государства, защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан Российской Федерации. Решение об использовании специального права ("золотой акции") может быть принято Правительством РФ и органами государственной власти субъектов РФ при приватизации имущественных комплексов унитарных предприятий или при принятии решения об исключении открытого акционерного общества из перечня стратегических акционерных обществ независимо от количества акций, находящихся в государственной собственности.

Российская Федерация и субъекты РФ не могут одновременно использовать в отношении одного и того же открытого акционерного общества специальное право ("золотую акцию"). Субъекты РФ также не могут использовать специальное право ("золотую акцию") в отношении открытого акционерного общества, созданного путем преобразования федерального государственного унитарного предприятия, в период, когда акции этого общества находятся в федеральной собственности.

Правительство РФ или органы государственной власти субъектов Российской Федерации, принявшие решение об использовании специального права ("золотой акции"), назначают соответственно представителя Российской Федерации, субъекта РФ в совет директоров (наблюдательный совет) и представителя в ревизионную комиссию открытого акционерного общества.

Представителем Российской Федерации, субъекта РФ может назначаться государственный служащий, который осуществляет свою деятельность на основании положения, утвержденного соответственно Правительством РФ, органами государственной власти субъектов РФ.

Открытое акционерное общество, в отношении которого принято решение об использовании специального права ("золотой акции"), обязано уведомлять о сроках проведения общего собрания акционеров и предлагаемой повестке дня представителей Российской Федерации, субъектов РФ.

Представители Российской Федерации, субъектов РФ имеют право вносить предложения в повестку дня годового общего собрания акционеров и требовать созыва внеочередного общего собрания акционеров.

Представители Российской Федерации, субъектов РФ, назначенные в совет директоров (наблюдательный совет) открытого акционерного общества, участвуют в общем собрании акционеров с правом вето при принятии общим собранием акционеров решений:

- о внесении изменений и дополнений в устав открытого акционерного общества или об утверждении устава в новой редакции;
- о реорганизации открытого акционерного общества;

- о ликвидации открытого акционерного общества, назначении ликвидационной комиссии и об утверждении промежуточного и окончательного ликвидационных балансов;
- об изменении уставного капитала открытого акционерного общества;
- о совершении открытым акционерным обществом крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность.

Представители Российской Федерации, субъектов РФ, являющиеся членами совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии открытого акционерного общества, входят в количественный состав совета директоров (наблюдательного совета) и количественный состав ревизионной комиссии, определенные уставом или решением общего собрания акционеров открытого акционерного общества. Места представителей РФ, субъектов РФ в совете директоров (наблюдательном совете) и ревизионной комиссии не учитываются при выборах членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии.

15.2. Основания и порядок проведения аукциона и конкурса

Аукцион - это способ приватизации имущества путем проведения открытых торгов, в ходе которых право его приобретения принадлежит покупателю, который предложит в ходе торгов наиболее высокую цену за такое имущество. При этом от его покупателей не требуется выполнить какие-либо условия в отношении приватизируемого имущества.

По составу участников аукцион всегда является открытым. Проведение закрытых аукционов не допускается.

По форме подачи предложений о цене различают:

- закрытые аукционы, на которых предложения о цене государственного или муниципального имущества подаются участниками аукциона в запечатанных конвертах (закрытая форма подачи предложений о цене);
- открытые аукционы, на которых предложения о цене заявляются открыто в ходе проведения торгов (открытая форма подачи предложений о цене).

Форма подачи предложений о цене государственного или муниципального имущества определяется решением об условиях приватизации.

Аукцион, в котором принял участие только один участник, признается несостоявшимся.

При равенстве двух и более предложений о цене государственного или муниципального имущества на аукционе, закрытом по форме подачи предложения о цене, победителем признается тот участник, чья заявка была подана раньше других заявок. Продолжительность приема заявок на участие в аукционе должна быть не менее чем 25 дней.

Для участия в аукционе необходимо внести задаток в размере 20% начальной цены, указанной в информационном сообщении о приватизации государственного или муниципального имущества, но не более чем 4,5 млн. установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда.

При закрытой форме подачи предложений о цене государственного или муниципального имущества они подаются в день подведения итогов аукциона. По желанию претендента запечатанный конверт с предложением о цене указанного имущества может быть подан при подаче заявки.

Претендент не допускается к участию в аукционе по следующим основаниям:

- представленные документы не подтверждают право претендента быть покупателем в соответствии с законодательством РФ;
- представлены не все документы в соответствии с перечнем, указанным в информационном сообщении (за исключением предложений о цене государственного или муниципального имущества на аукционе), или оформление указанных документов не соответствует законодательству РФ;
- заявка подана лицом, не уполномоченным претендентом на осуществление таких действий;
- не подтверждено поступление в установленный срок задатка на счета, указанные в информационном сообщении (п. 8 ст. 18 Федерального закона "О приватизации государственного и муниципального имущества").

Перечень оснований отказа претенденту в участии в аукционе является исчерпывающим.

До признания претендента участником аукциона он имеет право посредством уведомления в письменной форме отозвать зарегистрированную заявку. В случае отзыва претендентом в установленном порядке заявки до даты окончания приема заявок поступивший от претендента задаток подлежит возврату в срок не позднее чем пять дней со дня поступления уведомления об отзыве заявки. В случае отзыва претендентом заявки позднее даты окончания приема заявок задаток возвращается в порядке, установленном для участников аукциона.

Одно лицо имеет право подать только одну заявку, а в случае проведения аукциона при закрытой форме подачи предложений о цене государственного или муниципального имущества - только одно предложение о цене имущества, продаваемого на аукционе.

Уведомление о победе на аукционе выдается победителю или его полномочному представителю под расписку или высыпается ему по почте заказным письмом в течение пяти дней с даты подведения итогов аукциона. При уклонении или отказе победителя аукциона от заключения в установленный срок договора купли-продажи имущества задаток ему не возвращается и он утрачивает право на заключение указанного договора.

Суммы задатков возвращаются участникам аукциона, за исключением его победителя, в течение пяти дней с даты подведения итогов аукциона.

В течение пяти дней с даты подведения итогов аукциона с победителем аукциона заключается договор купли-продажи.

Передача государственного или муниципального имущества и оформление права собственности на него осуществляются в соответствии с законодательством РФ и договором купли-продажи не позднее чем через 30 дней после дня полной оплаты имущества.

Конкурсом признается такой способ приватизации имущества, при котором право приобретения государственного или муниципального имущества принадлежит тому покупателю, который предложил в ходе конкурса наиболее высокую цену за указанное имущество, при условии выполнения таким покупателем условий конкурса.

На конкурсе могут продаваться предприятие как имущественный комплекс или акции созданного при приватизации открытого акционерного общества, которые составляют более чем 50% уставного капитала указанного общества, если в отношении указанного имущества его покупателю необходимо выполнить определенные условия.

Условия конкурса могут предусматривать:

- сохранение определенного числа рабочих мест;
- переподготовку и (или) повышение квалификации работников;
- ограничение изменения профиля деятельности унитарного предприятия или назначения отдельных объектов социально-культурного, коммунально-бытового или транспортного обслуживания населения либо прекращение их использования;
- проведение реставрационных, ремонтных и иных работ в отношении объектов культурного наследия, объектов социально-культурного и коммунально-бытового назначения (п. 21 ст. 20 Федерального закона "О приватизации государственного и муниципального имущества").

Условия конкурса должны иметь экономическое обоснование, сроки их исполнения, порядок подтверждения победителем конкурса исполнения таких условий. Условия конкурса не подлежат изменению.

Указанный перечень условий конкурса является исчерпывающим.

Порядок разработки и утверждения условий конкурса, порядок контроля за их исполнением и порядок подтверждения победителем конкурса исполнения таких условий устанавливаются соответственно Правительством РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления.

Меры по осуществлению контроля за исполнением условий конкурса должны предусматривать периодичность контроля не чаще одного раза в квартал.

В случае неисполнения победителем конкурса условий, а также ненадлежащего их исполнения, в том числе нарушения промежуточных или окончательных сроков исполнения таких условий и объема их исполнения, договор купли-продажи государственного или муниципального имущества расторгается по соглашению сторон или в судебном порядке с одновременным взысканием с покупателя неустойки. Указанное имущество остается соответственно в государственной или муниципальной собственности, а полномочия покупателя в отношении указанного имущества прекращаются. Помимо неустойки, с покупателя также могут быть взысканы убытки, причиненные неисполнением договора купли-продажи, в размере, не покрытом неустойкой.

Конкурс реализуется в порядке, аналогичном процедуре проведения аукциона.

15.3. Основания и порядок продажи имущества посредством публичного предложения и без объявления цены

Продажа государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения осуществляется в случае, если аукцион по продаже указанного имущества был признан несостоявшимся.

Публичное предложение о продаже государственного или муниципального имущества является публичной офертой.

При продаже государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения в информационном сообщении указываются величина снижения начальной цены (цены первоначального предложения); период, по истечении которого последовательно снижается цена предложения; минимальная цена предложения, по которой может быть продано государственное или муниципальное имущество (цена отсечения).

При этом цена первоначального предложения устанавливается не ниже начальной цены, указанной в информационном сообщении о продаже указанного имущества на аукционе, который был признан несостоявшимся.

Право приобретения государственного или муниципального имущества принадлежит заявителю, который первым подал в установленный срок заявку на приобретение указанного имущества по цене первоначального предложения. Указанная заявка удовлетворяется по цене первоначального предложения.

При отсутствии в установленный срок заявки на покупку государственного или муниципального имущества по цене первоначального предложения осуществляется снижение цены предложения через периоды, установленные в информационном сообщении о продаже государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения. В этом случае удовлетворяется первая заявка на покупку указанного имущества по цене предложения. Снижение цены предложения может осуществляться до минимальной цены предложения, по которой может быть продано государственное или муниципальное имущество и которая составляет 50% начальной цены несостоявшегося аукциона.

Заявка на приобретение государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения подается заявителем по месту, указанному в информационном сообщении о продаже государственного или муниципального имущества.

Прием заявок на приобретение указанного имущества по цене первоначального предложения начинается с даты, объявленной в информационном сообщении.

После регистрации первой заявки прием заявок прекращается.

Прием заявок завершается регистрацией первой заявки в журнале приема заявок с указанием времени ее поступления (число, месяц, часы и минуты).

Зарегистрированная заявка является принятием предложения (акцептом) о заключении договора купли-продажи государственного или муниципального имущества по цене предложения. Договор купли-продажи указанного имущества заключается в день регистрации заявки.

В течение 10 дней после регистрации заявки покупатель должен произвести оплату посредством внесения на счет, указанный в информационном сообщении о продаже государственного или муниципального имущества, денежных средств в размере цены предложения.

Передача государственного или муниципального имущества и оформление права собственности на него осуществляются в соответствии с законодательством РФ не позднее чем через 30 дней после полной оплаты имущества.

При уклонении или отказе покупателя от оплаты государственного или муниципального имущества на него налагаются пени в размере 5% суммы платежа за каждый день просрочки (ст. 23 Федерального закона "О приватизации государственного и муниципального имущества").

Продажа государственного или муниципального имущества без объявления цены осуществляется, если продажа этого имущества посредством публичного предложения не состоялась.

При этом нормативная цена имущества не определяется.

Претенденты направляют свои предложения о цене государственного или муниципального имущества в адрес, указанный в информационном сообщении о приватизации данного имущества.

Предложения о приобретении государственного или муниципального имущества подаются претендентами в запечатанном конверте и регистрируются в журнале приема предложений с присвоением каждому обращению номера и указанием времени подачи документов (число, месяц, часы и минуты).

В случае поступления предложений от нескольких претендентов покупателем признается лицо, предложившее за государственное или муниципальное имущество наибольшую цену.

В случае поступления нескольких одинаковых предложений о цене государственного или муниципального имущества покупателем признается лицо, подавшее заявку ранее других лиц (ст. 24 Федерального закона "О приватизации государственного и муниципального имущества").

Подведение итогов продажи государственного или муниципального имущества и порядок заключения с покупателем договора купли-продажи государственного или муниципального имущества без объявления цены определяются в порядке, установленном соответственно Правительством РФ, органом государственной власти субъекта РФ, органом местного самоуправления.

Вопросы и задания для повторения

1. Охарактеризуйте порядок преобразования государственного и муниципального унитарного предприятия в открытое акционерное общество?
2. В чем состоит отличие конкурса от аукциона?
3. Каковы основания и порядок проведения аукциона и конкурса?

4. В каких случаях осуществляется приватизация государственного и муниципального имущества посредством публичного предложения и без объявления цены?

5. Охарактеризуйте основания и порядок продажи имущества посредством публичного предложения и без объявления цены.

Тема 16. ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

16.1. Сущность и методы государственного регулирования

Закрепленный в Конституции РФ принцип свободы предпринимательства может быть ограничен законом в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, безопасности, защиты жизни, здоровья, прав, интересов и свобод других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты окружающей среды, охраны культурных ценностей, недопущения злоупотребления доминирующим положением на рынке и недобросовестной конкуренции. К числу таких ограничений относятся различные меры государственного регулирования предпринимательской деятельности.

Под государственным регулированием предпринимательской деятельности следует понимать деятельность государства в лице его органов, направленную на реализацию государственной политики в сфере осуществления предпринимательской деятельности.

Государственное регулирование предпринимательства необходимо как в целях обеспечения реализации публичных интересов общества и государства, так и для создания наилучших условий для развития предпринимательства.

Задачи государственного регулирования предпринимательства можно разделить на группы:

- охрана окружающей среды;
- выравнивание экономического цикла;
- обеспечение нормального уровня занятости населения;
- защита жизни и здоровья граждан;
- поддержка конкуренции на рынке;
- поддержка и развитие малого предпринимательства;
- специальные меры защиты прав предпринимателей и др.

Представленный перечень задач государственного регулирования предпринимательства свидетельствует о том, что государственное регулирование необходимо не только государству, но и самим предпринимателям.

Методы государственного регулирования предпринимательской деятельности можно разделить на две группы.

1. Прямые (административные) методы - средства непосредственного властного воздействия на поведение субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность. К их числу относятся:

- государственный контроль (надзор) за деятельностью предпринимателей;
- государственная регистрация юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- налогообложение;
- лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности;
- выдача предписаний антимонопольным органом и т.д.

2. Косвенные методы - экономические средства воздействия на предпринимательские отношения с помощью создания условий, влияющих на мотивацию поведения хозяйствующих субъектов. К ним относятся:

- прогнозирование и планирование;
- предоставление налоговых льгот;
- льготное кредитование;
- государственный (муниципальный) заказ и др.

16.2. Государственный контроль как метод государственного регулирования предпринимательства

Государственный контроль в сфере предпринимательской деятельности представляет собой систему проверки и наблюдения за соблюдением индивидуальными предпринимателями и организациями требований нормативных актов при осуществлении предпринимательской деятельности.

Порядок проведения государственного контроля (надзора) определен Федеральным законом "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)", положения которого распространяются на все виды государственного контроля (надзора), за исключением:

- налогового контроля;
- валютного контроля;
- бюджетного контроля;
- банковского и страхового надзора, а также других видов специального государственного контроля за деятельностью юридических лиц и индивидуальных предпринимателей на финансовом рынке;
- транспортного контроля (в пунктах пропуска транспортных средств через Государственную границу Российской Федерации, а также в стационарных и передвижных пунктах на территории Российской Федерации);
- государственного контроля (надзора) администрациями морских, речных портов и инспекторскими службами гражданской авиации, аэропортов на территориях указанных портов;
- государственного контроля (надзора), осуществляющегося в области обеспечения безопасности движения, экологической безопасности и санитарно-эпидемиологического благополучия на железнодорожном транспорте;
- таможенного контроля;
- иммиграционного контроля;
- лицензионного контроля;
- контроля безопасности при использовании атомной энергии;
- контроля за обеспечением защиты государственной тайны;
- санитарно-карантинного, карантинного фитосанитарного и ветеринарного контроля в пунктах перехода Государственной границы Российской Федерации;
- контроля объектов, признаваемых опасными в соответствии с законодательством РФ, а также особо важных и режимных объектов, перечень которых устанавливается Правительством РФ;
- оперативно-розыскных мероприятий, дознания, предварительного следствия, прокурорского надзора и правосудия;
- государственного метрологического контроля (надзора).

Мероприятия по контролю проводятся на основании распоряжения (приказа) органа государственного контроля (надзора), в котором указываются:

- номер и дата распоряжения (приказа) о проведении мероприятия по контролю;
- наименование органа государственного контроля (надзора);
- фамилия, имя, отчество и должность лица (лиц), уполномоченного на проведение мероприятия по контролю;
- наименование юридического лица или фамилия, имя, отчество индивидуального предпринимателя, в отношении которых проводится мероприятие по контролю;
- цели, задачи и предмет проводимого мероприятия по контролю;
- правовые основания проведения мероприятия по контролю, в том числе нормативные правовые акты, обязательные требования которых подлежат проверке;
- дата начала и окончания мероприятия по контролю.

Распоряжение (приказ) о проведении мероприятия по контролю либо его заверенная печатью копия предъявляется должностным лицом, осуществляющим мероприятие по контролю, руководителю или иному должностному лицу юридического лица либо индивидуальному предпринимателю одновременно со служебным удостоверением.

Мероприятие по контролю может проводиться только тем должностным лицом (лицами), которое указано в распоряжении (приказе) о проведении мероприятия по контролю.

Продолжительность мероприятия по контролю не должна превышать одного месяца. В исключительных случаях, связанных с необходимостью проведения специальных исследований (испытаний), экспертиз со значительным объемом мероприятий по контролю, на основании мотивированного предложения должностного лица, осуществляющего мероприятие по контролю, руководителем органа государственного контроля (надзора) или его заместителем срок проведения мероприятия по контролю может быть продлен, но не более чем на один месяц. В отношении субъекта малого предпринимательства плановые мероприятия по государственному контролю (надзору) могут проводиться не ранее чем через три года с момента его государственной регистрации.

Органы государственного контроля (надзора) проводят как плановые, так и внеплановые проверки.

В отношении одного юридического лица или индивидуального предпринимателя каждым органом государственного контроля (надзора) плановое мероприятие по контролю может быть проведено не более чем один раз в два года.

Внеплановой проверке, предметом которой является контроль исполнения предписаний об устранении выявленных нарушений, подлежит деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя при выявлении в результате планового мероприятия по контролю нарушений обязательных требований.

Внеплановые мероприятия по контролю проводятся органами государственного контроля (надзора) также в случаях:

1) получения информации от юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, органов государственной власти о возникновении аварийных ситуаций, об изменениях или о нарушениях технологических процессов, а также о выходе из строя сооружений, оборудования, которые могут непосредственно причинить вред жизни, здоровью людей, окружающей среде и имуществу граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

2) возникновения угрозы здоровью и жизни граждан, загрязнения окружающей среды, повреждения имущества, в том числе в отношении однородных товаров (работ, услуг) других юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей;

3) обращения граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей с жалобами на нарушения их прав и законных интересов действиями (бездействием) иных юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей, связанные с невыполнением ими обязательных требований, а также получения иной информации, подтверждаемой документами и иными доказательствами, свидетельствующими о наличии признаков таких нарушений.

Обращения, не позволяющие установить лицо, обратившееся в орган государственного контроля (надзора), не могут служить основанием для проведения внепланового мероприятия по контролю.

По результатам мероприятия по контролю должностным лицом (лицами) органа государственного контроля (надзора), осуществляющим проверку, составляется акт установленной формы в двух экземплярах.

В акте указываются:

- дата, время и место составления акта;
- наименование органа государственного контроля (надзора);
- дата и номер распоряжения, на основании которого проведено мероприятие по контролю;
- фамилия, имя, отчество и должность лица (лиц), проводившего мероприятие по контролю;
- наименование проверяемого юридического лица или фамилия, имя, отчество индивидуального предпринимателя, фамилия, имя, отчество, должность представителя юридического лица или представителя индивидуального предпринимателя, присутствовавших при проведении мероприятия по контролю;
- дата, время и место проведения мероприятия по контролю;
- сведения о результатах мероприятия по контролю, в том числе о выявленных нарушениях, об их характере, о лицах, на которых возлагается ответственность за совершение этих нарушений;
- сведения об ознакомлении или об отказе в ознакомлении с актом представителя юридического лица или индивидуального предпринимателя, а также лиц, присутствовавших при проведении мероприятия по контролю, их подписи или отказ от подписи;
- подпись должностного лица (лиц), осуществлявшего мероприятие по контролю.

К акту прилагаются акты об отборе образцов (проб) продукции, обследовании объектов окружающей среды, протоколы (заключения) проведенных исследований (испытаний) и экспертиз, объяснения должностных лиц органов государственного контроля (надзора), работников, на которых возлагается ответственность за нарушения обязательных требований, и другие документы или их копии, связанные с результатами мероприятия по контролю.

Один экземпляр акта с копиями приложений вручается руководителю юридического лица или его заместителю и индивидуальному предпринимателю или их представителям под расписку либо направляется посредством почтовой связи с уведомлением о вручении, которое приобщается к экземпляру акта, остающемуся в деле органа государственного контроля (надзора).

В случае выявления в результате мероприятия по контролю административного правонарушения должностным лицом органа государственного контроля (надзора) составляется протокол в порядке, установленном законодательством РФ об административных правонарушениях, и даются предписания об устранении выявленных нарушений.

Результаты мероприятия по контролю, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, оформляются с соблюдением требований, предусмотренных законодательством РФ о защите государственной тайны.

Юридические лица и индивидуальные предприниматели ведут журнал учета мероприятий по контролю, в котором должностным лицом органа государственного контроля (надзора) производится запись о проведенном мероприятии по контролю, содержащая сведения о наименовании органа государственного контроля (надзора), дате, времени проведения мероприятия по контролю, о правовых основаниях, целях, задачах и предмете мероприятия по контролю, о выявленных нарушениях, о составленных протоколах, об административных правонарушениях и о выданных предписаниях, а также указываются фамилия, имя, отчество, должность лица (лиц), осуществлявшего мероприятие по контролю, и его (их) подпись.

Журнал учета мероприятий по контролю должен быть прошит, пронумерован и удостоверен печатью юридического лица или индивидуального предпринимателя.

При отсутствии журнала учета мероприятий по контролю в акте, составляемом по результатам проведенного мероприятия по контролю, делается соответствующая запись.

При выявлении в результате проведения мероприятия по контролю нарушений юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем обязательных требований должностные лица органов государственного контроля (надзора) в пределах полномочий, предусмотренных законодательством РФ, обязаны принять меры по контролю за устранением выявленных нарушений, их предупреждением, предотвращением возможного причинения вреда жизни, здоровью людей, окружающей среде и имуществу, а также меры по привлечению лиц, допустивших нарушения, к ответственности.

В случае если при проведении мероприятия по контролю будет установлено, что товар (работа, услуга) может причинить вред жизни, здоровью, окружающей среде и имуществу потребителей, орган государственного контроля (надзора) обязан довести до сведения потребителей информацию об опасном товаре (работе, услуге), о способах предотвращения возможного вреда, принять меры к недопущению причинения вреда, в том числе путем приостановления производства (реализации, выполнения) товара (работы, услуги) и (или) отзыва товара с рынка в порядке, установленном законодательством РФ, с последующим возмещением затрат за счет виновного лица.

Орган государственного контроля (надзора) может обращаться в суд с требованием о возмещении расходов на проведение исследований (испытаний) и экспертиз, в результате которых выявлены нарушения обязательных требований.

Федеральный закон "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)" закрепляет также особенности правового положения должностных лиц, уполномоченных проводить мероприятия по контролю.

Должностные лица органов государственного контроля (надзора) при проведении мероприятий по контролю обязаны:

- своевременно и в полной мере исполнять предоставленные в соответствии с законодательством РФ полномочия по предупреждению, выявлению и пресечению нарушений обязательных требований;
- соблюдать законодательство РФ, права и законные интересы юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- проводить мероприятия по контролю на основании и в строгом соответствии с распоряжениями органов государственного контроля (надзора) о проведении мероприятий по контролю;
- посещать объекты (территории и помещения) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в целях проведения мероприятия по контролю только во время исполнения служебных обязанностей при предъявлении служебного удостоверения и распоряжения органов государственного контроля (надзора) о проведении мероприятия по контролю;
- не препятствовать представителям юридического лица или индивидуального предпринимателя присутствовать при проведении мероприятия по контролю, давать разъяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки;
- предоставлять должностным лицам юридического лица или индивидуальным предпринимателям либо их представителям, присутствующим при проведении мероприятия по контролю, относящуюся к предмету проверки необходимую информацию;
- знакомить должностных лиц юридического лица или индивидуального предпринимателя либо их представителей с результатами мероприятий по контролю;
- при определении мер, принимаемых по фактам выявленных нарушений, учитывать соответствие указанных мер тяжести нарушений, их потенциальной опасности для жизни, здоровья людей, окружающей среды и имущества, а также не допускать необоснованные ограничения прав и законных интересов граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- доказывать законность своих действий при их обжаловании юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в порядке, установленном законодательством РФ.

Органы государственного контроля (надзора) и их должностные лица в случае ненадлежащего исполнения своих функций и служебных обязанностей при проведении мероприятий по контролю, совершения противоправных действий (бездействия) несут ответственность в соответствии с законодательством РФ.

О мерах, принятых в отношении должностных лиц, виновных в нарушении законодательства РФ, органы государственного контроля (надзора) обязаны в месячный срок сообщить юридическому лицу и (или) индивидуальному предпринимателю, права и законные интересы которых нарушены.

16.3. Способы государственного регулирования ценообразования

Цена представляет собой денежное выражение стоимости товара. Разновидностью цены является тариф - цена на оказываемые услуги и выполняемые работы. В юридической литературе цена рассматривается как экономическая и правовая категория. Цена как экономическая категория формируется с учетом уровня потребительского спроса на продукцию; эластичности спроса, сложившегося на рынке этой продукции; возможности реакции рынка на изменение выпуска предприятием этой продукции; мер государственного регулирования ценообразования; уровня цен на аналогичную продукцию предприятий-конкурентов и др. В качестве юридической категории цена выступает существенным условием ряда договоров, базой для формирования налога на добавленную стоимость, акцизов, снабженческо-сбытовых, торговых надбавок, а также имеет ряд других значений.

В зависимости от роли государства в их формировании цены могут быть свободными и регулируемыми.

Под свободной (рыночной) ценой понимают цену, складывающуюся на товарном рынке без государственного воздействия на нее. Свободная цена колеблется вокруг стоимости товара, реагируя на изменение спроса и предложения, и, как правило, включает в себя два элемента: себестоимость и прибыль. Принципы определения рыночных цен для целей налогообложения установлены ст. 40 НК РФ.

Регулируемая цена - цена товара, складывающаяся на товарном рынке при государственном воздействии на нее путем применения экономических и (или) директивных мер. Регулируемые государственные цены применяются всеми организациями независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности.

В настоящее время государственная ценовая политика определяется следующими актами: Указом Президента РФ от 28 февраля 1995 г. N 221 "О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)" и Постановлением Правительства РФ от 7 марта 1995 г. N 239 "О мерах по упорядочению государственного регулирования цен" и др. Ценовая политика субъектов РФ утверждается актами субъектов РФ.

В целях реализации государственной ценовой политики Постановлением Правительства РФ от 7 марта 1995 г. N 239 "О мерах по упорядочению государственного регулирования цен" утверждено три Перечня товаров (работ, услуг), цены на которые на внутреннем рынке подлежат государственному регулированию.

Во-первых, Перечень продукции, товаров, услуг, по которым государственное регулирование цен осуществляют Правительство РФ и федеральные органы исполнительной власти. В него включены, например, газ природный, кроме реализуемого населению; продукция ядерно-топливного цикла; продукция оборонного значения; алмазное сырье, драгоценные камни; транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам; отдельные услуги почтовой и электрической связи, перевозки железнодорожным транспортом.

Во-вторых, Перечень продукции, товаров, услуг, по которым государственное регулирование цен осуществляют в обязательном порядке органы исполнительной власти субъектов РФ. В него входят газ, реализуемый населению; социальные услуги, предоставляемые населению Российской Федерации государственными и муниципальными учреждениями социального обслуживания; торговые надбавки к ценам на лекарственные средства и изделия медицинского назначения; перевозки пассажиров и багажа всеми видами общественного транспорта в городском (включая метрополитен) и пригородном сообщении и др.

В-третьих, Перечень товаров и услуг, по которым органам исполнительной власти субъектов РФ предоставлено право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок. В этот Перечень входят, например, снабженческо-сбытовые и торговые надбавки к ценам на продукцию и товары, реализуемые в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях с ограниченными сроками завоза грузов; наценки на продукцию (товары), реализуемую на предприятиях общественного питания при общеобразовательных школах, профтехучилищах, средних специальных и высших учебных заведениях; торговые надбавки к ценам на продукты детского питания (включая пищевые концентраты); перевозки пассажиров и багажа автомобильным транспортом по внутриобластным и межобластным (межреспубликанским в пределах Российской Федерации) маршрутам, включая такси; перевозки пассажиров и багажа на местных авиалиниях и речным транспортом в местном сообщении и на переправах т.д.

Цены на товары, работы, услуги, не упомянутые в указанных Перечнях, прямому государственному регулированию не подлежат и складываются свободно.

Государственное регулирование цен на включенные в Перечни товары и услуги осуществляется специальными нормативными актами. Например, в отношении цен на электрическую и тепловую энергию действуют Федеральный закон от 14 апреля 1995 г. N 41-ФЗ "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации" и иные акты. Цены на лекарственные средства регулируются Федеральным законом

от 22 июня 1998 г. N 86-ФЗ "О лекарственных средствах", Постановлением Правительства РФ от 9 ноября 2001 г. N 782 "О государственном регулировании цен на лекарственные средства" и др.

Выделяют две группы способов государственного регулирования цен.

Способом прямого регулирования ценообразования является установление:

- фиксированных цен (например, фиксированные тарифы на перевозки пассажиров и багажа всеми видами общественного транспорта);

- предельных (максимальных и минимальных) цен (например, утверждены минимальные цены на водку, ликероводочную и другую алкогольную продукцию крепостью выше 28%);

- базовых цен и предельных коэффициентов их изменения (например, при расчете тарифов на услуги связи (коэффициенты устанавливаются дифференцированно по видам услуг и категориям потребителей), на услуги по транспортировке газа по распределительным газопроводам);

- предельных размеров снабженческо-сбытовых и торговых надбавок (например, устанавливаются предельные оптовые и розничные надбавки к ценам на лекарственные средства);

- предельного уровня рентабельности (например, исчисление ставок платы за пользование вагонами, контейнерами устанавливается с учетом обеспечения 25-процентного уровня рентабельности грузовых перевозок);

- гарантированных цен, которые применяются, если средние рыночные цены оказываются ниже гарантированных (например, при закупках для государственных нужд).

В качестве мер экономического (косвенного) регулирования ценообразования следует назвать льготное кредитование, налоговые льготы, бюджетные дотации, компенсации затрат производителям. Каждая такая мера позволяет снизить себестоимость выпускаемой продукции и, следовательно, уровень цен.

Вопросы и задания для повторения

1. Обоснуйте необходимость государственного регулирования предпринимательской деятельности.
2. Перечислите задачи государственного регулирования предпринимательской деятельности.
3. Какие методы государственного регулирования предпринимательства вы знаете?
4. Охарактеризуйте сущность и порядок проведения государственного контроля.
5. Какие способы государственного регулирования ценообразования вы знаете?

Тема 17. ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

17.1. Сущность лицензирования

В настоящее время правовое регулирование лицензирования предпринимательской деятельности осуществляется в соответствии с Федеральным законом "О лицензировании отдельных видов деятельности", Постановлением Правительства РФ от 11 февраля 2002 г. N 135 "О лицензировании отдельных видов деятельности", а также положениями о лицензировании каждого из видов деятельности, утвержденными Правительством РФ.

Под лицензией понимают специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

Лицензирование представляет собой комплекс мероприятий, связанных с предоставлением лицензий, переоформлением документов, подтверждающих наличие лицензий, приостановлением, возобновлением или прекращением действия лицензий, аннулированием лицензий, контролем лицензирующих органов за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий, ведением реестров лицензий.

Перечень лицензируемых видов деятельности содержится в п. 1 ст. 17 Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности". Деятельность, не упомянутая в этом списке, в лицензировании не нуждается, за исключением видов деятельности, которые названы в п. 2 ст. 1 Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности" (образовательная, нотариальная, биржевая, страховая деятельность, деятельность кредитных организаций; деятельность, связанная с защитой государственной тайны, и др.). Указанные виды деятельности подлежат лицензированию в соответствии со специальным законодательством.

В законодательстве закреплены несколько правил лицензирования.

Во-первых, разрешенный лицензией вид деятельности может осуществляться лицензиатом на всей территории России вне зависимости от того, выдана она федеральным органом

исполнительной власти или исполнительным органом субъекта РФ. Однако в случаях, когда лицензия выдана органом субъекта РФ, осуществление лицензируемого вида деятельности на территории других субъектов РФ возможно только после уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов РФ. Уведомление производится лицензиатом в письменной форме на позднее момента, когда он непосредственно приступит к осуществлению лицензируемой деятельности. В уведомлении указываются следующие сведения:

- наименование, организационно-правовая форма и местонахождение - для юридического лица;
- фамилия, имя, отчество, место жительства, данные документа, удостоверяющего личность, - для индивидуальных предпринимателей;
- лицензируемая деятельность;
- номер, срок действия лицензии и наименование лицензирующего органа, ее выдавшего;
- идентификационный номер налогоплательщика лицензиата;
- место осуществления лицензируемой деятельности на территории соответствующего субъекта РФ;
- дата предполагаемого начала осуществления лицензируемой деятельности на территории соответствующего субъекта РФ.

При получении уведомления лицензирующий орган направляет (вручает) лицензиату расписку в получении уведомления с отметкой о дате приема уведомления.

Во-вторых, лицензия предоставляет право осуществлять указанный в ней вид деятельности только получившему лицензию хозяйствующему субъекту, т.е. лицензия не подлежит передаче другому лицу, за исключением случаев правопреемства при преобразовании юридического лица.

В-третьих, лицензия выдается на определенный срок - не менее пяти лет. Положениями о лицензировании конкретных видов деятельности может быть предусмотрено также бессрочное действие лицензии. Срок действия лицензии по его окончании может быть продлен по заявлению лицензиата.

17.2. Порядок лицензирования

Процедура лицензирования включает в себя ниже перечисленные этапы.

1. Представление в соответствующий лицензирующий орган необходимых документов. Перечень лицензирующих органов определен в Постановлении Правительства РФ "О лицензировании отдельных видов деятельности". Лицензирование подавляющего большинства видов деятельности отнесено к компетенции федеральных органов власти.

Для получения лицензии соискатель лицензии направляет или представляет в соответствующий лицензирующий орган заявление о предоставлении лицензии, в котором указываются:

- полное и (в случае, если имеется) сокращенное наименование, в том числе фирменное наименование, и организационно-правовая форма юридического лица, место его нахождения, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, который намерен осуществлять заявитель, государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица и данные документа, подтверждающего факт внесения сведений о юридическом лице в Единый государственный реестр юридических лиц, - для юридического лица;

- фамилия, имя и (в случае, если имеется) отчество индивидуального предпринимателя, место его жительства, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, который намерен осуществлять заявитель, данные документа, удостоверяющего его личность, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя и данные документа, подтверждающего факт внесения сведений об индивидуальном предпринимателе в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, - для индивидуального предпринимателя;

- идентификационный номер налогоплательщика и данные документа о постановке соискателя лицензии на учет в налоговом органе;

- лицензируемый вид деятельности в соответствии, который соискатель лицензии намерен осуществлять.

К заявлению о предоставлении лицензии прилагаются следующие документы:

- копии учредительных документов (с представлением оригиналов в случае, если верность копий не засвидетельствована в нотариальном порядке) - для юридического лица;

- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины за рассмотрение лицензирующим органом заявления о предоставлении лицензии;

- копии документов, перечень которых определяется положением о лицензировании конкретного вида деятельности и которые свидетельствуют о наличии у соискателя лицензии возможности выполнения лицензионных требований и условий, в том числе документов, наличие

которых при осуществлении лицензируемого вида деятельности предусмотрено федеральными законами (п. 1 ст. 9 Федерального закона "О лицензировании отдельных видов деятельности").

Лицензирующий орган не вправе требовать от соискателя лицензии представления документов, не предусмотренных законодательством.

Заявление о предоставлении лицензии и прилагаемые к нему документы в день поступления в лицензирующий орган принимаются по описи, копия которой с отметкой о дате приема указанных заявлений и документов направляется (вручается) соискателю лицензии.

2. Принятие решения о выдаче (или отказе в выдаче) лицензии. Лицензирующий орган проводит проверку полноты и достоверности сведений о соискателе лицензии, содержащихся в представленных соискателем лицензии заявлении и документах, а также проверку возможности выполнения соискателем лицензионных требований и условий. На основе проведенной проверки лицензирующий орган принимает решение о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии в срок, не превышающий 45 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов. Указанное решение оформляется соответствующим актом лицензирующего органа.

Более короткие сроки принятия решения о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии могут устанавливаться положениями о лицензировании конкретных видов деятельности.

3. Уведомление соискателя лицензии о принятии решения о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии направляется (вручается) соискателю лицензии в письменной форме с указанием банковского счета и срока уплаты лицензионного сбора за предоставление лицензии; в случае отказа в предоставлении лицензии уведомление направляется соискателю лицензии в письменной форме с указанием причин отказа, в том числе реквизитов акта проверки возможности выполнения соискателем лицензии лицензионных требований и условий, если причиной отказа является невозможность выполнения соискателем лицензии указанных требований и условий.

В течение трех дней после представления соискателем лицензии документа, подтверждающего уплату государственной пошлины за предоставление лицензии, лицензирующий орган бесплатно выдает лицензиату документ, подтверждающий наличие лицензии, в котором указываются:

- наименование лицензирующего органа;
- полное и (в случае, если имеется) сокращенное наименование, в том числе фирменное наименование, и организационно-правовая форма юридического лица, место его нахождения, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица;
- фамилия, имя и (в случае, если имеется) отчество индивидуального предпринимателя, место его жительства, адреса мест осуществления лицензируемого вида деятельности, данные документа, удостоверяющего его личность, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя;
- лицензируемый вид деятельности (с указанием выполняемых работ и оказываемых услуг);
- срок действия лицензии;
- идентификационный номер налогоплательщика;
- номер лицензии;
- дата принятия решения о предоставлении лицензии.

17.3. Основания и порядок приостановления действия и аннулирования лицензии

Лицензирующие органы вправе приостанавливать действие лицензии в случае выявления лицензирующими органами неоднократных нарушений или грубого нарушения лицензиатом лицензионных требований и условий.

Лицензирующий орган обязан установить срок устранения лицензиатом нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии, который не может превышать шести месяцев. В случае если в установленный срок лицензиат не устранил нарушения, лицензирующий орган обязан обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии.

Лицензиат обязан уведомить в письменной форме лицензирующий орган об устранении им нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии. Лицензирующий орган, приостановивший действие лицензии, принимает решение о возобновлении ее действия и сообщает об этом в письменной форме лицензиату в течение трех дней после получения соответствующего уведомления и проверки устранения лицензиатом нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии.

Срок действия лицензии на время приостановления ее действия не продлевается.

Аннулирование лицензии возможно:

а) во внесудебном порядке. Лицензирующие органы могут аннулировать лицензию без обращения в суд в случае неуплаты лицензиатом в течение трех месяцев государственной пошлины за предоставление лицензии;

б) в судебном порядке, т.е. решением суда на основании заявления лицензирующего органа в случае, если нарушение лицензиатом лицензионных требований и условий повлекло за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народов Российской Федерации и (или) в случае, если в установленный срок лицензиат не устранил нарушения, в связи с которыми действие лицензии было приостановлено. Одновременно с подачей заявления в суд лицензирующий орган вправе приостановить действие указанной лицензии на период до вступления в силу решения суда.

Решение о приостановлении действия лицензии, об аннулировании лицензии или о направлении заявления об аннулировании лицензии в суд доводится лицензирующим органом до лицензиата в письменной форме с мотивированным обоснованием такого решения не позднее чем через три дня после его принятия.

Решение о приостановлении действия лицензии и об аннулировании лицензии может быть обжаловано в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Лицензия теряет юридическую силу в случае ликвидации юридического лица или прекращения его деятельности в результате реорганизации, за исключением его преобразования, либо прекращения действия свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

Вопросы и задания для повторения

1. Сформулируйте понятия "лицензия", "лицензирование".
2. Какие нормативные правовые акты регулируют в настоящее время отношения, связанные с лицензированием?
3. В каком порядке осуществляется лицензирование?
4. Назовите основания и охарактеризуйте порядок приостановления действия и аннулирования лицензии.
5. В каких случаях лицензирующий орган вправе отказать в выдаче лицензии?

Тема 18. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ КОНКУРЕНЦИИ И МОНОПОЛИИ НА ТОВАРНЫХ РЫНКАХ

18.1. Общие положения о конкуренции и монополии

Основополагающие начала конкурентной политики России закреплены в Конституции РФ. Так, п. 1 ст. 8 Конституции РФ закрепляет такие принципы рыночной экономики, как свобода экономической деятельности, поддержка конкуренции, а ст. 34 содержит запрет экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Пункт 1 ст. 8 и ст. 34 Конституции РФ провозглашают также единство экономического пространства и свободное перемещение на всей территории Российской Федерации товаров, услуг, финансовых средств. Перечисленные принципы развиваются в текущем законодательстве, в частности в следующих нормативных правовых актах:

- 1) ГК РФ;
- 2) Закон РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках";
- 3) Федеральный закон от 23 июня 1999 г. N 117-ФЗ "О защите конкуренции на рынке финансовых услуг";
- 4) Федеральный закон от 17 августа 1995 г. N 147-ФЗ "О естественных монополиях";
- 5) Федеральный закон "О рекламе";
- 6) Закон РФ от 23 сентября 1992 г. N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" и др.

Законодательное определение конкуренции сформулировано в отношении товарных рынков и рынка финансовых услуг.

Конкуренция на товарных рынках представляет собой состязательность хозяйствующих субъектов, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (ч. 6 ст. 4 Закона РСФСР от 22 марта 1991 г. "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках").

Под конкуренцией на рынке финансовых услуг понимается состязательность между финансовыми организациями, при которой их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждой из них односторонне воздействовать на общие условия

предоставления финансовых услуг на рынке финансовых услуг (ч. 5 ст. 3 Федерального закона "О защите конкуренции на рынке финансовых услуг").

Конкуренция является необходимым условием развития предпринимательской деятельности. Конкурентная борьба субъектов предпринимательства направляет ресурсы в производство тех товаров и услуг, в которых больше всего нуждаются потребители, так как борьба ведется за потребительский спрос. Конкуренция способна координировать экономическую деятельность без административного принуждения, что позволяет предпринимателям добиваться увеличения собственной выгоды (прибыли). Указанные обстоятельства свидетельствуют о несомненном преимуществе экономики, основанной на конкуренции субъектов предпринимательства.

Однако необходимо учитывать, что без должного государственного воздействия конкуренция может порождать негативные проявления, которые могут оказывать дестабилизирующее влияние на экономику. Стремление к выгоде (прибыли) может побуждать предпринимателей к применению таких методов и приемов соперничества, которые не только не способствуют развитию производства и удовлетворению потребностей общества, но и задерживают развитие экономики. В частности, к ним относятся: хищническое использование природных ресурсов для скорейшего получения прибыли, скупка патентов на изобретения, полезные модели и промышленные образцы без намерения их использовать, сравнительная реклама, дискредитирующая других конкурентов, ложные сведения о товаре, вводящие потребителей в заблуждение, и многие другие.

Указанные обстоятельства обуславливают необходимость государственного регулирования конкурентных отношений, установления правил поведения конкурирующих субъектов на рынке.

Следовательно, государство должно обеспечивать поддержку именно добросовестной (правомерной) конкуренции между субъектами предпринимательства, предоставив предпринимателям право осуществлять конкурентные действия и установив необходимые ограничения (пределы) осуществления данного права.

Одним из негативных проявлений конкуренции является то обстоятельство, что она создает предпосылки для монополизации рынка.

Монополия (монопольное положение) - это доминирующее положение одного или нескольких субъектов предпринимательства (группы лиц) на соответствующем рынке.

Сущность и содержание монопольного положения раскрывается через категорию доминирующего положения субъекта предпринимательства на рынке.

Закон РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" предусматривает два основных признака для определения доминирующего положения субъекта предпринимательства на рынке: качественный и количественный.

Качественным признаком доминирующего положения является исключительное положение хозяйствующего субъекта (нескольких хозяйствующих субъектов) на рынке товара, не имеющего заменителя, либо взаимозаменяемых товаров, дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам (ч. 8 ст. 4 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках").

Количественный признак доминирующего положения позволяет определить долю рынка, которую субъект предпринимательства должен занимать, чтобы иметь возможность оказывать решающее влияние на общие условия оборота товаров (работ, услуг) на рынке или затруднять доступ на него другим конкурентам.

В соответствии с ч. 8 ст. 4 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет 65% и более, за исключением тех случаев, когда хозяйствующий субъект докажет, что, несмотря на превышение указанной величины, его положение на рынке не является доминирующим. Доминирующим признается также положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет менее 65%, если это установлено антимонопольным органом, исходя из стабильности доли хозяйствующего субъекта на рынке, относительно размера долей на рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот рынок новых конкурентов или иных критериев, характеризующих товарный рынок. Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара не превышает 35%.

Различают следующие основные типы монополий.

1. Монополии, создаваемые в результате непосредственного регулирующего воздействия государства, которые создаются по воле государства с целью обеспечения государственных и общественных интересов. Они защищены от конкуренции со стороны хозяйствующих субъектов, не являющихся субъектами данных монополий.

Существуют следующие разновидности монополий рассматриваемого типа:

- государственные монополии;
- естественные монополии.

Под государственной понимается монополия, созданная в соответствии с законодательством РФ, определяющим товарные границы монопольного рынка, субъекта монополии (монополиста), формы контроля и регулирования его деятельности, а также компетенцию контролирующего органа.

Государственные монополии создаются в целях защиты экономических интересов государства и потребителей, укрепления безопасности, внешнеторговых, военно-политических позиций государства и т.д. Эти монополии устанавливаются в императивном порядке на основании норм законодательства и направлены в основном на обеспечение публично-правовых интересов.

Осуществление государственной монополии регламентируется федеральными нормативными актами (в частности, Федеральными законами от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях", от 19 июля 1998 г. N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" и др.).

Естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров (ст. 3 Федерального закона "О естественных монополиях").

Перечень сфер деятельности, в которых вводится режим естественной монополии, содержится в ст. 4 Федерального закона "О естественных монополиях":

- транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам;
- транспортировка газа по трубопроводам;
- железнодорожные перевозки;
- услуги транспортных терминалов, портов, аэропортов;
- услуги общедоступной электросвязи и общедоступной почтовой связи;
- услуги по передаче электрической энергии;
- услуги по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике;
- услуги по передаче тепловой энергии;
- услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей.

В указанных сферах предпринимательской деятельности государство вводит особый правовой режим регулирования и контроля деятельности субъектов естественных монополий.

Органы регулирования естественных монополий могут применять следующие методы регулирования деятельности субъектов естественных монополий:

а) ценовое регулирование, осуществляемое посредством определения (установления) цен (тарифов) или их предельного уровня;

б) определение потребителей, подлежащих обязательному обслуживанию, и (или) установление минимального уровня их обеспечения в случае невозможности удовлетворения в полном объеме потребностей в товаре, производимом (реализуемом) субъектом естественной монополии, с учетом необходимости защиты прав и законных интересов граждан, обеспечения безопасности государства, охраны природы и культурных ценностей (ст. 6 Федерального закона "О естественных монополиях").

2. Монополии, образуемые вследствие самостоятельных действий субъектов предпринимательства без непосредственного регулирующего воздействия государства, могут появиться в связи с победой в добросовестной конкуренции над определенным субъектом предпринимательства и выходом с рынка других конкурентов, посредством концентрации капиталов и объединения субъектов предпринимательства, неразвитости рынка и т.д. В данной ситуации субъект предпринимательства на определенное время становится единственным производителем (продавцом) определенного товара. При этом юридических ограничений для конкуренции не существует, другие субъекты имеют право осуществлять аналогичную предпринимательскую деятельность на данном рынке и конкурировать между собой.

3. Монополии, возникающие в результате обладания исключительными правами, могут также возникать из обладания (использования) субъектом предпринимательской деятельности исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации предпринимателя, продукции (работ, услуг). Таковыми являются права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования и т.п. (п. 1 ст. 138 ГК РФ).

Субъект предпринимательской деятельности может занимать монопольное положение на рынке по использованию этих объектов, исходя из самого факта юридического признания за ним статуса их обладателя (например, обладатели патентов на изобретения, промышленные образцы

или свидетельств о регистрации товарных знаков). Обладание правами на подобные объекты ставит субъекта предпринимательской деятельности в положение, при котором использование этих объектов всецело зависит лишь от его усмотрения.

Возможность занятия на рынке монопольного (доминирующего) положения вследствие обладания данными правами связана прежде всего с монопольным характером самих этих прав на указанные нематериальные блага (объекты права промышленной собственности). Обладатель имеет возможность монопольно обладать объектом, как используя его в своей деятельности, так и не делая этого (что является позитивной стороной права), а также запрещать всем другим лицам пользоваться им без специально выданного разрешения или лицензии (негативная сторона права). Возможность правообладателя отстранять всех остальных лиц от использования объектов промышленной собственности дает предпринимателям реальные преимущества в конкурентной борьбе и реальную возможность занятия монопольного (доминирующего) положения на рынке.

18.2. Понятие и виды монополистической деятельности на товарных рынках

Под монополистической деятельностью понимаются противоречащие антимонопольному законодательству действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции товаров (ст. 4 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках"). Целесообразно причислять к монополистической деятельности также действия (бездействие) государственных и муниципальных органов, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции товаров.

Таким образом, монополистическую деятельность можно классифицировать в зависимости от субъектного состава ее участников.

1. Согласно ст. 4 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" хозяйствующими субъектами признаются российские и иностранные коммерческие организации, некоммерческие организации, за исключением не занимающихся предпринимательской деятельностью, в том числе сельскохозяйственных потребительских кооперативов, а также индивидуальные предприниматели.

Выделяют следующие виды монополистической деятельности хозяйствующих субъектов:

1) индивидуальная монополистическая деятельность, которая проявляется как злоупотребление со стороны хозяйствующего субъекта своим доминирующим положением на рынке. В зависимости от целей злоупотребления могут проявляться в виде:

- изъятия товаров из обращения, целью или результатом которого является создание или поддержание дефицита на рынке либо повышение цен;
- навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора, включения в договор дискриминирующих условий;
- создания препятствий доступа на рынок другим хозяйствующим субъектам;
- создания условий доступа на товарный рынок, обмена, потребления, приобретения, производства, реализации товара, которые ставят один или несколько хозяйствующих субъектов в неравное положение по сравнению с другим или другими хозяйствующими субъектами (дискриминационные условия);
- нарушения установленного нормативными актами порядка ценообразования;
- установления монопольно высоких или монопольно низких цен;
- сокращения или прекращения производства товаров, на которые имеется спрос или заказы потребителей, при наличии безубыточной возможности их производства;
- необоснованного отказа от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) при наличии возможности производства или поставки соответствующего товара.

В исключительных случаях указанные действия могут быть признаны правомерными, если хозяйствующий субъект докажет, что положительный эффект от них, в том числе в социально-экономической сфере, превысит негативные последствия для рассматриваемого товарного рынка;

2) коллективная монополистическая деятельность в виде соглашений (согласованных действий) хозяйствующих субъектов, ограничивающих конкуренцию. В зависимости от субъектного состава различают:

- соглашения (согласованные действия) конкурирующих субъектов, имеющих в совокупности долю на рынке определенного товара более 35%. Эти соглашения или согласованные действия могут быть направлены, например, на установление (поддержание) цен, скидок, надбавок; повышение, снижение или поддержание цен на аукционах и торгах; раздел рынка по территориальному принципу, по объему продаж или закупок, по ассортименту реализуемых товаров либо по кругу продавцов или покупателей (заказчиков);
- соглашения неконкурирующих хозяйствующих субъектов, один из которых занимает доминирующее положение, а другой является его поставщиком или покупателем (заказчиком).

Форма соглашений названным Законом не установлена, следовательно, они могут заключаться в письменном виде путем составления одного или нескольких документов; через устные договоренности на форумах, совещаниях; путем скоординированных и строго направленных действий, целью которых является ограничение конкуренции. Кроме того, объединениям коммерческих организаций, хозяйственным обществам и товариществам запрещается осуществление координации предпринимательской деятельности коммерческих организаций, которая может иметь своим результатом ограничение конкуренции.

2. В зависимости от числа участников монополистическая деятельность федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления делится на следующие разновидности:

1) индивидуальную монополистическую деятельность, которая проявляется в форме издания актов или осуществление действий государственных органов и органов местного самоуправления, направленных на:

- ограничение самостоятельности хозяйствующих субъектов;
- создание дискриминирующих условий деятельности для отдельных субъектов;
- создание благоприятствующих условий деятельности для отдельных хозяйствующих субъектов путем предоставления им льгот, ставящих их в преимущественное положение по отношению к другим хозяйствующим субъектам, работающим на рынке того же товара;

- введение ограничений на создание новых хозяйствующих субъектов в какой-либо сфере деятельности, а также установление запретов на осуществление отдельных видов деятельности или производство определенных видов товаров, за исключением случаев, установленных законодательством РФ;

- необоснованное создание препятствий осуществлению деятельности хозяйствующих субъектов в какой-либо сфере;

- установление запретов на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона Российской Федерации (республики, края, области, района, города, района в городе) в другой или иное ограничение права хозяйствующих субъектов на продажу (приобретение, покупку, обмен) товаров;

- выдачу хозяйствующим субъектам указания о первоочередной поставке товаров (выполнении работ, оказании услуг) определенному кругу покупателей (заказчиков) или о приоритетном заключении договоров без учета установленных законодательными или иными нормативными актами Российской Федерации приоритетов;

- создание необоснованных препятствий для создания новых хозяйствующих субъектов в какой-либо сфере деятельности и др.;

2) коллективная, осуществляемая в форме соглашений (согласованных действий). Запрещается заключение соглашений государственных органов и органов местного самоуправления с другим органом власти или управления либо с хозяйствующим субъектом, если они могут иметь своим результатом ограничение конкуренции. Целями подобных запрещаемых соглашений могут быть поддержание, повышение или снижение цен; раздел рынка; ограничение доступа на рынок или устранение с него хозяйствующих субъектов.

18.3. Понятие и формы недобросовестной конкуренции на товарных рынках

Под недобросовестной конкуренцией понимаются любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добродорпорядочности, разумности, справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам или нанести ущерб их деловой репутации (ст. 4 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках").

Признаки недобросовестной конкуренции:

- недобросовестная конкуренция, в отличие от монополистической деятельности, может осуществляться только активными действиями, возможность пассивного поведения в виде бездействия не предусмотрена;

- данные действия будут рассматриваться как правонарушения, если они противоречат не только положениям действующего законодательства, но и обычаям делового оборота, требованиям добродорпорядочности, разумности, справедливости;

- субъектами недобросовестной конкуренции могут быть лишь хозяйствующие субъекты, то есть российские и иностранные организации, занимающиеся предпринимательской деятельностью, а также индивидуальные предприниматели;

- целью активных действий субъектов недобросовестной конкуренции является приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности;

- в результате действий конкурентам могут быть причинены убытки или нанесен ущерб их деловой репутации. Достаточно лишь потенциальной угрозы причинения убытков или нанесения ущерба деловой репутации для квалификации данного правонарушения как недобросовестной конкуренции.

Формы недобросовестной конкуренции определены в разделе III Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках". К их числу, в частности, относятся:

- распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;
- введение потребителя в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара;
- некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых им товаров с товарами других хозяйствующих субъектов;
- продажа товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, продукции, работ, услуг;
- получение, использование, разглашение научно-технической, производственной или торговой информации, в том числе коммерческой тайны, без согласия ее владельца.

Следует иметь в виду, что перечень форм недобросовестной конкуренции, приведенный в ст. 10 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках", не является исчерпывающим.

18.4. Правовое положение антимонопольного органа

Проведение государственной политики по содействию развитию товарных рынков и конкуренции, осуществление государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, а также предупреждение и пресечение монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и иных ограничивающих конкуренцию действий осуществляются антимонопольным органом.

В соответствии с Указом Президента РФ от 9 марта 2004 г. N 314 "О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти" в настоящее время функции по контролю и надзору в области антимонопольной политики и поддержки предпринимательства возложены на ФАС России.

Федеральный антимонопольный орган для осуществления своих полномочий вправе создавать территориальные органы и назначать соответствующих должностных лиц.

В соответствии со ст. 12 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" антимонопольный орган вправе:

- 1) при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства возбуждать дела, по результатам рассмотрения которых принимать решения и выдавать предписания;
- 2) выдавать хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания:
 - о недопущении действий, создающих угрозу нарушения антимонопольного законодательства;
 - об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства;
 - о восстановлении положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства;
 - о принудительном разделении коммерческой организации или некоммерческой организации либо о выделении из их состава одной или нескольких организаций;
 - об изменении условий или о расторжении договоров и иных сделок;
 - о заключении договоров с хозяйствующими субъектами;
 - о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства;
 - об изменении или ограничении использования фирменного наименования;
 - о выполнении экономических, технических, информационных и иных требований, направленных на предупреждение создания дискриминационных условий;
 - о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции;
- 3) выдавать федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления и иным наделенным функциями или правами указанных органов власти органам или организациям, а также их должностным лицам обязательные для исполнения предписания:
 - об отмене или изменении принятых ими актов, противоречащих антимонопольному законодательству;
 - о прекращении нарушений антимонопольного законодательства;

- о расторжении или об изменении соглашений, заключенных ими и противоречащих антимонопольному законодательству;

- о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции;

4) привлекать коммерческие организации и некоммерческие организации, их руководителей, физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, а также должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных наделенных функциями или правами указанных органов власти органов или организаций к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в случаях и в порядке, которые установлены законодательством об административных правонарушениях;

5) проводить проверку соблюдения антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными наделенными функциями или правами указанных органов власти органами или организациями, получать от них необходимые документы и информацию, объяснения в письменной и устной формах;

6) обращаться в суд или арбитражный суд с заявлениями о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе:

- о признании недействительными полностью или в части противоречащих антимонопольному законодательству актов, соглашений федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных наделенных функциями или правами указанных органов власти органов или организаций; договоров и иных сделок, не соответствующих антимонопольному законодательству;

- об обязательном заключении договора с хозяйствующим субъектом;

- о ликвидации коммерческих организаций и некоммерческих организаций;

7) участвовать в рассмотрении судом или арбитражным судом дел, связанных с применением и нарушением антимонопольного законодательства;

8) устанавливать наличие доминирующего положения хозяйствующего субъекта;

9) давать разъяснения по вопросам применения антимонопольного законодательства;

10) формировать и вести реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более 35%;

11) давать в установленном порядке заключения о наличии или об отсутствии ограничения конкуренции на товарном рынке при введении, изменении и прекращении действия таможенных тарифов и о введении нетарифных мер;

12) осуществлять сотрудничество с международными организациями и государственными органами иностранных государств, принимать участие в разработке и реализации международных договоров Российской Федерации, работе межправительственных и межведомственных комиссий, координирующих международное сотрудничество Российской Федерации, осуществлении международных программ и проектов по вопросам компетенции антимонопольного органа;

13) осуществлять обмен информацией с федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, международными организациями и государственными органами иностранных государств в пределах своей компетенции;

14) направлять рекомендации о развитии конкуренции соответствующим федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления, иным наделенным функциями или правами указанных органов власти органам или организациям;

15) проводить анализ состояния товарных рынков и др.

Сотрудники антимонопольного органа в целях выполнения возложенных на них функций при предъявлении ими служебных удостоверений и решения руководителя (его заместителя) антимонопольного органа о проведении проверки имеют также право беспрепятственного доступа в федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, органы местного самоуправления, иные наделенные функциями или правами указанных органов власти органы или организации, а также в хозяйствующие субъекты для получения в установленном порядке документов и информации, необходимых антимонопольному органу для выполнения возложенных на него функций.

В соответствии со ст. 14 Закона РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" коммерческие и некоммерческие организации (их руководители), федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные наделенные функциями или правами указанных органов власти органы или организации (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны по требованию антимонопольного органа представлять достоверные документы, письменные и устные

объяснения и иную информацию, необходимую для осуществления антимонопольным органом его законной деятельности.

Сведения, составляющие коммерческую, служебную тайну и охраняемую законом тайну и полученные антимонопольным органом при осуществлении своих полномочий, не подлежат разглашению, за исключением случаев, установленных федеральным законом.

В случае разглашения сотрудниками антимонопольного органа сведений, составляющих коммерческую, служебную тайну, причиненные убытки подлежат возмещению в соответствии с гражданским законодательством.

Вопросы и задания для повторения

1. Охарактеризуйте понятия "конкуренция" и "монополия".
2. Перечислите виды монополий.
3. Назовите виды монополистической деятельности.
4. Что такое недобросовестная конкуренция? Каковы ее формы?
5. Назовите признаки, определяющие доминирующее положение хозяйствующего субъекта.
6. Охарактеризуйте основные полномочия антимонопольного органа.
7. Каковы формы деятельности антимонопольного органа?

Тема 19. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ РЕКЛАМНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

19.1. Понятие и субъекты рекламной деятельности

Основным законодательным актом, регулирующим отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы, является Федеральный закон "О рекламе". Он регулирует отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы на рынках товаров, работ, услуг Российской Федерации, включая рынки банковских, страховых и иных услуг, связанных с пользованием денежными средствами граждан (физических лиц) и юридических лиц, а также рынки ценных бумаг.

Действие указанного Федерального закона не распространяется на политическую рекламу, а также на объявления физических лиц, в том числе в средствах массовой информации, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

Слово "реклама" происходит от латинского *reclamer* ("выкрикивать") и употребляется в значении информации о товарах и услугах с целью оповещения потребителей и создания спроса на эти товары и услуги, а также в значении распространения сведений о чем-либо (ком-нибудь) с целью создания популярности.

В Федеральном законе "О рекламе" реклама определена как распространяемая в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом или юридическом лице, товарах, идеях и начинаниях (рекламная информация), которая предназначена для неопределенного круга лиц и призвана формировать или поддерживать интерес к этим физическому, юридическому лицу, товарам, идеям и начинаниям и способствовать реализации товаров, идей и начинаний.

Понятие рекламы раскрывается как информация, характеризующаяся совокупностью признаков. Реклама - это информация:

- распространяемая в любой форме (устной, письменной, с помощью рисунков, графиков и т.п.);
- распространяемая с помощью любых средств (средств массовой информации, транспортных средств и др.);
 - о физическом или юридическом лице, товарах, идеях, начинаниях;
 - предназначенная для неопределенного круга лиц;
 - целью которой является формирование или поддержание интереса к физическому, юридическому лицу, товарам, идеям, начинаниям;
- которая в результате повышенного интереса к товарам, идеям, начинаниям способствует их реализации.

Субъекты рекламных отношений:

- рекламодатель - лицо, являющееся источником рекламной информации для производства, размещения, последующего распространения рекламы;
- рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полное или частичное приведение рекламной информации к готовой для распространения форме;
- рекламораспространитель - лицо, осуществляющее размещение и (или) распространение рекламной информации путем предоставления и (или) использования имущества, в том числе технических средств радиовещания, телевизионного вещания, а также каналов связи, эфирного времени, и иными способами.

Функции одного или нескольких участников рекламной деятельности могут совпадать в одном лице. В роли рекламодателей, рекламопроизводителей, рекламораспространителей могут выступать юридические лица и физические лица - индивидуальные предприниматели, поскольку на объявления физических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, действие вышеуказанного Федерального закона не распространяется.

Права и обязанности субъектов рекламных отношений определяются законодательством о рекламе и договором.

Субъектом рекламных отношений являются также потребители рекламы, то есть юридические или физические лица, до сведения которых доводится или может быть доведена реклама, следствием чего является или может являться соответствующее воздействие рекламы на них.

19.2. Общие и специальные требования, предъявляемые к рекламе

Общие требования к рекламе:

- реклама должна быть распознаваема без применения технических средств именно как реклама в момент ее представления. Использование в радио-, теле-, видео-, аудио- и кинопродукции, а также в печатной продукции нерекламного характера целенаправленного обращения внимания потребителей рекламы на конкретную марку (модель, артикул) товара либо на изготовителя, исполнителя, продавца для формирования и поддержания интереса к ним без надлежащего предварительного сообщения об этом (в частности, путем пометки "на правах рекламы") не допускается;

- поскольку реклама обращена к неопределенному кругу лиц, на территории Российской Федерации она должна распространяться на русском языке. На государственных языках республик и родных языках народов Российской Федерации реклама может распространяться дополнительно, по усмотрению рекламодателей;

- если деятельность рекламодателя является лицензируемой, в рекламе должны быть указаны номер лицензии и орган, ее выдавший;

- реклама товаров, подлежащих обязательной сертификации, должна сопровождаться соответствующей пометкой;

- не допускается реклама товаров, запрещенных к производству и реализации на территории Российской Федерации;

- использование в рекламе объектов исключительных прав допускается только в порядке, предусмотренном законодательством РФ;

- реклама не должна побуждать к насилию, агрессии, возбуждать панику, побуждать к опасным действиям;

- не допускается реклама, нарушающая интересы несовершеннолетних. Кроме того, в соответствии с нормами Федерального закона "О рекламе" не допускается ненадлежащая реклама, т.е. реклама, в которой допущены нарушения требований к ее содержанию, времени, месту и способу распространения, в частности недобросовестная, недостоверная, неэтичная, заведомо ложная, скрытая реклама.

Федеральный закон "О рекламе" устанавливает также специальные требования, которые могут касаться различных аспектов изготовления, распространения рекламы, ее содержания. Такие требования предъявляются:

- к рекламе, распространяемой с помощью специальных средств - радиовещания, телевещания, в периодических печатных изданиях, в кино-, видеообслуживании, на транспортных средствах и почтовых отправлениях. Так, особенности такой рекламы в основном касаются правил о ее продолжительности и объеме. Размещение рекламы на транспортных средствах ограничивается определенными местами (крыша, боковые поверхности кузовов до определенной линии). Рекламу следует размещать на площади, не превышающей 50% окрашенной поверхности кузовных деталей. Реклама не должна перекрывать внешние световые приборы, бортовые номера, ограничивать видимость с места водителя и т.д.;

- к наружной рекламе, то есть распространяемой в городских, сельских поселениях и на других территориях в виде плакатов, стендов, световых табло, иных технических средств стабильного территориального размещения. Распространение наружной рекламы допускается только при наличии разрешения компетентного государственного органа или органа местного самоуправления. За выдачу разрешения взимается установленная плата. Распространение наружной рекламы на каком-либо объекте (здании, сооружении) допускается только на основании договора с собственником или обладателем иного вещного права на данное имущество;

- к рекламе отдельных видов товаров - алкогольных напитков, табака и табачных изделий; лекарственных средств, изделий медицинского назначения, медицинской техники; оружия. Специальные требования предъявляются к рекламе отдельных видов товаров ввиду того, что их

применение и использование может нанести вред жизни и здоровью, имуществу потребителей. Так, не допускается реклама алкогольных напитков, табака и табачных изделий в телепрограммах. Реклама этих товаров не должна обращаться непосредственно к несовершеннолетним, дискредитировать воздержание от употребления алкоголя или от курения, содержать информацию об их положительных терапевтических свойствах и т.п.

Требования к рекламе некоторых видов товаров содержатся также в специальных законодательных актах (в Федеральных законах "О лекарственных средствах", от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах", от 19 июля 1997 г. N 109-ФЗ "О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами", от 29 апреля 1999 г. N 80-ФЗ "О физической культуре и спорте в Российской Федерации" и др.);

4) рекламе отдельных видов услуг - финансовых, страховых, инвестиционных и др. Специальные требования в данном случае объясняются привлечением при осуществлении данных видов деятельности денежных средств населения. При производстве, размещении, распространении рекламы этих услуг не разрешается гарантировать размеры дивидендов по простым именным акциям, рекламировать ценные бумаги до регистрации проспектов их эмиссии; представлять любого рода гарантии, обещания или предположения о будущей эффективности (доходности) деятельности и т.д.;

- к рекламе, представляющей общественные и государственные интересы и направленной на достижение благотворительных целей (социальная реклама).

19.3. Понятие и виды ненадлежащей рекламы

Реклама, в которой допущены нарушения требований к ее содержанию, времени, месту, способу распространения, установленных законодательством, является ненадлежащей. В Федеральном законе "О рекламе" приведен не исчерпывающий перечень видов ненадлежащей рекламы и ее признаки.

Недобросовестная реклама - это реклама, которая дискредитирует лиц, не пользующихся рекламируемыми товарами; содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с товаром других лиц; порочит честь, достоинство, деловую репутацию конкурентов; злоупотребляет доверием физических лиц или недостатком у них опыта, знаний и т.п.

Недостоверной является реклама, в которой присутствуют не соответствующие действительности сведения относительно различных характеристик, свойств, качеств товара; наличия его на рынке; возможности доставки, гарантийных обязательств, сроков службы, сроков годности; исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг; прав на использование государственных символов (флагов, гербов, гимнов), а также символов международных организаций; официального признания, получения медалей, призов, дипломов и иных наград и т.п.

Неэтичная реклама - это реклама, содержащая любого вида информацию, нарушающую общепринятые нормы гуманности и морали путем употребления оскорбительных слов, сравнений, образов в отношении расы, национальности, профессии, социальной категории, возрастной группы, пола, языка, религиозных, философских, политических и иных убеждений физических лиц. Неэтичная реклама порочит объекты искусства, составляющие национальное или мировое культурное достояние; государственные или религиозные символы, национальную валюту.

Физическое или юридическое лицо, которому стало известно о производстве или о распространении рекламы, содержащей сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе обратиться за защитой нарушенных прав соответственно в суд или в арбитражный суд в порядке, предусмотренном законодательством РФ, а также вправе требовать от рекламодателя опровержения такой рекламы тем же способом, каким она была распространена, если рекламодатель не выполняет это требование в добровольном порядке.

Заведомо ложная реклама - реклама, с помощью которой рекламодатель (рекламопроизводитель, рекламораспространитель) умышленно вводит в заблуждение потребителя рекламы.

Скрытая реклама - реклама, которая оказывает не осознаваемое потребителем воздействие на его восприятие. Такая информация может присутствовать в передачах, изданиях, которые официально рекламными не являются. Скрытая реклама может распространяться путем использования специальных видеовставок (двойной звукозаписи) и иными способами.

Законодательством предусмотрены санкции и меры ответственности за различные нарушения при осуществлении рекламной деятельности. При этом рекламодатель отвечает за нарушения в части содержания рекламной информации, если не доказано, что нарушение произошло не по его вине. Рекламопроизводитель отвечает за оформление, производство, подготовку рекламы. Рекламораспространитель несет ответственность за нарушения законодательства в части, касающейся времени, места и средства размещения рекламы.

При установлении факта нарушения законодательства о рекламе нарушитель обязан по требованию антимонопольного органа и в установленные им сроки произвести контррекламу. Контрреклама - это опровержение ненадлежащей рекламы, распространяемое в целях ликвидации вызванных ею последствий. Контрреклама осуществляется за счет нарушителя и, как правило, с использованием тех же средств распространения, характеристик продолжительности, пространства, места и порядка, что и ненадлежащая реклама.

За нарушение законодательства о рекламе предусмотрена ответственность трех видов: гражданско-правовая, административная, уголовная.

Лица, права и интересы которых нарушены в результате ненадлежащей рекламы, могут в судебном порядке потребовать возмещения убытков, включая упущенную выгоду, компенсацию морального вреда, а также публичного опровержения ненадлежащей рекламы. Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем и рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама или отказ от контррекламы) влечет наложение административного штрафа в соответствии со ст. 14.3 КоАП РФ. Порядок рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе был утвержден Приказом МАП России от 13 ноября 1995 г. N 147. Уголовная ответственность в данной сфере предусмотрена за осуществление заведомо ложной рекламы (ст. 182 УК РФ), и наступает она в случае, когда ложный характер рекламы был очевиден виновному, но он руководствовался корыстным мотивом приобретения преимуществ за счет ложной рекламы, чем причинил значительный ущерб потребителям.

19.4. Государственный контроль и саморегулирование в области рекламы

Контроль за соблюдением законодательства РФ о рекламе осуществляют федеральный антимонопольный орган - Федеральная антимонопольная служба РФ, которая наделена следующими полномочиями:

- предупреждает и пресекает факты ненадлежащей рекламы, допущенные юридическими и физическими лицами;
- направляет рекламодателям, рекламопроизводителям и рекламораспространителям предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, решений об осуществлении контррекламы;
- направляет материалы о нарушениях законодательства РФ о рекламе в органы, выдавшие лицензию, для решения вопроса о приостановлении или о досрочном аннулировании лицензии на осуществление соответствующего вида деятельности;
- направляет в органы прокуратуры, другие правоохранительные органы по подведомственности материалы для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам преступлений в области рекламы;
- вправе предъявлять иски в суды, арбитражные суды, в том числе в интересах неопределенного круга потребителей рекламы, в связи с нарушением рекламодателями, рекламопроизводителями и рекламораспространителями законодательства РФ о рекламе и о признании недействительными сделок, связанных с ненадлежащей рекламой;
- вправе заключать с рекламодателями, рекламопроизводителями и рекламораспространителями соглашения о соблюдении ими правил и обычаями рекламной практики.

Сотрудники федерального антимонопольного органа (его территориальных органов) в целях выполнения возложенных на этот орган функций по контролю за соблюдением законодательства РФ о рекламе имеют право беспрепятственного доступа ко всем необходимым документам и другим материалам рекламодателей, рекламопроизводителей и рекламораспространителей. При этом полученные таким образом сведения, составляющие коммерческую тайну, разглашению не подлежат. В случае разглашения сведений, составляющих коммерческую тайну, причиненные убытки подлежат возмещению федеральным антимонопольным органом (его территориальным органом) в порядке, установленном законодательством.

Помимо государственных органов, контроль в сфере производства и распространения осуществляют органы саморегулирования в области рекламы - общественные организации (объединения), ассоциации и союзы юридических лиц. В соответствии со ст. 28 Федерального закона "О рекламе" они имеют следующие полномочия:

- привлекаются к участию в разработке требований к рекламе, в том числе проектов законов и иных нормативных правовых актов;
- проводят независимую экспертизу рекламы на предмет установления ее соответствия требованиям законодательства РФ о рекламе и направляют соответствующие рекомендации рекламодателям, рекламопроизводителям и рекламораспространителям;

- привлекаются федеральным антимонопольным органом (его территориальными органами) при осуществлении им контроля за соблюдением законодательства РФ о рекламе;
- направляют в органы прокуратуры материалы и обращаются в федеральные органы исполнительной власти в связи с нарушением законодательства РФ о рекламе.

Органы саморегулирования в области рекламы также вправе предъявлять в установленном порядке иски в суд, арбитражный суд в интересах потребителей рекламы, в том числе неопределенного круга потребителей рекламы, в случае нарушения их прав, предусмотренных законодательством РФ о рекламе.

При удовлетворении иска в отношении неопределенного круга потребителей рекламы суд или арбитражный суд обязывает правонарушителя довести решение суда или арбитражного суда до сведения указанных потребителей через средства массовой информации или иным способом в установленный им срок.

Вопросы и задания для повторения

1. Что такое реклама?
2. Какие требования предъявляются законодательством к рекламной деятельности?
3. Охарактеризуйте субъектов рекламной деятельности. Каковы их полномочия?
4. Что такое ненадлежащая реклама? Назовите ее формы.
5. Какова ответственность рекламодателей, рекламораспространителей, рекламопроизводителей за нарушение законодательства о рекламе?
6. Кто осуществляет контроль за соблюдением законодательства о рекламе?
7. Какие формы контроля за рекламной деятельностью определены законодательством РФ?

Тема 20. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ АУДИТОРСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

20.1. Понятие, принципы и виды аудита

Аудиторская деятельность (аудит) - предпринимательская деятельность по независимой проверке бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организаций и индивидуальных предпринимателей.

Аудит осуществляется в соответствии с Федеральным законом "Об аудиторской деятельности", другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами.

Целью аудита является выражение мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству РФ. При этом под достоверностью понимается степень точности данных финансовой (бухгалтерской) отчетности, которая позволяет пользователю этой отчетности на основании ее данных делать правильные выводы о результатах хозяйственной деятельности, финансовом и имущественном положении аудируемых лиц и принимать базирующиеся на этих выводах обоснованные решения.

Аудит не подменяет государственного контроля достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности, осуществляемого в соответствии с законодательством РФ уполномоченными органами государственной власти.

Аудиторские организации и предприниматели, осуществляющие свою деятельность без образования юридического лица (индивидуальные аудиторы), могут оказывать сопутствующие аудиту услуги:

- 1) постановку, восстановление и ведение бухгалтерского учета, составление финансовой (бухгалтерской) отчетности, бухгалтерское консультирование;
- 2) налоговое консультирование;
- 3) анализ финансово-хозяйственной деятельности организаций и индивидуальных предпринимателей, экономическое и финансовое консультирование;
- 4) управлеченческое консультирование, в том числе связанное с реструктуризацией организаций;
- 5) правовое консультирование, а также представительство в судебных и налоговых органах по налоговым и таможенным спорам;
- 6) автоматизацию бухгалтерского учета и внедрение информационных технологий;
- 7) оценку стоимости имущества, оценку предприятий как имущественных комплексов, а также предпринимательских рисков;
- 8) разработку и анализ инвестиционных проектов, составление бизнес-планов;
- 9) проведение маркетинговых исследований;
- 10) проведение научно-исследовательских и экспериментальных работ в области, связанной с аудиторской деятельностью, и распространение их результатов, в том числе на бумажных и электронных носителях;

11) обучение в установленном законодательством РФ порядке специалистов в областях, связанных с аудиторской деятельностью;

12) оказание других услуг, связанных с аудиторской деятельностью (ст. 1 Федерального закона "Об аудиторской деятельности").

Аудиторские организации и индивидуальные аудиторы являются субъектами исключительной компетенции, так как им запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме проведения аудита и оказания сопутствующих ему услуг.

Ниже перечислены принципы аудиторской деятельности.

1. Принцип независимости заключается в том, что аудитор не должен иметь финансовой, имущественной, родственной и иной заинтересованности в отношении проверяемого хозяйствующего субъекта. Согласно ст. 12 Федерального закона "Об аудиторской деятельности" аудит не может осуществляться:

- аудиторами, являющимися учредителями (участниками) аудируемых лиц, их руководителями, бухгалтерами и иными лицами, несущими ответственность за организацию и ведение бухгалтерского учета и составление финансовой (бухгалтерской) отчетности;

- аудиторами, состоящими с учредителями (участниками) аудируемых лиц, их должностными лицами, бухгалтерами и иными лицами, несущими ответственность за организацию и ведение бухгалтерского учета и составление финансовой (бухгалтерской) отчетности, в близком родстве (родители, супруги, братья, сестры, дети, а также братья, сестры, родители и дети супругов);

- аудиторскими организациями, руководители и иные должностные лица которых являются учредителями (участниками) аудируемых лиц, их должностными лицами, бухгалтерами и иными лицами, несущими ответственность за организацию и ведение бухгалтерского учета и составление финансовой (бухгалтерской) отчетности;

- аудиторскими организациями, руководители и иные должностные лица которых состоят в близком родстве (родители, супруги, братья, сестры, дети, а также братья, сестры, родители и дети супругов) с учредителями (участниками) аудируемых лиц, их должностными лицами, бухгалтерами и иными лицами, несущими ответственность за организацию и ведение бухгалтерского учета и составление финансовой (бухгалтерской) отчетности;

- аудиторскими организациями в отношении аудируемых лиц, являющихся их учредителями (участниками), в отношении аудируемых лиц, для которых эти аудиторские организации являются учредителями (участниками), в отношении дочерних организаций, филиалов и представительств указанных аудируемых лиц, а также в отношении организаций, имеющих общих с этой аудиторской организацией учредителей (участников);

- аудиторскими организациями и индивидуальными аудиторами, оказывавшими в течение трех лет, непосредственно предшествовавших проведению аудиторской проверки, услуги по восстановлению и ведению бухгалтерского учета, а также по составлению финансовой (бухгалтерской) отчетности физическим и юридическим лицам - в отношении этих лиц.

2. Принцип профессиональной компетентности аудиторов выражается в том, что высокий уровень оказываемых аудиторами услуг обеспечивается имеющимся у них объемом знаний и навыков. В связи с этим законодательство РФ устанавливает довольно высокие требования к профессиональным аудиторам: наличие высшего образования, стажа работы, необходимость сдачи квалификационного экзамена и др.

3. Принцип конфиденциальности (аудиторская тайна) заключается в том, что аудиторские организации и индивидуальные аудиторы обязаны хранить тайну об операциях аудируемых лиц и лиц, которым оказывались сопутствующие аудиту услуги.

Аудиторские организации и индивидуальные аудиторы обязаны обеспечивать также сохранность сведений и документов, получаемых и (или) составляемых ими при осуществлении аудиторской деятельности, и не вправе передавать указанные сведения и документы или их копии третьим лицам либо разглашать их без письменного согласия организаций и (или) индивидуальных предпринимателей, в отношении которых осуществлялся аудит и оказывались сопутствующие аудиту услуги, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

В случае разглашения сведений, составляющих аудиторскую тайну, аудиторской организацией, индивидуальным аудитором, уполномоченным федеральным органом, а также иными лицами, получившими доступ к сведениям, составляющим аудиторскую тайну, аудируемое лицо или лицо, которому оказывались сопутствующие аудиту услуги, а также аудиторские организации и индивидуальные аудиторы вправе потребовать от виновного лица возмещения причиненных убытков.

4. Принцип полноты (объективности) выражается в требовании достаточности состава проверяемых документов хозяйствующих субъектов для получения объективной оценки их достоверности. В случае непредставления аудитору необходимых для проведения проверки документов аудитор обязан отказаться от выражения мнения о достоверности финансовой

(бухгалтерской) отчетности аудируемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству РФ.

Выделяют два вида аудита:

- 1) обязательный аudit;
- 2) инициативный аudit.

Обязательный аudit представляет собой ежегодную обязательную аудиторскую проверку ведения бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организации или индивидуального предпринимателя.

Обязательный аudit осуществляется в случаях, если:

- организация имеет организационно-правовую форму открытого акционерного общества;
- организация является кредитной организацией, бюро кредитных историй, страховой организацией или обществом взаимного страхования, товарной или фондовой биржей, инвестиционным фондом, государственным внебюджетным фондом, источником образования средств которого являются предусмотренные законодательством РФ обязательные отчисления, производимые физическими и юридическими лицами, фондом, источниками образования средств которого являются добровольные отчисления физических и юридических лиц;
- объем выручки организации или индивидуального предпринимателя от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за один год превышает в 500 тыс. раз установленный законодательством РФ минимальный размер оплаты труда или сумма активов баланса превышает на конец отчетного года в 200 тыс. раз установленный законодательством РФ минимальный размер оплаты труда;
- организация является государственным унитарным предприятием, муниципальным унитарным предприятием, основанным на праве хозяйственного ведения, если финансовые показатели его деятельности соответствуют указанным выше пределам. Для муниципальных унитарных предприятий законом субъекта РФ финансовые показатели могут быть понижены;
- обязательный аudit в отношении этих организаций или индивидуальных предпринимателей прямо предусмотрен Федеральным законом "Об аудиторской деятельности".

Под инициативным аuditом следует понимать аudit, который проводится по инициативе самого аудируемого лица в случаях, не указанных в законодательстве.

20.2. Субъекты рынка аудиторских услуг

К субъектам рынка аудиторских услуг относятся перечисленные ниже лица, участвующие в процессе предоставления аудиторских услуг.

Аудитор - физическое лицо, отвечающее квалификационным требованиям, установленным уполномоченным федеральным органом, и имеющее квалификационный аттестат аудитора.

Аудитор вправе осуществлять аудиторскую деятельность в качестве работника аудиторской организации или в качестве лица, привлекаемого аудиторской организацией к работе на основании гражданско-правового договора, либо в качестве индивидуального предпринимателя, осуществляющего свою деятельность без образования юридического лица.

Индивидуальный аудитор вправе осуществлять аудиторскую деятельность, а также оказывать сопутствующие аудиту услуги. Индивидуальный аудитор не вправе осуществлять иные виды предпринимательской деятельности.

Аттестация на право осуществления аудиторской деятельности осуществляется в форме квалификационного экзамена. Лицам, успешно сдавшим квалификационный экзамен, выдается квалификационный аттестат аудитора. Квалификационный аттестат аудитора выдается без ограничения срока его действия.

Обязательными требованиями к претендентам на получение квалификационного аттестата аудитора являются:

- наличие документа о высшем экономическом и (или) юридическом образовании, полученном в российских учреждениях высшего профессионального образования, имеющих государственную аккредитацию, либо наличие документа о высшем экономическом и (или) юридическом образовании, полученном в образовательном учреждении иностранного государства, и свидетельства об эквивалентности указанного документа российскому документу государственного образца о высшем экономическом и (или) юридическом образовании;
- наличие стажа работы по экономической или юридической специальности не менее трех лет.

Дополнительные требования к претендентам на получение квалификационного аттестата аудитора, а также порядок проведения аттестации на право осуществления аудиторской деятельности, перечень документов, подаваемых вместе с заявлением о допуске к аттестации, количество и типы аттестатов, программы квалификационных экзаменов и порядок их сдачи определяются уполномоченным федеральным органом.

Каждый аудитор, имеющий квалификационный аттестат, обязан в течение каждого календарного года начиная с года следующего за годом получения аттестата, проходить обучение по программам повышения квалификации, утверждаемым уполномоченным федеральным органом. Обучение по программам повышения квалификации осуществляется лицами, имеющими лицензию на осуществление образовательной деятельности.

Аудиторская организация - коммерческая организация, осуществляющая аудиторские проверки и оказывающая сопутствующие аудиту услуги.

Аудиторская организация осуществляет свою деятельность по проведению аудита после получения лицензии и может быть создана в любой организационно-правовой форме, за исключением открытого акционерного общества.

Не менее 50% кадрового состава аудиторской организации должны составлять граждане Российской Федерации, постоянно проживающие на территории Российской Федерации, а в случае, если руководителем аудиторской организации является иностранный гражданин, - не менее 75%.

В штате аудиторской организации должно состоять не менее пяти аудиторов, имеющих квалификационный аттестат.

Аудируемое лицо - индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, заключившее договор оказания аудиторских услуг.

Уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий регулирование деятельности аудиторов (Минфин России).

Основными функциями уполномоченного федерального органа являются:

- издание в пределах своей компетенции нормативных правовых актов, регулирующих аудиторскую деятельность;
- организация разработки и представление на утверждение Правительству РФ федеральных правил (стандартов) аудиторской деятельности;
- организация в установленном законодательством РФ порядке системы аттестации, обучения и повышения квалификации аудиторов в Российской Федерации, лицензирование аудиторской деятельности;
- организация системы надзора за соблюдением аудиторскими организациями и индивидуальными аудиторами лицензионных требований и условий;
- контроль за соблюдением аудиторскими организациями и индивидуальными аудиторами федеральных правил (стандартов) аудиторской деятельности;
- определение объема и разработка порядка представления уполномоченному федеральному органу отчетности аудиторских организаций и индивидуальных аудиторов;
- ведение государственных реестров аттестованных аудиторов аудиторских организаций, индивидуальных аудиторов, профессиональных аудиторских объединений и учебно-методических центров в соответствии с положением о ведении реестров, утверждаемым уполномоченным федеральным органом, а также предоставление информации, содержащейся в реестрах, всем заинтересованным лицам;
- аккредитация профессиональных аудиторских объединений.

В целях учета мнения профессиональных участников рынка аудиторской деятельности создается совет по аудиторской деятельности при уполномоченном федеральном органе. Положение о совете по аудиторской деятельности утверждается руководителем уполномоченного федерального органа.

Совет по аудиторской деятельности имеет следующие полномочия:

- принимает участие в подготовке и предварительном рассмотрении основных документов аудиторской деятельности и проектов решений уполномоченного федерального органа;
- разрабатывает федеральные правила (стандарты) аудиторской деятельности, периодически их пересматривает и выносит на рассмотрение уполномоченным федеральным органом;
- рассматривает обращения и ходатайства аккредитованных профессиональных аудиторских объединений и вносит соответствующие рекомендации на рассмотрение уполномоченного федерального органа;
- осуществляет иные функции в соответствии с положением о совете по аудиторской деятельности.

Члены совета по аудиторской деятельности утверждаются руководителем уполномоченного федерального органа по представлению аккредитованных профессиональных аудиторских объединений, федеральных органов исполнительной власти, научных организаций и высших учебных заведений. В состав совета по аудиторской деятельности включаются представители федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих регулирование профессиональной деятельности организаций, подлежащих обязательному аудиту.

Представительство аккредитованных профессиональных аудиторских объединений в совете по аудиторской деятельности должно составлять не менее 51% общего состава совета.

В состав совета по аудиторской деятельности должны входить представители государственных органов, Центрального банка РФ (Банка России) и пользователей аудиторских услуг.

Аккредитованное профессиональное аудиторское объединение - саморегулируемое объединение аудиторов, индивидуальных аудиторов, аудиторских организаций, созданное в соответствии с законодательством РФ в целях обеспечения условий аудиторской деятельности своих членов и защиты их интересов, действующее на некоммерческой основе, устанавливающее обязательные для своих членов внутренние правила (стандарты) аудиторской деятельности и профессиональной этики, осуществляющее систематический контроль за их соблюдением, получившее аккредитацию в уполномоченном федеральном органе.

Право на подачу в уполномоченный федеральный орган заявления о своей аккредитации имеет профессиональное аудиторское объединение, членами которого являются не менее 1000 аттестованных аудиторов и (или) не менее 100 аудиторских организаций.

Под аккредитацией в уполномоченном федеральном органе понимаются официальное признание и регистрация этим органом профессиональных аудиторских объединений.

Любая аудиторская организация и любой индивидуальный аудитор могут являться членами по крайней мере одного аккредитованного профессионального аудиторского объединения.

Аккредитованные профессиональные аудиторские объединения имеют право:

- участвовать в аттестации на право осуществления аудиторской деятельности, проводимой уполномоченным федеральным органом;
- в соответствии с квалификационными требованиями уполномоченного федерального органа разрабатывать учебные программы и планы, осуществлять профессиональную подготовку аудиторов;
- самостоятельно или по поручению уполномоченного федерального органа проводить проверки качества работы аудиторских организаций или индивидуальных аудиторов, являющихся их членами;
- по итогам проведенных проверок применять меры воздействия к виновным лицам и (или) обращаться в уполномоченный федеральный орган с мотивированным ходатайством о наложении взыскания на таких лиц;
- ходатайствовать перед уполномоченным федеральным органом о выдаче претендентам квалификационных аттестатов аудитора;
- ходатайствовать перед уполномоченным федеральным органом о приостановлении действия и аннулировании квалификационного аттестата аудитора в отношении своих членов;
- ходатайствовать перед уполномоченным федеральным органом о выдаче, приостановлении действия и аннулировании лицензии в отношении своих членов;
- обращаться в совет по аудиторской деятельности с предложениями по регулированию аудиторской деятельности;
- содействовать развитию профессии аудитора и повышению эффективности аудиторской деятельности в Российской Федерации;
- защищать профессиональные интересы аудиторов в органах государственной власти Российской Федерации и субъектов РФ, судах и правоохранительных органах;
- разрабатывать и издавать литературу и периодические издания по аудиту и сопутствующим ему услугам;
- представлять интересы аудиторов в международных профессиональных организациях аудиторов;
- осуществлять иные функции, определенные уполномоченным федеральным органом.

При аннулировании лицензии на осуществление аудиторской деятельности аудиторской организации или индивидуального аудитора эта аудиторская организация или этот индивидуальный аудитор исключаются из состава всех аккредитованных профессиональных аудиторских объединений, членами которых они состоят, без права повторного вступления как в эти аккредитованные профессиональные аудиторские объединения, так и в другие аккредитованные объединения на срок, установленный уполномоченным федеральным органом, но не более трех лет со дня аннулирования лицензии у данной аудиторской организации или данного индивидуального аудитора.

20.3. Правовое положение аудиторских организаций (индивидуальных аудиторов) и аудируемых лиц

Особенности правового положения аудиторских организаций (индивидуальных аудиторов) и аудируемых лиц определены Федеральным законом "Об аудиторской деятельности".

При проведении аудиторской проверки аудиторские организации и индивидуальные аудиторы вправе:

- самостоятельно определять формы и методы проведения аудита;

- проверять в полном объеме документацию, связанную с финансово-хозяйственной деятельностью аудируемого лица, а также фактическое наличие любого имущества, учтенного в этой документации;

- получать у должностных лиц аудируемого лица разъяснения в устной и письменной формах по возникшим в ходе аудиторской проверки вопросам;

- отказаться от проведения аудиторской проверки или от выражения своего мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности в аудиторском заключении в случаях:

- непредставления аудируемым лицом всей необходимой документации;

- выявления в ходе аудиторской проверки обстоятельств, оказывающих либо могущих оказать существенное влияние на мнение аудиторской организации или индивидуального аудитора о степени достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемого лица;

- осуществлять иные права, вытекающие из существа правоотношений, определенных договором оказания аудиторских услуг, и не противоречащие законодательству РФ.

При проведении аудиторской проверки аудиторские организации и индивидуальные аудиторы обязаны:

- осуществлять аудиторскую проверку в соответствии с законодательством РФ;

- предоставлять по требованию аудируемого лица необходимую информацию о требованиях законодательства РФ, касающихся проведения аудиторской проверки, а также о нормативных актах Российской Федерации, на которых основываются замечания и выводы аудиторской организации или индивидуального аудитора;

- в срок, установленный договором оказания аудиторских услуг, передать аудиторское заключение аудируемому лицу и (или) лицу, заключившему договор оказания аудиторских услуг;

- обеспечивать сохранность документов, получаемых и составляемых в ходе аудиторской проверки, не разглашать их содержание без согласия аудируемого лица и (или) лица, заключившего договор оказания аудиторских услуг, за исключением случаев, предусмотренных законодательством РФ;

- исполнять иные обязанности, вытекающие из существа правоотношений, определенных договором оказания аудиторских услуг, и не противоречащие законодательству РФ (ст. 5 Федерального закона "Об аудиторской деятельности").

При проведении аудиторской проверки аудируемое лицо и (или) лицо, заключившее договор оказания аудиторских услуг, вправе:

- получать от аудиторской организации или индивидуального аудитора информацию о законодательных и нормативных актах Российской Федерации, на которых основываются выводы аудиторской организации или индивидуального аудитора;

- получить от аудиторской организации или индивидуального аудитора аудиторское заключение в срок, определенный договором оказания аудиторских услуг;

- осуществлять иные права, вытекающие из существа правоотношений, определенных договором оказания аудиторских услуг, и не противоречащие законодательству РФ.

При проведении аудиторской проверки аудируемое лицо и (или) лицо, заключившее договор оказания аудиторских услуг, обязаны:

- заключать договоры на проведение обязательного аудита с аудиторскими организациями в сроки, установленные законодательством РФ;

- создавать аудиторской организации (индивидуальному аудитору) условия для своевременного и полного проведения аудиторской проверки, осуществлять содействие аудиторским организациям (индивидуальным аудиторам) в своевременном и полном проведении аудиторской проверки, предоставлять им информацию и документацию, необходимую для осуществления аудита, давать по устному или письменному запросу аудиторов или аудиторских организаций исчерпывающие разъяснения и подтверждения в устной и письменной формах, а также запрашивать необходимые для проведения аудиторской проверки сведения у третьих лиц;

- не предпринимать каких бы то ни было действий в целях ограничения круга вопросов, подлежащих выяснению при проведении аудиторской проверки;

- оперативно устранять выявленные аудиторами в ходе аудиторской проверки нарушения правил ведения бухгалтерского учета и составления финансовой (бухгалтерской) отчетности;

- своевременно оплачивать услуги аудиторских организаций (индивидуальных аудиторов) в соответствии с договором на проведение аудита, в том числе в случаях, когда выводы аудиторского заключения не согласуются с позицией работников аудируемой организации, а также в случае неполного выполнения аудиторами работы по независящим от них причинам;

- исполнять иные обязанности, вытекающие из существа правоотношений, определенных договором оказания аудиторских услуг, и не противоречащие законодательству РФ (ст. 6 Федерального закона "Об аудиторской деятельности").

20.4. Порядок проведения аудита

Процедура проведения аудиторской проверки включает в себя несколько этапов.

Планирование аудита предполагает определение стратегии и тактики аудиторской проверки, выбор процедур и методов аудиторской деятельности.

По итогам предварительного планирования аудиторская организация или индивидуальный аудитор и аудируемое лицо заключают договор оказания аудиторских услуг, который является разновидностью договора возмездного оказания услуг (ст. ст. 779 - 783 ГК РФ).

В процессе проведения аудита аудитор собирает аудиторские доказательства на основе изучения следующих документов: первичные документы, инвентаризационные описи, бухгалтерская и статистическая отчетность, договоры, распорядительные документы и др.

При этом аудитор может использовать следующие подходы к оценке достоверности бухгалтерской отчетности: юридический, бухгалтерский, специальный, отраслевой.

Завершение аудита предусматривает выражение мнения о достоверности бухгалтерской отчетности аудируемого лица, которое оформляется аудиторским заключением.

Аудиторское заключение - это официальный документ, предназначенный для пользователей финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемых лиц, составленный в соответствии с федеральными правилами (стандартами) аудиторской деятельности и содержащий выраженное в установленной форме мнение аудиторской организации или индивидуального аудитора о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемого лица и соответствии порядка ведения его бухгалтерского учета законодательству РФ.

Аудиторское заключение состоит из трех частей:

1) вводная часть, которая содержит общие сведения об аудиторской организации (индивидуальном аудиторе): юридический адрес, сведения о государственной регистрации, лицензии и др.;

2) аналитическая часть, в которой содержится отчет аудитора об общих результатах проверки бухгалтерского учета и отчетности. Она адресуется исполнительным органам аудируемого лица;

3) итоговая часть, которая содержит мнение аудитора о достоверности бухгалтерской отчетности аудируемого лица. Она адресуется учредителям.

Выделяют следующие виды аудиторских заключений:

- безусловно положительное аудиторское заключение;
- условно положительное аудиторское заключение;
- отрицательное аудиторское заключение;

- аудиторское заключение, содержащее отказ от выражения мнения (в случаях непредставления аудируемым лицом всей необходимой документации, а также выявления в ходе аудиторской проверки обстоятельств, оказывающих либо могущих оказывать существенное влияние на мнение аудиторской организации или индивидуального аудитора о степени достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемого лица).

Составление заведомо ложного аудиторского заключения влечет ответственность в виде аннулирования у индивидуального аудитора или аудиторской организации лицензии на осуществление аудиторской деятельности, а для лица, подписавшего такое заключение, также аннулирование квалификационного аттестата аудитора и привлечение его к уголовной ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Заведомо ложным аудиторским заключением признается аудиторское заключение, составленное без проведения аудиторской проверки или составленное по результатам такой проверки, но явно противоречащее содержанию документов, представленных для аудиторской проверки и рассмотренных аудиторской организацией или индивидуальным аудитором в ходе аудиторской проверки. Заведомо ложное аудиторское заключение признается таковым только по решению суда.

Вопросы и задания для повторения

1. Что такое аудит как один из видов предпринимательской деятельности?
2. Что входит в понятие "сопутствующие аудиту услуги"?
3. Перечислите принципы аудиторской деятельности.
4. Охарактеризуйте правовое положение аудиторских организаций (индивидуальных аудиторов) и аудируемых лиц.
5. В каких случаях проводится обязательный аудит?
6. Каков порядок проведения аудита?
7. В каких случаях аудитор обязан отказаться от выражения мнения о достоверности и законности бухгалтерской (финансовой) отчетности организации?

Тема 21. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ОЦЕНОЧНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

21.1. Понятие и виды оценки

К числу нормативных правовых актов, регулирующих оценочную деятельность, относятся:

- Федеральный закон от 29 июля 1998 г. N 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации";
- Стандарты оценки, обязательные к применению субъектами оценочной деятельности, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 6 июля 2001 г. N 519 и др.

Под оценочной деятельностью понимается деятельность субъектов оценочной деятельности, направленная на установление в отношении объектов оценки рыночной или иной стоимости.

Выделяют следующие виды стоимости объекта оценки:

1) рыночная стоимость объекта оценки - наиболее вероятная цена, по которой данный объект оценки может быть отчужден на открытом рынке в условиях конкуренции, когда стороны сделки действуют разумно, располагая всей необходимой информацией, а на величине цены сделки не отражаются какие-либо чрезвычайные обстоятельства, т.е. когда:

- одна из сторон сделки не обязана отчуждать объект оценки, а другая сторона не обязана принимать исполнение;
- стороны сделки хорошо осведомлены о предмете сделки и действуют в своих интересах;
- объект оценки представлен на открытом рынке посредством публичной оферты, типичной для аналогичных объектов оценки;
- цена сделки представляет собой разумное вознаграждение за объект оценки и принуждения к совершению сделки в отношении сторон сделки с чьей-либо стороны не было;
- платеж за объект оценки выражен в денежной форме;

2) стоимость объекта оценки с ограниченным рынком - стоимость объекта оценки, продажа которого на открытом рынке невозможна или требует дополнительных затрат по сравнению с затратами, необходимыми для продажи свободно обращающихся на рынке товаров;

3) стоимость замещения объекта оценки - сумма затрат на создание объекта, аналогичного объекту оценки, в рыночных ценах, существующих на дату проведения оценки, с учетом износа объекта оценки;

4) стоимость воспроизводства объекта оценки - сумма затрат в рыночных ценах, существующих на дату проведения оценки, на создание объекта, идентичного объекту оценки, с применением идентичных материалов и технологий, с учетом износа объекта оценки;

5) стоимость объекта оценки при существующем использовании - стоимость объекта оценки, определяемая исходя из существующих условий и цели его использования;

6) инвестиционная стоимость объекта оценки - стоимость объекта оценки, определяемая исходя из его доходности для конкретного лица при заданных инвестиционных целях;

7) стоимость объекта оценки для целей налогообложения - стоимость объекта оценки, определяемая для исчисления налоговой базы и рассчитываемая в соответствии с положениями нормативных правовых актов (в том числе инвентаризационная стоимость);

8) ликвидационная стоимость объекта оценки - стоимость объекта оценки в случае, если объект оценки должен быть отчужден в срок меньше обычного срока экспозиции аналогичных объектов;

9) утилизационная стоимость объекта оценки - стоимость объекта оценки, равная рыночной стоимости материалов, которые он в себя включает, с учетом затрат на утилизацию объекта оценки;

10) специальная стоимость объекта оценки - стоимость, для определения которой в договоре об оценке или нормативном правовом акте оговариваются условия, не включенные в понятие рыночной или иной стоимости, указанной в настоящих стандартах оценки.

Под объектами оценки понимаются любые объекты гражданских прав, участвующие в гражданском обороте.

К объектам оценки относятся:

- отдельные материальные объекты (вещи);
- совокупность вещей, составляющих имущество лица, в том числе имущество определенного вида (движимое или недвижимое, в том числе предприятия);
- право собственности и иные вещные права на имущество или отдельные вещи из состава имущества;
- права требования, обязательства (долги);
- работы, услуги, информация;
- иные объекты гражданских прав, в отношении которых законодательством РФ установлена возможность их участия в гражданском обороте.

Выделяют два вида оценки:

- 1) обязательная оценка;
- 2) инициативная (добровольная) оценка.

Обязательная оценка осуществляется в случаях, прямо предусмотренных законодательством. В соответствии со ст. 8 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" проведение оценки объектов оценки является обязательным в случае вовлечения в сделку объектов оценки, принадлежащих полностью или частично РФ, субъектам Российской Федерации либо муниципальным образованиям, в том числе:

- при определении стоимости объектов оценки, принадлежащих Российской Федерации, субъектам РФ или муниципальным образованиям, в целях их приватизации, передачи в доверительное управление либо передачи в аренду;
- при использовании объектов оценки, принадлежащих Российской Федерации, субъектам РФ либо муниципальным образованиям, в качестве предмета залога;
- при продаже или ином отчуждении объектов оценки, принадлежащих Российской Федерации, субъектам РФ или муниципальным образованиям;
- при переуступке долговых обязательств, связанных с объектами оценки, принадлежащими Российской Федерации, субъектам РФ или муниципальным образованиям;
- при передаче объектов оценки, принадлежащих Российской Федерации, субъектам РФ или муниципальным образованиям, в качестве вклада в уставные капиталы, фонды юридических лиц, а также при возникновении спора о стоимости объекта оценки, в том числе:
- при национализации имущества;
- при ипотечном кредитовании физических лиц и юридических лиц в случаях возникновения споров о величине стоимости предмета ипотеки;
- при составлении брачных контрактов и разделе имущества разводящихся супругов по требованию одной из сторон или обеих сторон в случае возникновения спора о стоимости этого имущества;
- при выкупе или ином предусмотренном законодательством РФ изъятии имущества у собственников для государственных или муниципальных нужд;
- при проведении оценки объектов оценки в целях контроля за правильностью уплаты налогов в случае возникновения спора об исчислении налогооблагаемой базы.

Инициативная (добровольная) оценка осуществляется в случаях, не предусмотренных законодательством.

21.2. Субъекты оценочной деятельности

К числу субъектов оценочной деятельности относятся ниже перечисленные лица.

Оценщики - физические и юридические лица, имеющие право осуществлять оценочную деятельность.

К оценочной деятельности физических лиц предъявляются следующие требования:

- соблюдение законодательства РФ об оценочной деятельности;
- государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя;
- наличие документа об образовании, подтверждающего получение профессиональных знаний в области оценочной деятельности в соответствии с согласованными с уполномоченным Правительством РФ органом по контролю за осуществлением оценочной деятельности профессиональными образовательными программами высшего профессионального образования, дополнительного профессионального образования или программами профессиональной переподготовки работников.

К оценочной деятельности юридических лиц предъявляются следующие требования:

- соблюдение законодательства РФ об оценочной деятельности;
- государственная регистрация в качестве юридического лица;
- наличие в штате юридического лица не менее одного работника, для которого данное юридическое лицо является основным местом работы и который имеет документ об образовании, подтверждающий получение профессиональных знаний в области оценочной деятельности в соответствии с согласованными с уполномоченным Правительством РФ органом по контролю за осуществлением оценочной деятельности профессиональными образовательными программами высшего профессионального образования, дополнительного профессионального образования или программами профессиональной переподготовки работников.

Оценщики обязаны повышать свою квалификацию не реже одного раза в три года, а также заключить договор страхования гражданской ответственности в случае причинения убытков третьим лицам в связи с осуществлением оценщиком своей деятельности (ст. 24.6 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации").

Потребители услуг оценщиков (заказчики) - любые физические и юридические лица, заключившие договор об оказании услуг по оценке определенного объекта оценки.

Государственный орган, осуществляющий регулирование оценочной деятельности (Министерство экономического развития и торговли РФ).

Функциями уполномоченных в данной сфере органов являются:

- контроль за осуществлением оценочной деятельности;
- регулирование оценочной деятельности;
- взаимодействие с органами государственной власти по вопросам оценочной деятельности и координация их деятельности;
- согласование проектов стандартов оценки;
- согласование перечня требований, предъявляемых к образовательным учреждениям, осуществляющим профессиональную подготовку оценщиков в соответствии с законодательством РФ.

Саморегулируемые организации оценщиков. В целях саморегулирования оценочной деятельности оценщики вправе объединяться в ассоциации, союзы, иные некоммерческие организации.

Саморегулируемые организации оценщиков могут выполнять следующие функции:

- защищать интересы оценщиков;
- содействовать повышению уровня профессиональной подготовки оценщиков;
- содействовать разработке образовательных программ по профессиональному обучению оценщиков;
- разрабатывать собственные стандарты оценки;
- разрабатывать и поддерживать собственные системы контроля качества осуществления оценочной деятельности.

21.3. Правовое положение оценщика

Правовое положение оценщика определено Федеральным законом "Об оценочной деятельности в Российской Федерации".

Оценщик имеет право:

- применять самостоятельно методы проведения оценки объекта оценки в соответствии со стандартами оценки;
- требовать от заказчика при проведении обязательной оценки объекта оценки обеспечения доступа в полном объеме к документации, необходимой для осуществления этой оценки;
- получать разъяснения и дополнительные сведения, необходимые для осуществления данной оценки;
- запрашивать в письменной или устной форме у третьих лиц информацию, необходимую для проведения оценки объекта оценки, за исключением информации, являющейся государственной или коммерческой тайной; в случае, если отказ в предоставлении указанной информации существенным образом влияет на достоверность оценки объекта оценки, оценщик указывает это в отчете;
- привлекать по мере необходимости на договорной основе к участию в проведении оценки объекта оценки иных оценщиков либо других специалистов;
- отказаться от проведения оценки объекта оценки в случаях, если заказчик нарушил условия договора, не обеспечил предоставление необходимой информации об объекте оценки либо не обеспечил соответствующие договору условия работы;
- требовать возмещения расходов, связанных с проведением оценки объекта оценки, и денежного вознаграждения за проведение оценки объекта оценки по определению суда, арбитражного суда или третейского суда (ст. 14 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации").

Оценщик обязан:

- соблюдать при осуществлении оценочной деятельности требования законодательства РФ об оценочной деятельности;
- сообщать заказчику о невозможности своего участия в проведении оценки объекта оценки вследствие возникновения обстоятельств, препятствующих проведению объективной оценки объекта оценки;
- обеспечивать сохранность документов, получаемых от заказчика и третьих лиц в ходе проведения оценки объекта оценки;
- предоставлять заказчику информацию о требованиях законодательства РФ об оценочной деятельности, об уставе и о кодексе этики соответствующей саморегулируемой организации (профессионального общественного объединения оценщиков или некоммерческой организации оценщиков), на членство в которой ссылается оценщик в своем отчете;
- предоставлять по требованию заказчика лицензию на осуществление оценочной деятельности, страховой полис и документ об образовании, подтверждающий получение профессиональных знаний в области оценочной деятельности;
- не разглашать конфиденциальную информацию, полученную от заказчика в ходе проведения оценки объекта оценки, за исключением случаев, предусмотренных законодательством РФ;

- хранить копии составленных отчетов в течение трех лет;
- в случаях, предусмотренных законодательством РФ, предоставлять копии хранящихся отчетов или информацию из них правоохранительным, судебным, иным уполномоченным государственным органам либо органам местного самоуправления по их законному требованию (ст. 15 Федерального закона "Об оценочной деятельности").

Оценка объекта оценки не может проводиться оценщиком, если он является учредителем, собственником, акционером или должностным лицом юридического лица либо заказчиком или физическим лицом, имеющим имущественный интерес в объекте оценки, или состоит с указанными лицами в близком родстве или свойстве.

Проведение оценки объекта оценки не допускается, если:

1) в отношении объекта оценки оценщик имеет вещные или обязательственные права вне договора;

2) оценщик является учредителем, собственником, акционером, кредитором, страховщиком юридического лица либо юридическое лицо является учредителем, акционером, кредитором, страховщиком оценочной фирмы.

Не допускается вмешательство заказчика либо иных заинтересованных лиц в деятельность оценщика, если это может негативно повлиять на достоверность результата проведения оценки объекта оценки, в том числе ограничение круга вопросов, подлежащих выяснению или определению при проведении оценки объекта оценки.

Размер оплаты оценщику за проведение оценки объекта оценки не может зависеть от итоговой величины стоимости объекта оценки (ст. 16 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации").

Обязательным условием, обеспечивающим защиту прав потребителей услуг оценщиков, является страхование гражданской ответственности оценщиков. Страховым случаем является причинение убытков третьим лицам в связи с осуществлением оценщиком своей деятельности, установленное вступившим в законную силу решением суда, арбитражного суда или третейского суда.

Оценщик не вправе заниматься оценочной деятельностью без заключения договора страхования. Наличие страхового полиса является обязательным условием для заключения договора об оценке объекта оценки.

Страхование гражданской ответственности оценщиков может осуществляться в форме заключения договора страхования по конкретному виду оценочной деятельности (в зависимости от объекта оценки) либо по конкретному договору об оценке объекта оценки (ст. 17 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации").

21.4. Порядок проведения оценки

Проведение оценки включает в себя ряд этапов.

1. Заключение с заказчиком договора об оценке. Оценка объекта оценки может проводиться оценщиком только при соблюдении требования к независимости оценщика, предусмотренного законодательством РФ об оценочной деятельности. В случае если он не отвечает указанному требованию, оценщик обязан сообщить об этом заказчику и отказаться от заключения договора об оценке.

Договор между оценщиком и заказчиком заключается в письменной форме и не требует нотариального удостоверения.

Договор должен содержать:

- основания заключения договора;
- вид объекта оценки;
- вид определяемой стоимости (стоимостей) объекта оценки;
- денежное вознаграждение за проведение оценки объекта оценки;
- сведения о страховании гражданской ответственности оценщика.

В договор в обязательном порядке включаются сведения о наличии у оценщика лицензии на осуществление оценочной деятельности с указанием порядкового номера и даты выдачи этой лицензии, органа, ее выдавшего, а также срока, на который данная лицензия выдана.

Договор об оценке как единичного объекта оценки, так и ряда объектов оценки должен содержать точное указание на этот объект оценки (объекты оценки), а также его (их) описание.

В отношении оценки объектов оценки, принадлежащих Российской Федерации, субъектам РФ или муниципальным образованиям, договор заключается оценщиком с лицом, уполномоченным собственником на совершение сделки с объектами оценки, если иное не установлено законодательством РФ.

При заключении договора об оценке оценщик обязан предоставлять заказчику информацию о требованиях законодательства РФ об оценочной деятельности, в том числе о порядке лицензирования оценочной деятельности, обязанностях оценщика, требованиях к договору об

оценке и отчету об оценке, а также о стандартах оценки. Факт предоставления такой информации фиксируется в договоре об оценке.

2. Установление количественных и качественных характеристик объекта оценки. При этом оценщик осуществляет сбор и обработку:

- правоустанавливающих документов, сведений об обременении объекта оценки правами иных лиц;
- данных бухгалтерского учета и отчетности, относящихся к объекту оценки;
- информации о технических и эксплуатационных характеристиках объекта оценки;
- информации, необходимой для установления количественных и качественных характеристик объекта оценки с целью определения его стоимости, а также другой информации, связанной с объектом оценки.

3. Анализ рынка, к которому относится объект оценки. Оценщик определяет и анализирует рынок, к которому относится объект оценки, его историю, текущую конъюнктуру и тенденции, а также аналоги объекта оценки и обосновывает их выбор.

4. Выбор метода (методов) оценки в рамках каждого из подходов к оценке и осуществление необходимых расчетов. При этом оценщик использует следующие подходы к оценке:

- затратный подход - совокупность методов оценки стоимости объекта оценки, основанных на определении затрат, необходимых для восстановления либо замещения объекта оценки, с учетом его износа;
- сравнительный подход - совокупность методов оценки стоимости объекта оценки, основанных на сравнении объекта оценки с аналогичными объектами, в отношении которых имеется информация о ценах сделок с ними;
- доходный подход - совокупность методов оценки стоимости объекта оценки, основанных на определении ожидаемых доходов от объекта оценки.

На данном этапе оценщик осуществляет также необходимые расчеты того или иного вида стоимости объекта оценки с учетом полученных количественных и качественных характеристик объекта оценки, результатов анализа рынка, к которому относится объект оценки, а также обстоятельств, уменьшающих вероятность получения доходов от объекта оценки в будущем (рисков), и другой информации.

5. Обобщение результатов, полученных в рамках каждого из подходов к оценке, и определение итоговой величины стоимости объекта оценки. Итоговая величина стоимости объекта оценки должна быть выражена в рублях в виде единой величины, если в договоре об оценке не предусмотрено иное.

Итоговая величина стоимости объекта оценки, указанная в отчете об оценке, составленном в порядке и на основании требований, установленных Федеральным законом "Об оценочной деятельности в Российской Федерации", стандартами оценки и нормативными актами по оценочной деятельности уполномоченного органа по контролю за осуществлением оценочной деятельности в Российской Федерации, может быть признана рекомендуемой для целей совершения сделки с объектом оценки, если с даты составления отчета об оценке до даты совершения сделки с объектом оценки или даты представления публичной оферты прошло не более шести месяцев.

6. Составление и передача заказчику отчета об оценке. Отчет не должен допускать неоднозначного толкования или вводить в заблуждение. В отчете в обязательном порядке указываются дата проведения оценки объекта оценки, используемые стандарты оценки, цели и задачи проведения оценки объекта оценки, а также приводятся иные сведения, которые необходимы для полного и недвусмысленного толкования результатов проведения оценки объекта оценки, отраженных в отчете.

В случае если при проведении оценки объекта оценки определяется не рыночная стоимость, а иные виды стоимости, в отчете должны быть указаны критерии установления оценки объекта оценки и причины отступления от возможности определения рыночной стоимости объекта оценки.

В отчете должны быть указаны:

- дата составления и порядковый номер отчета;
- основание для проведения оценщиком оценки объекта оценки;
- место нахождения оценщика и сведения о выданной ему лицензии на осуществление оценочной деятельности по данному виду имущества;
- точное описание объекта оценки, а в отношении объекта оценки, принадлежащего юридическому лицу, - реквизиты юридического лица и балансовая стоимость данного объекта оценки;
- стандарты оценки для определения соответствующего вида стоимости объекта оценки, обоснование их использования при проведении оценки данного объекта оценки, перечень использованных при проведении оценки объекта оценки данных с указанием источников их получения, а также принятые при проведении оценки объекта оценки допущения;

- последовательность определения стоимости объекта оценки и ее итоговая величина, а также ограничения и пределы применения полученного результата;
- дата определения стоимости объекта оценки;
- перечень документов, используемых оценщиком и устанавливающих количественные и качественные характеристики объекта оценки.

Отчет может также содержать иные сведения, являющиеся, по мнению оценщика, существенно важными для полноты отражения примененного им метода расчета стоимости конкретного объекта оценки.

Отчет должен быть пронумерован постранично, прошит, скреплен печатью, а также подписан оценщиком - индивидуальным предпринимателем или работником юридического лица.

Вопросы и задания для повторения

1. Охарактеризуйте оценочную деятельность как один из видов предпринимательской деятельности.
2. В каких случаях проводится обязательная оценка?
3. Каково правовое положение оценщика?
4. Перечислите полномочия государственного органа, осуществляющего государственное регулирование оценочной деятельности.
5. Охарактеризуйте порядок проведения оценки.
6. Каково содержание отчета об оценке?

Тема 22. ЗАЩИТА ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

22.1. Понятие, способы и формы защиты прав предпринимателей

Под защитой прав предпринимателей понимается совокупность нормативно установленных мер (механизмов) по восстановлению или признанию нарушенных или оспариваемых прав и интересов их обладателей, которые осуществляются в определенных формах, определенными способами, в законодательно определенных границах, с применением к нарушителям мер юридической ответственности, а также механизма по практической реализации (исполнимости) этих мер.

Понятие "защита права" следует отличать от понятия "охрана права", которое обычно трактуется более широко, так как включает любые меры, направленные на обеспечение интересов уполномоченного субъекта.

Под правовой охраной принято понимать совокупность гарантий государства, связанных с нормативным запрещением либо иным ограничением определенных действий против охраняемого объекта и направленных на предупреждение и профилактику правонарушений.

Предметом же защиты в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности являются нарушенные или оспариваемые права и законные интересы лиц, осуществляющих такую деятельность.

Под способами защиты прав понимаются закрепленные законом материально-правовые и процессуальные меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и осуществляется воздействие на правонарушителя.

Материально-правовые способы защиты предпринимательских прав - это способы действий по защите прав в соответствии с охранительными нормами материального права.

Материально-правовые способы защиты прав по целям подразделяются на пресекательные, восстановительные и штрафные.

К пресекательным относятся способы, связанные с принудительным прекращением противоправных действий, причиняющих убытки (вред) или иные негативные последствия, а также создающих угрозу таких последствий.

По своей природе пресекательными являются действия по:

признанию недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

неприменению судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону, и т.д.

К восстановительным относятся способы, направленные на признание за субъектом определенных прав, а также на восстановление положения, имевшего место до нарушения права.

Восстановительными способами являются:

- признание права;

- признание оспоримой сделки недействительной и применению последствий ее недействительности;

- присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- возмещение убытков и компенсации морального вреда и др.

К штрафным относятся способы, направленные на применение против нарушителя нормативно установленных санкций (мер ответственности) за противоправное поведение.

К штрафным способам защиты можно отнести действия по:

- взысканию неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами;
- обращению незаконно полученного по сделке в доход государства;
- конфискации и т.д.

Процессуальные способы защиты - способы, обеспечивающие защиту прав предпринимателей в процессе рассмотрения спора о нарушенном праве. К их числу относят:

- 1) право в договорном порядке установить компетентный орган по разрешению споров;
- 2) право обращения к компетентному органу по защите нарушенных прав и интересов предпринимателей и т.д.

Самостоятельным способом защиты прав, полагаем, является самозащита (ст. 14 ГК РФ). ГК РФ не содержит определения этого понятия, а лишь устанавливает, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не должны выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

По мнению К.К. Лебедева, положения ст. 14 ГК РФ являются нормативным правовым основанием для самозащиты предпринимателя в процессе осуществления им предпринимательской деятельности в любых ситуациях, а не только тогда, когда его права и интересы уже нарушены и ему причиняется вред.

Предприниматель вправе осуществлять превентивные охранительные действия, обеспечивающие защиту его интересов от возможных посягательств.

Под формой защиты понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов.

Говоря о соотношении способа и формы защиты прав, М.К. Треушников отмечает, в частности, что способ защиты права - категория материального (регулятивного) права, а под формой защиты права следует понимать определенную законом деятельность компетентных органов по защите права, т.е. по установлению фактических обстоятельств, применению норм права, определению способа защиты права и вынесению решения.

Формы защиты прав предпринимателей делятся на судебные и внесудебные.

Судебные формы защиты прав предпринимателей предполагают определенного рода деятельность со стороны таких органов, как:

- Конституционный Суд РФ;
- арбитражные суды;
- суды общей юрисдикции.

К формам внесудебной защиты прав и интересов предпринимателей следует отнести:

- нотариальную защиту;
- третейское разбирательство;
- досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

22.2. Судебные формы защиты прав предпринимателей

Под судебной формой защиты подразумевается деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав. Суть ее заключается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам, которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права или пресечения правонарушения. В рамках судебной защиты органами, обеспечивающими восстановление нарушенного или оспоренного права, являются перечисленные ниже государственные органы.

Конституционный Суд РФ значительно расширяет возможности судебной защиты прав и интересов предпринимателей. Это объясняется прежде всего тем, что, во-первых, законодатель включает в понятие "конституционные права и свободы граждан" (ч. 4 ст. 125 Конституции РФ) конституционные принципы и конституционные законные интересы и допускает защиту не только физических, но и юридических лиц. Во-вторых, расширяется понимание критериев конституционности правовых актов. В частности, признается неконституционным правовой акт, если его положения противоречат принципам и нормам международного права.

Опираясь на принцип естественности и неотчуждаемости прав и свобод, а также на соответствующие нормативные акты, предприниматели могут оспаривать неконституционные акты федеральных органов государственной власти, органов субъектов РФ, органов местного самоуправления и вправе обращаться с жалобой в Конституционный Суд РФ на нарушение конституционных прав и свобод.

Независимо от того, каким образом реализуется предпринимателями право на обращение, необходимо учитывать следующие обстоятельства. Во-первых, жалоба может быть подана на несоответствие Конституции РФ федерального закона или законов ее субъектов лишь в том случае, если на этом законе основаны вступившие в законную силу решения суда или иного государственного органа, а также должностного лица, нарушающие конституционные права и свободы заявителя. Во-вторых, жалоба считается допустимой независимо от того, каково содержание решений, принятых по делу в судах общей юрисдикции. Искрепление всех возможностей по защите прав не является обязательным условием допустимости жалобы. Даже если вышеупомянутые судебные инстанции удовлетворят жалобу предпринимателя в кассационном или надзорном порядке и защитят его права, он может обратиться в Конституционный Суд, обнаружив неопределенность в вопросе о том, соответствует ли закон Конституции РФ. В-третьих, в случае, когда речь идет о соответствии Конституции РФ закона, еще не примененного, но подлежащего применению в конкретном деле, жалоба лиц может рассматриваться только после их обращения в общий суд. Из общего правила возможны исключения, например, Конституционный Суд вправе вынести решение и по применению закона судом общей юрисдикции при условии, что лицо, подавшее жалобу, может понести ущерб, который нельзя будет предотвратить, если гражданин обратится с жалобой в обычном судебном порядке.

Конституционный Суд РФ в соответствии со своей компетенцией (ст. 125 Конституции РФ) рассматривает четыре основные категории дел:

1) по запросам ряда органов власти, включая Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ, разрешает дела о соответствии Конституции РФ федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации РФ, Государственной Думы РФ, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ;

2) споры о соотношении компетенции между органами государственной власти различных уровней;

3) по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле;

4) по запросам ряда органов власти дает толкование Конституции РФ.

Арбитражный суд является государственным органом, специально созданным для рассмотрения и разрешения экономических споров между предприятиями, учреждениями, организациями, являющимися юридическими лицами, и гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус предпринимателя (ст. ст. 1, 2 АПК РФ).

По общему правилу арбитражный суд рассматривает экономические споры при условии, что они вытекают из следующих отношений:

- между организациями - юридическими лицами и гражданами-предпринимателями;
- между организациями - юридическими лицами и государственными или иными органами;
- между гражданами-предпринимателями и государственными или иными органами.

По смыслу закона отношения, вытекающие из экономической деятельности, включают не только собственно предпринимательские, но и другие связанные с этой деятельностью отношения, в том числе:

- при создании, реорганизации и ликвидации предприятия;
- при осуществлении органами государственной власти и управления своих полномочий по руководству предпринимательской деятельностью, контрольных и иных функций;
- при причинении вреда природным и иным объектам;
- при злоупотреблении предпринимательскими правами и неисполнении своих обязанностей.

Важно, чтобы все эти отношения вытекали из предпринимательской деятельности организаций - юридических лиц и граждан-предпринимателей.

Таким образом, при решении вопроса о подведомственности дел арбитражному суду необходимо наличие двух названных выше критериев: характера правоотношения и субъектного состава их участников.

Организации, не являющиеся юридическими лицами, вправе обратиться с исками в арбитражный суд только в случаях, прямо предусмотренных законодательством.

По общему правилу споры между гражданами-предпринимателями, а также между ними и юридическими лицами разрешаются арбитражным судом, за исключением споров, не связанных с предпринимательской деятельностью (п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. N 6/8), которые рассматриваются в судах общей юрисдикции в перечисленных ниже случаях.

1. Если дело возникло не в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности, оно подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.

2. Если хотя бы одной из сторон спора является лицо, не имеющее статуса предпринимателя, этот спор также подлежит рассмотрению не арбитражным судом, а судом

общей юрисдикции. В частности, иск о признании недействительной сделки по продаже акций акционерного общества на аукционе, участником которого было физическое лицо, должен рассматриваться судом общей юрисдикции.

3. Если гражданин имеет статус индивидуального предпринимателя, но спор возник не в связи с осуществлением им предпринимательской деятельности, а из брачно-семейных, жилищных и иных гражданских правоотношений, он подведомственен суду общей юрисдикции (ст. 22 Гражданского процессуального кодекса РФ, далее - ГПК РФ).

4. С момента прекращения действия государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя дела, связанные с осуществлявшейся им ранее предпринимательской деятельностью, рассматриваются судами общей юрисдикции, если эти дела не были приняты к производству арбитражным судом до наступления указанных обстоятельств.

В суде общей юрисдикции рассматриваются, в частности, связанные с предпринимательской деятельностью:

- споры о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (п.п. 7 п. 1 ст. 262 ГПК РФ);

- заявления граждан и организаций на неправомерные действия и решения органа государственного управления и должностного лица, считающих, что их права и свободы нарушены (п. 1 ст. 254 ГПК РФ).

5. Суд общей юрисдикции рассматривает также заявления лиц, считающих неправильными совершенные нотариальные действия или отказ в совершении нотариального действия (ст. 310 ГПК РФ).

6. Следует иметь в виду, что суду общей юрисдикции подведомственны также споры, в которых объединены несколько исковых требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, другие - арбитражному суду, однако разделение этих требований невозможно (п. 4 ст. 22 ГПК РФ).

7. В судах общей юрисдикции рассматриваются также споры с участием иностранных организаций и организаций с иностранными инвестициями в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством РФ (п. 2 ст. 22 ГПК РФ).

В то же время данные споры могут быть переданы также на рассмотрение арбитражного суда при наличии межгосударственного соглашения или соглашения сторон (п. 5 ст. 27 АПК РФ).

Несогласованность положений о подведомственности экономических споров между иностранными и российскими предпринимателями, содержащихся в двух нормативных актах равной юридической силы, очевидна.

В результате этого при выборе суда для разрешения спора действует правило, согласно которому истец, независимо от того, иностранный он или российский предприниматель, вправе по своему усмотрению выбрать для разрешения конфликта суд арбитражный или общей юрисдикции. Выбора не может быть, если компетентный орган прямо определен международным соглашением или соглашением сторон. В данном случае речь идет о так называемом пророгационном соглашении, т.е. взаимном пожелании сторон контракта передать спор на разрешение конкретного суда до момента принятия его судом к своему производству (ст. 404 ГПК РФ).

Соглашение может быть оформлено самостоятельным документом, но чаще оно включается отдельным пунктом в заключаемый договор материального содержания (купля-продажа, кредит, оказание услуг и т.п.).

По юридической природе пророгационные соглашения (т.е. соглашения о выборе суда) близки к родственным в международном торговом обороте оговоркам об изъятии будущих или уже возникших конфликтов из ведения государственных судов с передачей их на разрешение в порядке третейского разбирательства.

22.3. Внесудебные формы защиты прав предпринимателей

К формам внесудебной защиты прав и интересов предпринимателей следует отнести перечисленные далее формы.

1. Нотариальная защита. При рассмотрении нотариальной защиты как одной из внесудебных форм защиты прав и интересов предпринимателей необходимо принять во внимание следующие особенности ее реализации:

- предметом нотариальной деятельности являются бесспорные дела;
- не используются принципы публичности, состязательности;
- нотариальные действия совершаются нотариусом только единолично;
- юридические факты устанавливаются, как правило, на основании письменных доказательств и др.

2. Третейское разбирательство. По порядку формирования третейского суда, организации его деятельности, процедуре разрешения споров третейский суд существенно отличается от арбитражного. Характерной чертой третейского суда является широкое применение усмотрения

сторон. В частности, стороны по своему усмотрению могут определить число третейских судей и согласовать процедуру их назначения.

Передача сторонами спора на рассмотрение третейского суда может быть осуществлена двумя способами:

- 1) включением в предпринимательский договор специальной третейской оговорки;
- 2) заключением отдельного соглашения о передаче спора на разрешение третейского суда.

Моментом вступления решения третейского суда в законную силу считается следующий день после даты вынесения этого решения.

Однако иной порядок предусмотрен для вступления в законную силу решений, принятых международным коммерческим арбитражем. Моментом вступления в законную силу его решений считается следующий день после истечения срока на подачу ходатайства об отмене решения (ходатайство об отмене решения должно быть подано не позднее трех месяцев со дня получения решения).

При несоблюдении досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора, определенного законом или договором, иск оставляется без рассмотрения.

3. Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров. Если федеральным законом или договором для определенной категории споров установлен досудебный порядок их урегулирования, спор может быть передан на рассмотрение арбитражного суда лишь после соблюдения такого порядка (п. 5 ст. 4 АПК РФ).

Так, ГК РФ содержит положение, согласно которому требование изменить или расторгнуть договор может быть заявлено в суд только после отказа другой стороны на подобное предложение либо неполучения ответа в установленный срок (п. 2 ст. 452).

Обязательный досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров предусмотрен, к примеру, Федеральными законами от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ "О связи", от 10 января 2003 г. N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации", от 17 июля 1999 г. N 176-ФЗ "О почтовой связи" и др.

Необходимо иметь в виду, что досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров является обязательным для истца только в случаях, предусмотренных федеральным законом или договором. Если же он предусмотрен положениями, правилами и другими подзаконными актами, то его соблюдение не является обязательным для сторон. Кроме того, если досудебный (претензионный) порядок предусмотрен договором, последний должен содержать четкую запись об установлении такого порядка.

Однако законодатель делает исключение из общего правила о применении досудебного (претензионного) порядка урегулирования споров: на третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, не распространяется обязанность соблюдения такого порядка даже тогда, когда это предусмотрено федеральным законом или договором для данной категории споров (ст. 50 АПК РФ).

В случае несоблюдения досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора с ответчиком, определенного законом или договором, иск оставляется без рассмотрения (п. 2 ст. 148 АПК РФ).

Доказательством соблюдения истцом досудебного порядка служат копия претензии и документ, подтверждающий ее направление ответчику.

22.4. Особенности защиты прав предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)

Основные положения о защите прав предпринимателем в процессе проведения проверок является Федеральный закон "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)".

Указанный Закон устанавливает четкие требования к организации и проведению мероприятий по государственному контролю (надзору), в частности, к основаниям, периодичности и продолжительности проверок.

Основными принципами защиты прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) являются:

- презумпция добросовестности юридического лица или индивидуального предпринимателя;
- соблюдение международных договоров Российской Федерации;
- открытость и доступность для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей нормативных правовых актов, устанавливающих обязательные требования, выполнение которых проверяется при проведении государственного контроля (надзора);
- установление обязательных требований федеральными законами и принятыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами;
- проведение мероприятий по контролю уполномоченными должностными лицами органов государственного контроля (надзора);

- соответствие предмета проводимого мероприятия по контролю компетенции органа государственного контроля (надзора);
- периодичность и оперативность проведения мероприятия по контролю, предусматривающего полное и максимально быстрое проведение его в течение установленного срока;
- учет мероприятий по контролю, проводимых органами государственного контроля (надзора);
- возможность обжалования действий (бездействия) должностных лиц органов государственного контроля (надзора), нарушающих порядок проведения мероприятий по контролю, установленный законодательством;
- признание в порядке, установленном федеральным законодательством, недействующими (полностью или частично) нормативных правовых актов, устанавливающих обязательные требования, соблюдение которых подлежит проверке, если они не соответствуют федеральным законам;
- устранение в полном объеме органами государственного контроля (надзора) допущенных нарушений в случае признания судом жалобы юридического лица или индивидуального предпринимателя обоснованной;
- ответственность органов государственного контроля (надзора) и их должностных лиц при проведении государственного контроля (надзора) за нарушение законодательства РФ;
- недопустимость взимания органами государственного контроля (надзора) платы с юридических лиц и индивидуальных предпринимателей за проведение мероприятий по контролю, за исключением случаев возмещения расходов органов государственного контроля (надзора) на осуществление исследований (испытаний) и экспертиз, в результате которых выявлены нарушения обязательных требований;
- недопустимость непосредственного получения органами государственного контроля (надзора) отчислений от сумм, взысканных с юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей в результате проведения мероприятия по контролю.

Федеральный закон "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)" закрепил также некоторые ограничения при проведении мероприятий по контролю. Так, при проведении мероприятий по контролю должностные лица органов государственного контроля (надзора) не вправе:

- проверять выполнение обязательных требований, не относящихся к компетенции органа государственного контроля (надзора), от имени которого действуют должностные лица;
- осуществлять плановые проверки в случае отсутствия при проведении мероприятий по контролю должностных лиц или работников проверяемых юридических лиц или индивидуальных предпринимателей либо их представителей;
- требовать представление документов, информации, образцов (проб) продукции, если они не являются объектами мероприятий по контролю и не относятся к предмету проверки, а также изымать оригиналы документов, относящихся к предмету проверки;
- требовать образцы (пробы) продукции для проведения их исследований (испытаний), экспертизы без оформления акта об отборе образцов (проб) продукции в установленной форме и в количестве, превышающем нормы, установленные государственными стандартами или иными нормативными документами;
- распространять информацию, составляющую охраняемую законом тайну и полученную в результате проведения мероприятия по контролю, за исключением случаев, предусмотренных законодательством РФ;
- превышать установленные сроки проведения мероприятия по контролю.

Федеральный закон "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)" определяет также права предпринимателей при проведении проверок.

Должностные лица и (или) представители юридического лица и индивидуальные предприниматели и (или) их представители при проведении мероприятий по контролю имеют право:

- непосредственно присутствовать при проведении мероприятия по контролю, давать объяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки;
- получать информацию о проводимом мероприятии по государственному контролю (надзору);
- знакомиться с результатами мероприятия по контролю и указывать в актах о своем ознакомлении, согласии или несогласии с ними, а также с отдельными действиями должностных лиц органов государственного контроля (надзора);
- обжаловать действия (бездействие) должностных лиц органов государственного контроля (надзора) в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством Российской Федерации;

- на возмещение убытков, понесенных при проведении государственного контроля (надзора).

Вопросы и задания для повторения

1. Сформулируйте понятие "защита прав предпринимателей". Как оно соотносится с понятием "охрана прав предпринимателей"?
2. Перечислите способы и формы защиты прав предпринимателей.
3. Охарактеризуйте судебные и внесудебные формы защиты прав предпринимателей.
4. Каковы особенности защиты прав предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)?
5. Перечислите принципы защиты прав предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора).

Тема 23. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РЫНКА ЦЕННЫХ БУМАГ

23.1. Понятие и субъекты рынка ценных бумаг

В настоящее время отношения, связанные с обращением ценных бумаг, урегулированы Федеральными законами "Об акционерных обществах", "О рынке ценных бумаг", "Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг", "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг", "О защите конкуренции на рынке финансовых услуг" и т.д.

Рынок ценных бумаг - это сфера обращения ценных бумаг.

Рынок ценных бумаг является неотъемлемым элементом рыночной экономики, поскольку выполняет перераспределительную функцию, т.е. обеспечивает переливание капитала из одних сфер экономики в другие.

Выделяют следующие виды рынка ценных бумаг:

- 1) первичный - складывается при размещении ценных бумаг, т.е. при передаче ценных бумаг эмитентом их первым владельцам;
- 2) вторичный - складывается в процессе последующей перепродажи ценных бумаг их первыми и последующими владельцами путем заключения гражданско-правовых сделок.

Субъектами рынка ценных бумаг являются перечисленные ниже лица.

Эмитент - это субъект, выпускающий в обращение ценные бумаги и несущий от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими. Эмитентами могут быть юридические лица, органы исполнительной власти, органы местного самоуправления.

Инвестор - это субъект, осуществляющий вложение собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций в ценные бумаги с целью получения прибыли и иного положительного экономического результата. В роли инвесторов могут выступать физические и юридические лица, государство, муниципальные образования.

Профессиональные участники рынка ценных бумаг - юридические лица, осуществляющие на профессиональной основе виды деятельности на рынке ценных бумаг, определенные в гл. 2 Федерального закона "О рынке ценных бумаг". К ним относятся: брокеры, дилеры, управляющие, клиринговые организации, депозитарии, держатели реестра (регистраторы), организаторы торговли на рынке ценных бумаг.

Саморегулируемые организации профессиональных участников рынка ценных бумаг представляет собой добровольное объединение профессиональных участников рынка ценных бумаг, учрежденные в целях обеспечения условий профессиональной деятельности участников рынка ценных бумаг, соблюдения стандартов профессиональной этики, защиты интересов владельцев ценных бумаг и клиентов профессиональных участников рынка ценных бумаг, установления правил и стандартов проведения операций с ценностями бумагами.

Государство в лице своих органов власти, с одной стороны, может выступать в роли эмитента, инвестора и даже профессионального участника рынка ценных бумаг, а с другой стороны, осуществляет государственное регулирование рынка ценных бумаг с помощью издания нормативных правовых актов, деятельности Федеральной службы по финансовым рынкам и т.д.

Федеральная служба по финансовым рынкам действует на основе Положения о ней, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 317.

23.2. Понятие и виды ценных бумаг

Ценная бумага - документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права его владельца.

Выделяют несколько видов ценных бумаг.

Эмиссионные ценные бумаги - любые ценные бумаги, в том числе бездокументарные, которые характеризуются одновременно следующими признаками:

- закрепляют совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных законом формы и порядка;

- размещаются выпусками (выпуск - совокупность всех ценных бумаг одного эмитента);

- имеют равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени ее приобретения.

К эмиссионным ценным бумагам относятся:

- акция - эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерном обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации;

- облигация - эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на получение от эмитента облигации в предусмотренный в ней срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента;

- опцион - эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на покупку в предусмотренный ею срок и (или) при наступлении указанных в ней обстоятельств определенного количества акций эмитента опциона по цене, определенной в опционе.

Эмиссионные ценные бумаги делятся на:

- именные ценные бумаги - ценные бумаги, информация о владельцах которых должна быть доступна эмитенту в форме реестра владельцев ценных бумаг, переход прав на которые и осуществление закрепленных ими прав требуют обязательной идентификации владельца (например, акция, опцион);

- ценные бумаги на предъявителя - ценные бумаги, переход прав на которые и осуществление закрепленных ими прав не требуют идентификации владельца (облигации, вексель и др.).

Эмиссионные ценные бумаги выпускаются в следующих формах:

- документарная - форма ценной бумаги, при которой владелец устанавливается на основании предъявления оформленного надлежащим образом сертификата ценной бумаги;

- бездокументарная - форма ценной бумаги, при которой владелец устанавливается на основании записи в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг.

Неэмиссионные ценные бумаги:

- вексель - ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в векселе плательщика выплатить при наступлении определенного срока определенную денежную сумму его владельцу;

- банковский сертификат - ценная бумага, письменное свидетельство банка о вкладе денежных средств, удостоверяющее право вкладчика на получение по истечении определенного срока суммы депозита и процентов по нему и др.

23.3. Инфраструктура рынка ценных бумаг

Инфраструктура рынка ценных бумаг - сложная система институтов, обеспечивающих бесперебойное функционирование рынка ценных бумаг путем создания необходимых условий деятельности его участников.

В инфраструктуру рынка ценных бумаг входят следующие звенья:

- нормативно-правовая основа функционирования рынка ценных бумаг;

- профессиональные участники рынка ценных бумаг;

- организации, оказывающие информационные услуги участникам рынка ценных бумаг;

- организации, печатающие сертификаты ценных бумаг;

- организации, оказывающие юридические услуги участникам рынка ценных бумаг, и т.д.

Профессиональными участниками рынка ценных бумаг признаются лица, осуществляющие один из видов деятельности, указанных в Федеральном законе "О рынке ценных бумаг".

Брокер - юридическое лицо, осуществляющее деятельность по совершению гражданско-правовых сделок с цennыми бумагами от имени и за счет клиента (в том числе эмитента эмиссионных ценных бумаг при их размещении) или от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров с клиентом.

Брокер должен выполнять поручения клиентов добросовестно и в порядке их поступления. Сделки, осуществляемые по поручению клиентов, во всех случаях подлежат приоритетному исполнению по сравнению с дилерскими операциями самого брокера при совмещении им деятельности брокера и дилера.

В случае если конфликт интересов брокера и его клиента, о котором клиент не был уведомлен до получения брокером соответствующего поручения, привел к причинению клиенту

убытков, брокер обязан возместить их в порядке, установленном гражданским законодательством РФ.

Дилер - юридическое лицо, совершающее сделки купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки и (или) продажи определенных ценных бумаг с обязательством покупки и (или) продажи этих ценных бумаг по объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность, ценам.

Кроме цены дилер имеет право объявить иные существенные условия договора купли-продажи ценных бумаг: минимальное и максимальное количество покупаемых и (или) продаваемых ценных бумаг, а также срок, в течение которого действуют объявленные цены. При отсутствии в объявлении указания на иные существенные условия дилер обязан заключить договор на существенных условиях, предложенных его клиентом. В случае уклонения дилера от заключения договора к нему может быть предъявлен иск о принудительном заключении такого договора и/или о возмещении причиненных клиенту убытков.

Управляющий - юридическое лицо, осуществляющее от своего имени за вознаграждение в течение определенного срока доверительное управление переданными ему во владение и принадлежащими другому лицу в интересах этого лица или указанных этим лицом третьих лиц:

- ценностями бумагами;
- денежными средствами, предназначеными для инвестирования в ценные бумаги;
- денежными средствами и ценностями бумагами, получаемыми в процессе управления ценностями бумагами.

Наличие лицензии на осуществление деятельности по управлению ценностями бумагами не требуется в случае, если доверительное управление связано только с осуществлением управляющим прав по ценным бумагам.

Порядок осуществления деятельности по управлению ценностями бумагами, права и обязанности управляющего определяются законодательством РФ и договорами.

Управляющий при осуществлении своей деятельности обязан указывать, что он действует в качестве управляющего.

В случае если конфликт интересов управляющего и его клиента или разных клиентов одного управляющего, о котором все стороны не были уведомлены заранее, привел к действиям управляющего, нанесшим ущерб интересам клиента, управляющий обязан за свой счет возместить убытки в порядке, установленном гражданским законодательством.

Клиринговая организация - юридическое лицо, осуществляющее деятельность по определению взаимных обязательств (сбор, сверка, корректировка информации по сделкам с ценностями бумагами и подготовка бухгалтерских документов по ним) и их зачету по поставкам ценных бумаг и расчетам по ним.

Организации, осуществляющие клиринг по ценным бумагам, в связи с расчетами по операциям с ценностями бумагами принимают к исполнению подготовленные при определении взаимных обязательств бухгалтерские документы на основании их договоров с участниками рынка ценных бумаг, для которых производятся расчеты.

Депозитарий - юридическое лицо, осуществляющее деятельность по оказанию услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и (или) учету и переходу прав на ценные бумаги.

Лицо, пользующееся услугами депозитария по хранению ценных бумаг и (или) учету прав на ценные бумаги, именуется депонентом.

Договор между депозитарием и депонентом, регулирующий их отношения в процессе депозитарной деятельности, именуется депозитарным договором (договором о счете депо). Депозитарный договор должен быть заключен в письменной форме. Депозитарий обязан утвердить условия осуществления им депозитарной деятельности, являющиеся неотъемлемой составной частью заключенного депозитарного договора.

Заключение депозитарного договора не влечет за собой переход к депозитарию права собственности на ценные бумаги депонента. Депозитарий не имеет права распоряжаться ценностями бумагами депонента, управлять ими или осуществлять от имени депонента любые действия с ценностями бумагами, кроме осуществляемых по поручению депонента в случаях, предусмотренных депозитарным договором. Депозитарий не имеет права обусловливать заключение депозитарного договора с депонентом отказом последнего хотя бы от одного из прав, закрепленных ценностями бумагами. Депозитарий несет гражданско-правовую ответственность за сохранность депонированных у него сертификатов ценных бумаг.

На ценные бумаги депонентов не может быть обращено взыскание по обязательствам депозитария.

Депозитарий имеет право на основании соглашений с другими депозитариями привлекать их к исполнению своих обязанностей по хранению сертификатов ценных бумаг и (или) учету прав на ценные бумаги депонентов (т.е. становиться депонентом другого депозитария или принимать в качестве депонента другой депозитарий), если это прямо не запрещено депозитарным договором.

Депозитарий несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей по учету прав на ценные бумаги, в том числе за полноту и правильность записей по счетам депо.

Депозитарий в соответствии с депозитарным договором имеет право на поступление на свой счет доходов по ценным бумагам, хранящимся с целью перечисления на счета депонентов.

Регистратор (должник реестра) - юридическое лицо, осуществляющее деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, включая сбор, фиксацию, обработку, хранение и предоставление данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг.

Юридическое лицо, осуществляющее деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, не вправе осуществлять сделки с ценными бумагами зарегистрированного в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг эмитента.

Под системой ведения реестра владельцев ценных бумаг понимается совокупность данных, зафиксированных на бумажном носителе и (или) с использованием электронной базы данных, обеспечивающая идентификацию зарегистрированных в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг номинальных держателей и владельцев ценных бумаг и учет их прав в отношении ценных бумаг, зарегистрированных на их имя, позволяющая получать и направлять информацию указанным лицам и составлять реестр владельцев ценных бумаг.

Организатор торговли на рынке ценных бумаг - юридическое лицо, предоставляющее услуги, непосредственно способствующих заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками рынка ценных бумаг.

Статья 10 Федерального закона "О рынке ценных бумаг" устанавливает следующие правила совмещения профессиональных видов деятельности на рынке ценных бумаг:

- осуществление деятельности по ведению реестра не допускает ее совмещения с другими видами профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг;
- ограничения на совмещение видов деятельности и операций с ценными бумагами устанавливаются федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

23.4. Правовое положение фондовой биржи

Фондовой биржей признается организатор торговли на рынке ценных бумаг, т.е. юридическое лицо, осуществляющее деятельность по предоставлению услуг, непосредственно способствующих заключению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками рынка ценных бумаг.

Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" устанавливает ряд требований к порядку создания фондовой биржи. Так, фондовая биржа может быть создана в форме некоммерческого партнерства или акционерного общества. Одному акционеру фондовой биржи и его аффилированным лицам не может принадлежать 20% и более акций каждой категории (типа), а одному члену фондовой биржи некоммерческого партнерства не может принадлежать 20% и более голосов на общем собрании членов такой биржи. Указанные ограничения не применяются к акционерам (членам) фондовой биржи, которые являются фондовыми биржами.

Членами фондовой биржи, являющейся некоммерческим партнерством, могут быть только профессиональные участники рынка ценных бумаг. При этом порядок вступления в члены такой фондовой биржи, выхода и исключения из членов фондовой биржи определяется такой фондовой биржей самостоятельно на основании ее внутренних документов (ст. 11 Федерального закона "О рынке ценных бумаг").

Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" закрепляет также ряд требований к деятельности фондовой биржи.

1. Юридическое лицо, осуществляющее деятельность фондовой биржи, не вправе совмещать указанную деятельность с иными видами деятельности, за исключением деятельности валютной биржи, товарной биржи (деятельности по организации биржевой торговли), клиринговой деятельности, связанной с осуществлением клиринга по операциям с ценными бумагами и инвестиционными паями паевых инвестиционных фондов, деятельности по распространению информации, издательской деятельности, а также с осуществлением деятельности по сдаче имущества в аренду.

В случае совмещения юридическим лицом деятельности валютной биржи и (или) товарной биржи (деятельности по организации биржевой торговли) и (или) клиринговой деятельности с деятельностью фондовой биржи для осуществления каждого из указанных видов деятельности должно быть создано отдельное структурное подразделение. Таким образом, фондовая биржа является субъектом исключительной компетенции.

2. Фондовая биржа действует на основе лицензии, выдаваемой Федеральной службой по финансовым рынкам РФ (далее - ФСФР России).

3. Участниками торгов на фондовой бирже могут быть только брокеры, дилеры и управляющие. Иные лица могут совершать операции на фондовой бирже исключительно при посредничестве брокеров, являющихся участниками торгов.

Участниками торгов на фондовой бирже, созданной в форме некоммерческого партнерства, могут быть только члены такой биржи. Порядок допуска к участию в торгах и исключения из числа участников торгов определяется правилами, устанавливаемыми фондовой биржей. Не допускаются неравноправное положение участников торгов на фондовой бирже, а также передача права на участие в торгах на фондовой бирже третьим лицам (ст. 12 Федерального закона "О рынке ценных бумаг").

4. Фондовая биржа обязана утвердить:

- правила допуска к участию в торгах на фондовой бирже;
- правила проведения торгов на фондовой бирже, которые должны содержать правила совершения и регистрации сделок, меры, направленные на предотвращение манипулирования ценами и использования служебной информации.

Фондовая биржа, оказывающая услуги, непосредственно способствующие совершению сделок с ценными бумагами, в том числе с инвестиционными паями паевых инвестиционных фондов, обязана также утвердить правила листинга (делистинга) ценных бумаг и (или) правила допуска ценных бумаг к торгам без прохождения процедуры листинга, а фондовая биржа, оказывающая услуги, непосредственно способствующие совершению сделок, исполнение обязательств по которым зависит от изменения цен на ценные бумаги или от изменения значений индексов, рассчитываемых на основании совокупности цен на ценные бумаги (фондовых индексов), в том числе сделок, предусматривающих исключительно обязанность сторон уплачивать (уплатить) денежные суммы в зависимости от изменения цен на ценные бумаги или от изменения значений фондовых индексов, обязана также утвердить соответствующие требованиям нормативных правовых актов федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг спецификации таких сделок.

Фондовая биржа обязана регистрировать указанные документы в ФСФР России.

5. Фондовая биржа должна осуществлять постоянный контроль за совершамыми на фондовой бирже сделками в целях выявления случаев использования служебной информации, манипулирования ценами и за соблюдением участниками торгов и эмитентами, ценные бумаги которых включены в котировальные списки, требований законодательства РФ о ценных бумагах и нормативных правовых актов федерального органа исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

Участники торгов обязаны предоставлять фондовой бирже по ее требованию информацию, необходимую для осуществления ею контроля в соответствии с правилами проведения торгов на фондовой бирже.

6. Фондовая биржа обязана обеспечивать гласность и публичность проводимых торгов путем оповещения участников торгов о месте и времени проведения торгов, списка и котировке ценных бумаг, допущенных к торгам на фондовой бирже, результатах торговых сессий, а также предоставлять другую информацию в соответствии с законодательством.

7. Фондовая биржа вправе устанавливать размер и порядок взимания с участников торгов взносов, сборов и других платежей за оказываемые ею услуги, а также размер и порядок взимания штрафов за нарушение установленных ею правил.

8. Фондовая биржа не вправе устанавливать размер вознаграждения, взимаемого участниками торгов за совершение биржевых сделок.

9. Фондовые биржи, являющиеся некоммерческими партнерствами, могут быть преобразованы в акционерные общества. Решение о таком преобразовании принимается членами такой фондовой биржи большинством в три четверти голосов всех членов этой фондовой биржи.

Положением о деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг, утвержденным Приказом ФСФР России по финансовым рынкам от 15 декабря 2004 г. N 04-1245/пз-н, установлены требования к порядку управления фондовой биржей.

1. Фондовая биржа, являющаяся акционерным обществом, должна иметь совет директоров. Не менее одной трети членов совета директоров фондовой биржи должны отвечать следующим требованиям:

- не являться на момент избрания и в течение одного года, предшествующего избранию, должностными лицами или работниками фондовой биржи;
- не являться должностными лицами другого общества, в котором любое из должностных лиц фондовой биржи является членом комитета совета директоров по кадрам и вознаграждениям;
- не являться супругами, родителями, детьми, братьями и сестрами должностных лиц фондовой биржи;
- не являться аффилированными лицами фондовой биржи, за исключением члена совета директоров фондовой биржи;

- не являться сторонами по обязательствам с фондовой биржей, в соответствии с условиями которых они могут приобрести имущество (получить денежные средства), стоимость которого составляет 10 и более процентов совокупного годового дохода указанных лиц, кроме получения вознаграждения за участие в деятельности совета директоров фондовой биржи;

е) не являться представителями государства.

2. Фондовая биржа должна иметь коллегиальный исполнительный орган управления.

3. Фондовая биржа должна иметь специальный комитет совета директоров (иного уполномоченного органа, если фондовая биржа является некоммерческим партнерством) по аудиту, к функциям которого относятся оценка кандидатов в аудиторы и предоставление результатов такой оценки совету директоров (иному уполномоченному органу) фондовой биржи, рассмотрение заключения аудитора фондовой биржи до его представления высшему органу управления фондовой биржи, а также оценка эффективности действующих на фондовой бирже процедур внутреннего контроля и подготовка предложений по их совершенствованию.

4. Лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа, руководителя контрольного подразделения (контролера) фондовой биржи, и другие работники фондовой биржи не могут быть работниками и (или) участниками профессиональных участников рынка ценных бумаг, являющихся участниками торгов на данной и (или) иных фондовых биржах.

5. Фондовая биржа должна иметь биржевой совет. При наличии на фондовой бирже нескольких секций (торговых площадок, подразделений, отделов и т.п.) вместо биржевого совета биржа вправе создать совет для каждой секции (далее - совет секции).

Биржевой совет (совет секции) осуществляет предварительное обсуждение проектов документов, принимаемых биржей, заключения отдела по листингу о включении (об отказе во включении) ценных бумаг в котировальный список, об исключении их из котировального списка и дает рекомендации по данным вопросам совету директоров фондовой биржи (или иному уполномоченному органу, если фондовая биржа является некоммерческим партнерством).

Биржевой совет (совет секции) формируется из числа должностных лиц (работников) фондовой биржи, участников торгов на фондовой бирже (участников торгов в данной секции), эмитентов, управляющих компаний акционерных инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов и негосударственных пенсионных фондов, акционерных инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов и иных заинтересованных организаций, а также независимых экспертов. Количественный состав биржевого совета (совета секции) определяется советом директоров фондовой биржи (или иным уполномоченным органом, если фондовая биржа является некоммерческим партнерством), но не может быть менее пяти членов.

Персональный состав биржевого совета (совета секции) утверждается советом директоров фондовой биржи (или иным уполномоченным органом, если фондовая биржа является некоммерческим партнерством).

Должностные лица (работники) фондовой биржи и участники торгов на фондовой бирже (участники торгов в данной секции) могут составлять не более одной трети состава биржевого совета (совета секции). В состав биржевого совета (совета секции) не могут входить две и более лиц, являющихся должностными лицами или работниками одного юридического лица либо разных юридических лиц, являющихся аффилированными лицами.

На заседаниях биржевого совета (совета секции) вправе присутствовать представитель, назначаемый приказом ФСФР России.

6. На фондовой бирже должен быть создан отдел по листингу в качестве отдельного структурного подразделения фондовой биржи.

Отдел по листингу осуществляет контроль за соответствием ценных бумаг и их эмитентов (управляющих компаний паевых инвестиционных фондов) требованиям, установленным законодательством и фондовой биржей, при включении ценных бумаг в котировальные списки и в течение всего срока нахождения данных бумаг в них, а также дает заключения о включении (об отказе во включении) ценных бумаг в котировальный список, об исключении их из котировального списка, о приостановлении торгов по ценным бумагам в случае несоответствия ценных бумаг или их эмитента (управляющей компании паевого инвестиционного фонда) вышеуказанным требованиям.

Споры между участниками торгов на фондовой бирже, участниками торгов на фондовой бирже и их клиентами рассматриваются судом, арбитражным судом и третейским судом.

Вопросы и задания для повторения

1. Сформулируйте понятие "рынок ценных бумаг".
2. Охарактеризуйте субъектов рынка ценных бумаг.
3. Что такое эмиссионные ценные бумаги?
4. Перечислите неэмиссионные ценные бумаги.
5. Что входит в понятие "инфраструктура рынка ценных бумаг"?

6. Какие виды профессиональных участников рынка ценных бумаг вы знаете?
7. Охарактеризуйте правовое положение фондовой биржи.

Тема 24. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИЕ ДОГОВОРЫ

24.1. Понятие и признаки предпринимательских договоров

В соответствии с п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Одним из видов гражданско-правовых договоров является предпринимательский договор.

Предпринимательский договор - заключаемое на возмездной основе в целях осуществления предпринимательской деятельности соглашение, стороны или одна из сторон которого выступают в качестве субъекта предпринимательства.

Особенности договоров в сфере предпринимательства обусловлены различными факторами: целями их заключения, определенным составом сторон, возмездным характером и т.д.

Во-первых, предпринимательские договоры заключаются в целях осуществления его сторонами (стороной) предпринимательской деятельности.

Стороны (или одна сторона) такого договора вступают в обязательственные отношения со своими контрагентами по продаже товаров, пользованию имуществом, выполнению работ, оказанию услуг в связи с тем, что это необходимо для ее (их) профессиональной деятельности, направленной на систематическое получение прибыли, а не на удовлетворение личных, бытовых потребностей.

Наличие или отсутствие вышеуказанной цели влечет определенные правовые последствия для сторон предпринимательских договоров. В частности, к обязательствам сторон (стороны), заключивших договор в целях осуществления предпринимательской деятельности, будут применяться специальные нормы законодательства об обязательствах, связанных с подобной деятельностью (например, об ответственности - п. 3 ст. 401 ГК РФ и др.). К обязательствам же стороны, заключившей договор с предпринимателем и не преследующей цели осуществления предпринимательской деятельности, будут применяться общие нормы гражданского законодательства.

Во-вторых, стороны (или одна из сторон) таких договоров являются субъектами предпринимательской деятельности - юридические лица и индивидуальные предприниматели, которые приобретают статус субъекта указанной деятельности с момента их государственной регистрации.

В определенных случаях закон допускает возможность распространения норм о договорных обязательствах в сфере предпринимательства на сторону договора, не зарегистрированную в качестве предпринимателя. Так, гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без государственной регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (п. 4 ст. 23 ГК РФ).

Договоры между субъектами предпринимательской деятельности, являющимися коммерческими юридическими лицами (хозяйственными обществами и товариществами, производственными кооперативами, государственными и муниципальными унитарными предприятиями), предполагаются предпринимательскими, так как указанные лица в качестве основной цели своей деятельности преследуют извлечение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК РФ).

В ряде случаев закон содержит прямое указание на то, что сторонами определенных договоров могут быть лишь субъекты предпринимательства в определенных организационно-правовых формах. Так, в соответствии с п. 3 ст. 1027 и п. 2 ст. 1041 ГК РФ сторонами по договорам коммерческой концессии и простого товарищества могут быть только коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. Таким образом, некоммерческие организации вообще не имеют права заключать указанные договоры.

Однако, если договоры заключены некоммерческой организацией с целью осуществления предпринимательской деятельности, такие договоры следует относить к числу предпринимательских.

В-третьих, предпринимательские договоры носят возмездный характер: сторона такого договора должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей (п. 1 ст. 423 ГК РФ). Данная особенность обуславливается целью предпринимательской деятельности - направленностью на получение прибыли.

Законодательство РФ содержит принципиальный запрет на заключение безвозмездных договоров между субъектами предпринимательства. В частности, не допускается дарение в отношениях между коммерческими организациями (п. 4 ст. 575 ГК РФ). Этот запрет распространяется и на индивидуальных предпринимателей, поскольку к ним по общему правилу

применяются нормы ГК РФ, регулирующие деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями (п. 3 ст. 23 ГК РФ).

В-четвертых, сочетание максимальной свободы и повышенных требований для предпринимателей в договорных обязательствах - характерная особенность предпринимательских договоров. Принцип свободы договора, выражющийся в возможности свободного заключения договора, выбора его вида, характера, контрагентов, широкого усмотрения при определении его условий (ст. 421 ГК РФ), наиболее характерен для предпринимательских договоров. Данный принцип открывает большие возможности для развития предпринимательского оборота.

Законодательство РФ содержит нормы, предоставляющие субъектам предпринимательства максимальную свободу в согласовании условий предпринимательских договоров (диспозитивные нормы). Так, односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства (ст. 310 ГК РФ). Для лиц, не являющихся предпринимателями, данная норма не предусматривает возможности установления в договоре условия об одностороннем отказе от исполнения обязательства.

В то же время закон устанавливает ряд повышенных требований к предпринимателям, являющимся сторонами (стороной) соответствующих договоров. Это обусловлено различными факторами: возложением риска негативных последствий от предпринимательской деятельности на самого предпринимателя, его экономически более сильным положением по сравнению с гражданином-потребителем, доминирующим (монопольным) положением предпринимателя на рынке и т.п.

Некоторые из таких "жестких" требований связаны с необходимым ограничением упомянутой свободы договора в сфере предпринимательства. Оно состоит, в частности, в обязанности стороны заключить договор в обязательном порядке или с определенными контрагентами и т.д.

Ограничение свободы договора допускается в случаях, когда обязанность его заключения предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством. Так, при необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор (п. 3 ст. 426 ГК РФ).

В-пятых, споры, связанные с их заключением, изменением, расторжением и исполнением предпринимательских договоров, рассматриваются в специальном порядке (арбитражными или третейскими судами). Большинство споров, вытекающих из предпринимательских договоров, являются экономическими спорами, которые разрешаются арбитражными судами в соответствии с АПК РФ (ст. ст. 27, 28). Как правило, это споры о разногласиях по договору, об изменении условий или о расторжении договора, или о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств и т.д.

Стороны предпринимательских договоров, одна из которых является иностранным субъектом предпринимательства или предприятием с иностранными инвестициями, вправе предусмотреть в договоре условие о рассмотрении их споров в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ - постоянно действующем третейском суде. Существуют также иные третейские суды, разрешающие споры, вытекающие из предпринимательских договоров.

24.2. Порядок заключения предпринимательских договоров

К предпринимательским договорам в целом применяются общие требования о заключении, изменении и расторжении договоров, предусмотренные в нормах гражданского законодательства.

Процедура заключения предпринимательского договора традиционно включает в себя три этапа:

- 1) направление предложения (оферты) одной стороной;
- 2) акцепт оферты другой стороной;
- 3) получение акцепта стороной, направившей оферту.

Однако существуют следующие особенности заключения предпринимательских договоров.

Во-первых, при заключении предпринимательских договоров большое значение имеет публичная оферта, под которой понимается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется (п. 2 ст. 437 ГК РФ). Публичная оферта может выражаться, например, в рассылке прейс-листов, в некоторых рекламных объявлениях, содержащих все существенные условия договора.

К существенным относятся условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть

достигнуто соглашение (абз. 2 п. 1 ст. 432 ГК РФ). Акцептом считается полный и безоговорочный ответ стороны, которой адресована оферта, о ее принятии (п. 1 ст. 438 ГК РФ).

При этом следует различать понятия "публичная оферта" и "реклама". Реклама - это распространяемая в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом и юридическом лице, товаре, идеях и начинаниях (рекламная информация), которая предназначена для неопределенного круга лиц и призвана формировать и поддерживать интерес к этому физическому, юридическому лицу, товарам, идеям, начинаниям и способствовать реализации товаров, идей и начинаний (абз. 2 ст. 3 Федерального закона "О рекламе"). Обычно реклама не содержит существенных условий договора, следовательно, не является офертой и должна рассматриваться как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении (п. 1 ст. 437 ГК РФ). Как правило, реклама предшествует оферте (предложению заключить договор). Она может распространяться через средства массовой информации путем рассылки проспектов, каталогов, с помощью рекламных щитов и т.п.

Во-вторых, в предпринимательской деятельности часто встречается такая форма акцепта, как совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (например, отгрузка товаров, выполнение работ, уплата суммы денег, оказание услуг и т.п.), если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте - конклюдентных действий (п. 3 ст. 438 ГК РФ).

В-третьих, помимо общего порядка заключения предпринимательского договора, при котором стороны свободны в согласовании его условий и выборе контрагентов, существуют иные способы его заключения. К ним относятся заключение договоров путем присоединения, заключение договоров в обязательном порядке, заключение договоров на торгах.

Заключение предпринимательских договоров путем присоединения имеет ряд особенностей. 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 целом (п. 1 ст. 428 ГК РФ).

Особенностью данного вида договора является то, договор присоединения принимается целиком, т.е. в него не могут вноситься изменения или составляться протокол разногласий. Если имеются разногласия хотя бы по одному из условий данного договора, он признается незаключенным.

Договор присоединения получил широкое распространение в таких видах предпринимательства, как банковская, страховая, биржевая деятельность и др. Законодательных ограничений на то, какие договоры могут быть заключены путем присоединения, не имеется. Решение о разработке договора присоединения принимает сторона предпринимательского договора самостоятельно.

ГК РФ содержит повышенные требования к стороне, присоединившейся к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности. Их суть состоит в том, что не подлежит удовлетворению требование этой стороны об изменении или расторжении договора присоединения, который хотя и не противоречит законодательству, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные условия, если при этом присоединяющаяся сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключается договор (п. 3 ст. 428 ГК РФ).

Заключение предпринимательского договора в обязательном порядке может следовать из закона и из предварительно принятого на себя обязательства (например, предварительного договора).

Так, например, субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, производимых субъектами естественных монополий, при наличии у них возможности произвести (реализовать) такие товары (п. 1 ст. 8 Федерального закона "О естественных монополиях"). К субъектам естественных монополий относятся, в частности, ОАО "Газпром", РАО "ЕЭС России" и др.

Обязательное заключение предпринимательского договора может также следовать из условий предварительного договора.

Предварительный договор - это соглашение сторон, по которому последние обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (п. 1 ст. 429 ГК РФ). Необоснованный отказ от заключения основного договора на условиях предварительного договора не допускается.

Возможны два варианта заключения предпринимательских договоров в обязательном порядке:

- 1) когда заключение договора обязательно для стороны, которой направлена оферта;
- 2) когда заключение договора обязательно для стороны, которая направила оферту.

В первом случае оферта исходит от стороны, не обязанной заключить договор, но заинтересованной в его заключении. Как правило, таковой стороной является покупатель, заказчик товара (работы, услуги). Оферта может быть направлена, например, в виде проекта договора либо иного письменного предложения. Другая сторона (обязанная) должна принять предложение (акцептовать оферту) либо известить сторону об отказе от акцепта или о принятии предложения на иных условиях в 30-дневный срок со дня получения оферты.

Во втором случае оферту (в виде проекта договора или в иной форме) направляет обязанная сторона. Другая же сторона вправе в течение 30 дней возвратить подписанный проект договора (извещение о принятии оферты) без возражений; возвратить проект договора с протоколом разногласий; уведомить первую сторону об отказе от заключения договора.

При отказе или уклонении стороны, обязанной заключить договор, от его заключения контрагент обязанной стороны вправе обратиться в суд с иском о понуждении заключить договор (п. 4 ст. 445 ГК РФ).

Заключение предпринимательских договоров на торгах осуществляется в следующем порядке. Предпринимательский договор может быть заключен также путем проведения торгов, если иное не вытекает из его существа (п. 1 ст. 447 ГК РФ). Торги могут использоваться при заключении договоров, направленных на реализацию имущества (недвижимости, ценных бумаг), а также прав (например, права на заключение договора) и др.

Определенные предпринимательские договоры о продаже товаров или имущественных прав в случаях, предусмотренных законом, могут быть заключены лишь путем проведения торгов. В частности, на торгах должны заключаться договоры о реализации заложенного имущества, для выбора генерального подрядчика по реализации на территории Российской Федерации инвестиционных проектов, осуществляемых за счет государственных валютных средств и кредитов, о продаже предприятия как имущественного комплекса при приватизации и др.

Торги проводятся в форме конкурса или аукциона, которые могут быть открытыми и закрытыми.

В открытых конкурсах и аукционах вправе участвовать любое лицо, а в закрытых - только лица, специально приглашенные для этой цели.

Выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия, а на аукционе - лицо, предложившее наиболее высокую цену. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. Заключение договора с победителем торгов является обязанностью продавца, неисполнение которой влечет его ответственность в виде возмещения убытков. Победитель торгов вправе также требовать понуждения данного лица к заключению договора.

Форма торгов определяется собственником продаваемого товара или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом. Аукцион или конкурс, в котором участвовал только один участник, признаются несостоявшимися (п. п. 4 и 5 ст. 447 ГК РФ).

Положения о порядке проведения торгов содержатся также в Федеральном законе "О приватизации государственного и муниципального имущества", Федеральном законе от 27 декабря 1995 г. N 213-ФЗ "О государственном оборонном заказе" и др.

Как правило, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения, за исключением случаев, предусмотренных законом.

24.3. Изменение и расторжение предпринимательских договоров

По общему правилу договор должен исполняться на тех условиях, на которых он был заключен.

Изменение или расторжение договора возможно только по взаимному соглашению сторон. Решения суда в этом случае не требуется. Исключения из этого правила могут быть установлены законом или договором.

В соответствии с п. 1 ст. 452 ГК, соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычая делового оборота не вытекает иное. Так, если договор аренды заключен в письменной форме, то и его изменение или расторжение должны быть совершены в письменной форме. Если стороны нотариально удостоверили договор аренды, то его изменение или расторжение должны быть нотариально удостоверены.

Действия сторон по изменению или расторжению договора, осуществляемые по их взаимному соглашению, являются не только сделкой, но и договором, в силу этого они подчиняются общим правилам о порядке заключения договоров.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто об этом соглашение, договор может быть изменен или расторгнут одной из сторон только по решению суда и только в следующих случаях:

- при существенном нарушении договора другой стороной;
- в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;
- в иных случаях, предусмотренных законом или договором (ст. ст. 450, 451 ГК).

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на совершенно других условиях.

В этом случае заинтересованная сторона вправе потребовать по суду расторжения договора при наличии одновременно следующих условий:

- в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
- изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям гражданского оборота;
- исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соотношение имущественных интересов сторон и повлекло для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
- из обычая делового оборота или существа обязательства не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона (п. 2 ст. 451 ГК РФ).

При расторжении договора из-за существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон должен определить последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с его исполнением.

Что касается изменения договора в связи с существенными изменениями обстоятельств, то оно допускается по решению суда лишь в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

В перечисленных случаях одностороннего отказа от исполнения договора заинтересованная сторона обязана направить другой стороне предложение об изменении или расторжении договора. Другая сторона обязана в срок, указанный в предложении или установленный в законе или в договоре, а при его отсутствии - в 30-дневный срок, направить стороне, сделавшей предложение об изменении или расторжении договора, либо извещение о согласии с предложением, либо об отказе от предложения, либо о согласии изменить договор на иных условиях.

В п. 2 ст. 452 ГК РФ особо подчеркивается, что требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом или договором, а при его отсутствии - в 30-дневный срок.

ГК РФ устанавливает следующие последствия изменения и расторжения договора:

- обязательство по договору изменяется лишь в той части, в какой, был изменен лежащий в его основе договор; остальные обязательства сохраняются в неизменном виде;
- при расторжении договора обязательства сторон прекращаются, т.е. с этого момента стороны лишаются принадлежащих им в силу обязательства прав и освобождаются от лежащих на них обязанностей;
- если изменение или расторжение договора произошло по взаимному соглашению сторон, то основанное на нем обязательство соответствующим образом изменяется или прекращается с момента заключения сторонами соглашения или с момента, указанного в нем;
- при изменении или расторжении договора в судебном порядке основанное на нем обязательство изменяется или прекращается с момента вступления в законную силу решения суда;
- по общему правилу стороны не могут требовать возвращения того, что уже было исполнено до изменения или расторжения договора. Иное правило может быть предусмотрено законом или соглашением сторон;
- если договор был изменен или расторгнут вследствие существенного нарушения его условий одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (п. 5 ст. 453 ГК).

24.4. Виды договоров в сфере предпринимательской деятельности

Классификацию предпринимательских договоров можно проводить по различным основаниям.

Исходя из содержания предпринимательской деятельности, соответственно выделяются предпринимательские договоры по продаже (реализации) товаров, передаче имущества в пользование, выполнению (производству) работ, оказанию услуг и некоторые другие.

К предпринимательским договорам по продаже (реализации) товаров относятся договор купли-продажи, включая договор поставки товаров, договор поставки товаров для государственных нужд, договор контрактации, договор энергоснабжения, договор продажи предприятия, а также договор розничной купли-продажи, договор энергоснабжения и др.

Предпринимательские договоры по реализации товаров имеют исключительно важное значение для предпринимательского оборота, так как развитая цивилизованная торговая деятельность является основой полноценного предпринимательства, стимулирующей производственную, посредническую и иные виды предпринимательской деятельности.

К числу предпринимательских договоров по передаче имущества в первую очередь необходимо отнести различные виды договора аренды, поскольку, с одной стороны, предоставление имущества во временное владение и пользование позволяет арендодателю получить предпринимательский доход (прибыль). С другой стороны, для эффективного осуществления предпринимателями своей деятельности им в ряде случаев экономически более выгодно не приобретать имущество в собственность, а получить его в аренду и использовать для своей деятельности. Например, торговое предприятие, расширяющее объем реализации своих товаров, может нуждаться в дополнительных складских и офисных помещениях и т.п.

В связи с этим наиболее типичными для предпринимательской деятельности являются договор аренды предприятия, договор финансовой аренды (лизинга), договор проката.

Предпринимательскими договорами по выполнению (производству) работ являются в первую очередь различные виды договора подряда - договор строительного подряда, договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд, договор бытового подряда и т.д.

Большое значение в предпринимательской деятельности имеют предпринимательские договоры по оказанию услуг. Оказание услуг является необходимым в предпринимательском обороте. В связи с этим значительное число договорных обязательств в предпринимательстве связано с оказанием услуг, в которых могут нуждаться как сами предприниматели, так и лица, к ним не относящиеся. В отличие от работ услуги не получают овеществленного выражения, отличного от самой деятельности, в которой они выражены. Законодательство предусматривает возможность оказания различных видов услуг в рамках следующих договоров: возмездного оказания услуг, коммерческого представительства, комиссии, агентирования, перевозки, экспедирования, страхования, доверительного управления имуществом, хранения и др.

По субъектному составу сторон выделяются договоры, все стороны которых являются предпринимателями и в которых в качестве одной из сторон выступает предприниматель.

Договорами, в которых одна сторона выступает в качестве предпринимателя, являются договоры розничной купли-продажи, проката, банковского вклада и банковского счета, кредитный договор, договоры энергоснабжения, перевозки грузов, транспортной экспедиции, строительного подряда, агентский договор и многие другие.

К договорам, заключаемым исключительно между предпринимателями, относятся договоры поставки товаров с предпринимательскими целями, контрактации, коммерческой концессии, финансовой аренды (лизинга), складского хранения, страхования предпринимательских рисков и договор простого товарищества, заключенный для осуществления предпринимательской деятельности, а также иные договоры, сторонами которых являются субъекты предпринимательства.

Договор поставки товаров, по которому поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК РФ).

ГК РФ закрепляет следующие признаки договора поставки, позволяющие ограничить его от других разновидностей договора купли-продажи:

- особый правовой статус продавца и покупателя, которые должны выступать в качестве субъектов предпринимательства;

- целью приобретения товара по договору поставки является использование его в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным,

домашним и иным подобным использованием (для промышленной переработки, для последующей продажи и т.п.).

Договор контрактации - особый вид договора на реализацию товара, заключаемого между субъектами предпринимательства.

По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (ст. 535 ГК РФ).

Сторонами данного договора являются продавец - производитель сельскохозяйственной продукции и покупатель - заготовитель этой продукции.

В качестве продавца-производителя выступают сельскохозяйственные коммерческие организации: хозяйственные общества и товарищества, производственные кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства, осуществляющие предпринимательскую деятельность по производству (выращиванию) сельскохозяйственной продукции.

Покупателем-заготовителем может являться коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, осуществляющие предпринимательскую деятельность по приобретению (закупке) сельскохозяйственной продукции для ее последующей переработки либо продажи (например, молочные заводы, мясокомбинаты, фабрики по переработке шерсти, предприятия оптовой торговли в сфере потребкооперации и др.).

В отличие от договора поставки, по договору контрактации продавец обязан произвести (вырастить) сельскохозяйственную продукцию для того, чтобы продать ее покупателю (заготовителю).

Договор финансовой аренды (лизинг) - это соглашение сторон, по которому арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца (ст. 665 ГК РФ).

Предметом договора финансовой аренды могут быть любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных объектов. Исходя из этого, договор лизинга заключается только с предпринимательской целью и, соответственно, между субъектами предпринимательства.

В качестве арендодателей (лизингодателей) выступают лизинговые компании, создаваемые различными структурами: производителями техники и оборудования, банками и др. Лизинговые компании (фирмы) - это коммерческие организации (резиденты РФ или нерезиденты РФ), выполняющие в соответствии со своими учредительными документами функции лизингодателей и получившие в установленном законодательством РФ порядке разрешения (лицензии) на осуществление лизинговой деятельности (ст. 5 Федерального закона от 29 октября 1998 г. N 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)").

Договор коммерческой концессии - договор, по которому одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав - товарный знак, знак обслуживания и т.д. (ст. 1027 ГК РФ).

Сторонами договора коммерческой концессии могут быть только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели.

По договору простого товарищества двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной, не противоречащей закону цели (ст. 1041 ГК РФ).

Предметом договора простого товарищества является совместная деятельность товарищей для достижения определенной в договоре цели.

Сторонами в договоре могут быть коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Договоры простого товарищества являются, как правило, многосторонними.

Договором складского хранения является договор, в силу которого товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности (ст. 907 ГК РФ).

Товарным складом признается организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги.

Вопросы и задания для повторения

- Сформулируйте понятие "предпринимательские договоры".

2. Какие признаки позволяют отличить предпринимательские договоры от других видов гражданско-правовых договоров?
3. Каков порядок заключения, изменения и расторжения предпринимательских договоров?
4. Охарактеризуйте каждый из видов договоров в сфере предпринимательской деятельности.

ТЕСТЫ

Тема 1

1. Российское предпринимательское право является:
 - а) базовой отраслью права;
 - б) комплексной отраслью права;
 - в) специальной отраслью права.
2. Российское предпринимательское право регулирует:
 - а) общественные отношения, складывающиеся в связи с осуществлением предпринимательской деятельности;
 - б) гражданско-правовые, налоговые, трудовые и административно-правовые отношения, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности;
 - в) общественные отношения, складывающиеся в сфере организации, осуществления, а также государственного регулирования предпринимательской деятельности;
3. Закон, в котором дается определение предпринимательской деятельности:
 - а) ГК РФ;
 - б) "О предприятиях и предпринимательской деятельности";
 - в) "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей".
4. Российское предпринимательское право включает в себя институты:
 - а) конституционного и гражданского права;
 - б) административного и гражданского права;
 - в) гражданского и финансового права.
5. В российском предпринимательском праве применяются следующие методы правового регулирования:
 - а) метод властных предписаний и метод рекомендаций;
 - б) метод автономных решений (метод согласования);
 - в) все перечисленные.

Тема 2

1. Источником российского предпринимательского права не является:
 - а) обычай делового оборота;
 - б) международный договор РФ;
 - в) судебный прецедент.
2. Обычай делового оборота применяется:
 - а) в целях преодоления пробела в законодательстве;
 - б) в случаях, когда стороны договариваются о его применении;
 - в) в случаях, прямо указанных в законодательстве.
3. Какой нормативный правовой акт закрепляет основные принципы осуществления предпринимательской деятельности:
 - а) Конституция РФ;
 - б) ГК РФ;
 - в) Закон РФ "О предприятиях и предпринимательской деятельности"?
4. Предпринимательские правоотношения по их конструкции, объектам и содержанию можно классифицировать следующим образом:
 - а) абсолютные вещные правоотношения; абсолютно-относительные вещные правоотношения; абсолютные правоотношения по ведению собственной хозяйственной деятельности;

б) абсолютные вещные правоотношения; абсолютно-относительные вещные правоотношения; абсолютные правоотношения по ведению собственной хозяйственной деятельности; неимущественные предпринимательские правоотношения; хозяйственные обязательства;

в) абсолютные вещные правоотношения; хозяйственные обязательства.

5. Правоотношения, которые складываются по поводу неимущественных благ, используемых субъектами хозяйствования в своей деятельности, таких как фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, коммерческая тайна и др. называются:

- а) хозяйственные обязательства;
- б) абсолютные правоотношения по ведению собственной хозяйственной деятельности;
- в) неимущественные предпринимательские правоотношения.

Тема 3

1. Подразделение коммерческой организации получает наибольшую самостоятельность в хозяйственном обороте, если оно образовано как:

- а) представительство;
- б) филиал;
- в) отделение.

2. Филиалом является:

а) обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства;

б) обособленное подразделение юридического лица, представляющее интересы юридического лица, осуществляющее их защиту, а также выполняющее иные функции некоммерческого характера;

в) юридическое лицо, имеющее в хозяйственном ведении обособленное имущество, отвечающее по своим обязательствам этим имуществом, расположенное вне места нахождения своего учредителя и являющееся его дочерней организацией.

3. Товарная биржа является субъектом:

- а) специальной компетенции;
- б) ограниченной компетенции;
- в) исключительной компетенции.

4. В уставном капитале малого предприятия доля участия Российской Федерации, субъектов РФ, общественных и религиозных организаций не может превышать:

- а) 0%;
- б) 20%;
- в) 25%.

5. К организационно-правовым формам юридических лиц, согласно российскому гражданскому законодательству, относятся:

- а) филиал;
- б) холдинг;
- в) унитарное предприятие.

Тема 4

1. Государственное унитарное предприятие является субъектом

- а) исключительной компетенции;
- б) специальной компетенции;
- в) ограниченной компетенции.

2. Два индивидуальных предпринимателя вправе создать:

а) любые виды хозяйственных товариществ и обществ;

б) любые виды хозяйственных товариществ и обществ, а также производственный кооператив;

в) полное товарищество, любые виды хозяйственных обществ.

3. Учредители юридического лица несут субсидиарную ответственность по его обязательствам:

- а) в производственном кооперативе;
- б) в обществе с дополнительной ответственностью;
- в) во всех перечисленных формах.

4. К числу хозяйственных объединений относятся:

- а) полное товарищество;
- б) простое товарищество;
- в) нет правильного ответа.

5. Четверо граждан вправе создать:

- а) производственный кооператив, общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество;
- б) любой вид хозяйственных обществ;
- в) любой вид хозяйственных товариществ.

6. К числу учредительных документов общества с дополнительной ответственностью относят:

- а) устав;
- б) учредительный договор;
- в) устав и учредительный договор.

7. Наименование какой коммерческой организации должно указывать на характер ее деятельности:

- а) производственного кооператива;
- б) государственного или муниципального унитарного предприятия;
- в) всех перечисленных.

8. Уставный фонд формируется:

- а) в производственном кооперативе;
- б) в обществе с дополнительной ответственностью;
- в) в государственном или муниципальном унитарном предприятии.

9. Граждане, ограниченные в дееспособности, заниматься предпринимательской деятельностью:

- а) вправе с согласия попечителя;
- б) вправе с разрешения регистрирующего органа;
- в) не вправе.

Тема 5

1. Унитарные предприятия создаются на основе:

- а) учредительного способа;
- б) учредительно-распорядительного способа;
- в) дозволительно-учредительного способа.

2. В настоящее время государственная регистрация индивидуальных предпринимателей производится:

- а) в администрациях муниципальных образований;
- б) в регистрационной палате;
- в) в налоговых органах.

3. Вправе ли государственный орган отказать в государственной регистрации финансово-промышленной группы в связи с нецелесообразностью ее создания:

- а) да;
- б) нет;
- в) нет, за исключением случаев, когда это необходимо для защиты интересов государства и общества.

4. В течение какого времени регистрирующий орган обязан зарегистрировать вновь создаваемое юридическое лицо:

- а) 5 рабочих дней;

- б) 7 рабочих дней;
- в) 10 дней?

5. Государственной регистрации не подлежит:

- а) прекращение предпринимательской деятельности гражданина;
- б) изменение характера деятельности индивидуального предпринимателя;
- в) внесение изменений в учредительные документы юридических лиц.

Тема 6

1. Получение разрешения антимонопольного органа является необходимым условием при реорганизации, проводимой путем:

- а) слияния;
- б) преобразования;
- в) выделения.

2. При какой форме реорганизации не возникает нового юридического лица?

- а) преобразование;
- б) присоединение;
- в) слияние.

3. Общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться:

- а) в полное или коммандитное товарищество;
- б) в акционерное общество или производственный кооператив;
- в) в государственное или муниципальное унитарное предприятие.

4. Прекращение юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам происходит:

- а) при реорганизации;
- б) при ликвидации;
- в) при реорганизации, ликвидации.

5. Учредители (участники) юридического лица или орган, принявший решение о реорганизации юридического лица, обязаны:

- а) уведомить об этом решении кредиторов реорганизуемого юридического лица;
- б) получить согласие на это решение кредиторов реорганизуемого юридического лица;
- в) предварительно погасить кредиторскую задолженность.

Тема 7

1. Федеральный закон 2002 г. "О несостоятельности (банкротстве)" предусматривает:

- а) три процедуры банкротства;
- б) четыре процедуры банкротства;
- в) пять процедур банкротства.

2. Для определения наличия признаков банкротства учитываются:

- а) размер задолженности, возникшей вследствие неосновательного обогащения;
- б) убытки, подлежащие возмещению за неисполнение обязательства;
- в) размер обязательных платежей без учета установленных законодательством штрафов, пеней и иных финансовых санкций.

3. Объявить должника банкротом вправе:

- а) сам должник;
- б) конкурсные кредиторы;
- в) арбитражный суд.

4. Выбор саморегулируемой организации для представления в арбитражный суд кандидатур арбитражного управляющего относится к полномочиям:

- а) собрания кредиторов;
- б) конкурсных кредиторов;
- в) должника.

5. Содействие повышению уровня профессиональной подготовки арбитражных управляющих относится к функциям:

- а) образовательных учреждений;
- б) саморегулируемых организаций;
- в) арбитражного суда.

6. Одним из признаков банкротства организаций является:

а) неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение двух месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены;

б) неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены;

в) неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей в течение шести месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

7. Заявление о признании предприятия банкротом в арбитражный суд вправе подать:

- а) конкурсные кредиторы, уполномоченные органы, прокурор;
- б) конкурсные кредиторы, уполномоченные органы, должник;
- в) кредиторы, уполномоченные органы, должник.

8. Организация стажировки в качестве помощника арбитражного управляющего относится к полномочиям:

- а) арбитражного суда;
- б) саморегулируемой организации;
- в) уполномоченного органа государственной власти.

9. Арбитражный управляющий назначается:

- а) должником;
- б) собранием кредиторов;
- в) арбитражным судом.

10. Действие Федерального закона 2002 года "О несостоятельности (банкротстве)" распространяется на:

а) физические и юридические лица;
б) физические и юридические лица, за исключением казенных предприятий, учреждений, политических партий и религиозных организаций;
в) физические и юридические лица, за исключением казенных предприятий.

11. К числу требований, предъявляемых к кандидатуре арбитражного управляющего, относится наличие:

- а) непрерывного стажа руководящей работы до двух лет;
- б) непрерывного стажа руководящей работы свыше двух лет;
- в) стажа руководящей работы свыше двух лет в совокупности.

Тема 8

1. Первое собрание кредиторов созывается по итогам проведения:

- а) наблюдения;
- б) финансового оздоровления;
- в) внешнего управления.

2. В случае отстранения руководителя должника от должности на стадии наблюдения полномочия по управлению должником переходят:

а) ко временному управляющему;
б) к арбитражному управляющему;
в) к лицу, представленному в качестве кандидатуры руководителя должника представителем учредителей должника или собственника должника.

3. Наблюдение должно быть завершено не позднее:

- а) 3 месяцев;
- б) 6 месяцев;

в) 7 месяцев.

4. Для проведения наблюдения арбитражный суд назначает:
- а) административного управляющего;
 - б) временного управляющего;
 - в) внешнего управляющего.

Тема 9

1. Финансовое оздоровление вводится арбитражным судом сроком:

- а) до 2 лет;
- б) до 18 месяцев;
- в) свыше 2 лет.

2. Для введения финансового оздоровления необходимо:

- а) только соответствующее решение собрания кредиторов;
- б) соответствующее ходатайство учредителей (участников) должника или собственника имущества должника - унитарного предприятия, уполномоченного государственного органа, а также третьих лиц;
- в) только соответствующее решение арбитражного суда.

3. В качестве предмета обеспечения исполнения должником обязательств при проведении процедуры финансового оздоровления могут выступать:

- а) залог;
- б) задаток;
- в) имущественные права, принадлежащие должнику на праве собственности.

4. При проведении финансового оздоровления размер обеспечения исполнения обязательств должника должен превышать размер обязательств должника не менее чем на:

- а) 10%;
- б) 20%;
- в) 30%.

5. Арбитражный суд может ввести процедуру финансового оздоровления вопреки решению Собрания кредиторов в случае предоставления в качестве обеспечения исполнения обязательств должника:

- а) государственной или муниципальной гарантии;
- б) банковской гарантии;
- в) задатка.

6. Финансовое оздоровление и внешнее управление могут длиться:

- а) до 2,5 лет каждое;
- б) до 2 лет в совокупности;
- в) до 2,5 лет в совокупности.

7. Для проведения процедуры финансового оздоровления арбитражный суд назначает:

- а) внешнего управляющего;
- б) административного управляющего;
- в) временного управляющего.

Тема 10

1. Переход полномочий по управлению должником к арбитражному управляющему является одним из последствий введения:

- а) финансового оздоровления;
- б) внешнего управления;
- в) мирового соглашения.

2. Внешнее управление вводится на срок не более:

- а) 2 лет;
- б) 18 месяцев;
- в) 2,5 лет.

3. Арбитражный суд может ввести процедуру внешнего управления вопреки решению собрания кредиторов в случае:

- а) предоставления в качестве обеспечения исполнения обязательств должника государственной или муниципальной гарантии;
- б) наличия достаточных оснований полагать, что платежеспособность должника может быть восстановлена;
- в) соответствующего ходатайства трудового коллектива должника.

4. Одним из полномочий внешнего управляющего является:

- а) закрытие реестра требований кредиторов;
- б) контроль за соблюдением графика погашения задолженности;
- в) ведение бухгалтерского, финансового, статистического учета и отчетности.

5. Введение моратория на удовлетворение требований кредиторов - одно из последствий введения:

- а) наблюдения;
- б) внешнего управления;
- в) конкурсного производства.

6. Мораторий на удовлетворение требований кредиторов не распространяется на требования:

- а) кредиторов первой и второй очереди;
- б) кредиторов третьей очереди;
- в) виндикационные требования, подтвержденные вступившим в законную силу после введения внешнего управления решением суда.

7. План внешнего управления утверждается:

- а) внешним управляющим;
- б) собранием кредиторов;
- в) арбитражным судом.

8. Внешнее управление не проводится в отношении:

- а) стратегических предприятий;
- б) индивидуальных предпринимателей;
- в) крестьянского (фермерского) хозяйства.

Тема 11

1. Процедура, в результате проведения которой прекращается существование юридического лица или предпринимательская деятельность гражданина, - это:

- а) мировое соглашение;
- б) конкурсное производство;
- в) внешнее управление.

2. Основанием открытия конкурсного производства является:

- а) признание должника банкротом по решению арбитражного суда;
- б) решение собрания кредиторов;
- в) решение внешнего управляющего.

3. Срок исполнения возникших до введения этой процедуры денежных обязательств и уплаты обязательных платежей считается наступившим с момента введения:

- а) финансового оздоровления;
- б) внешнего управления;
- в) конкурсного производства.

4. Порядок удовлетворения требований кредиторов в процессе конкурсного производства осуществляется в соответствии:

- а) с ГК РФ;
- б) с Федеральным законом "О несостоятельности (банкротстве)";
- в) с Федеральным законом "О несостоятельности (банкротстве)", если это не противоречит ГК РФ.

5. Реестр требований кредиторов закрывается:

- а) по истечении двухмесячного срока со дня публикации объявления о признании должника банкротом;
- б) по истечении двухмесячного срока со дня публикации объявления о введении процедуры наблюдения;
- в) по истечении месячного срока со дня публикации объявления о признании должника банкротом.

6. В конкурсную массу включается:

- а) социально значимые объекты;
- б) имущество, принадлежащее должнику на праве собственности;
- в) имущественные права, связанные с личностью должника.

7. Расходы на вознаграждение конкурсного управляющего относятся:

- а) к требованиям кредиторов первой очереди;
- б) к внеочередным требованиям;
- в) к требованиям кредиторов второй очереди.

Тема 12

1. Мировое соглашение может заключаться:

- а) на любой стадии банкротства, кроме конкурсного производства;
- б) на любой стадии банкротства, кроме наблюдения;
- в) на любой стадии банкротства.

2. Мировое соглашение заключается:

- а) в устной форме;
- б) в письменной форме;
- в) в письменной нотариально удостоверенной форме.

3. Какая процедура банкротства не предусмотрена в Федеральном законе "О несостоятельности (банкротстве)":

- а) досудебная санация;
- б) конкурсное производство;
- в) мировое соглашение?

4. Условия мирового соглашения не могут предусматривать замену денежного долга неденежным обязательством в отношении:

- а) требований кредиторов, обеспеченных залогом;
- б) внеочередных требований кредиторов;
- в) обязательных платежей.

5. Мировое соглашение, утвержденное арбитражным судом, вступает в силу для должника и конкурсных кредиторов, а также для третьих лиц, участвующих в его заключении:

- а) с момента вынесения судом соответствующего определения;
- б) с момента его заключения;
- в) с момента принятия соответствующего решения собранием кредиторов.

Тема 13

1. К первоначальным способам приобретения права собственности на имущество предпринимателя относится:

- а) приобретение права собственности юридическим лицом путем внесения его учредителями имущественных взносов (паев) в уставный (складочный) капитал, паевой фонд;
- б) правопреемство в результате реорганизации юридического лица;
- в) приобретательная давность.

2. Государственные и муниципальные казенные предприятия имеют имущество на праве:

- а) хозяйственного ведения;
- б) оперативного управления;
- в) внутрихозяйственного ведения.

3. Амортизация представляет собой:

- а) процесс постепенного перенесения стоимости производимого продукта по мере его физического и морального износа на средства труда;
- б) процесс постепенного перенесения стоимости средств труда по мере их физического и морального износа на производимый продукт;
- в) стоимость воспроизводства основных средств.

4. Положением по бухгалтерскому учету основных средств и методическими указаниями определены следующие способы амортизации:

- а) линейный и ускоренный;
- б) линейный, уменьшаемого остатка, списания стоимости по сумме чисел лет срока полезного использования, списания стоимости пропорционально объему продукции (работ, услуг);
- в) линейный и нелинейный.

5. При создании государственных и муниципальных предприятий формируется:

- а) уставный капитал;
- б) уставный фонд;
- в) паевой фонд.

Тема 14

1. Ежегодное утверждение прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества на соответствующий год относится к полномочиям:

- а) Правительства РФ;
- б) Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом;
- в) Российский фонд федерального имущества.

2. Заключение договоров купли-продажи федерального имущества относится к полномочиям:

- а) Правительства РФ;
- б) Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом;
- в) Российский фонд федерального имущества.

3. К объектам приватизации в соответствии с Федеральным законом "О приватизации государственного и муниципального имущества" относится:

- а) государственный и муниципальный жилищный фонд;
- б) государственный резерв;
- в) имущество государственных и муниципальных унитарных предприятий.

4. В соответствии с Федеральным законом "О приватизации государственного и муниципального имущества" в настоящее время приватизация государственного и муниципального имущества осуществляется:

- а) на возмездной основе;
- б) на безвозмездной основе;
- в) как на возмездной, так и на безвозмездной основе.

5. Издание нормативных правовых актов по вопросам приватизации относится к полномочиям:

- а) Правительства РФ;
- б) Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом;
- в) Российский фонд федерального имущества.

Тема 15

1. Перечень способов приватизации государственного и муниципального имущества, закрепленный в Федеральном законе "О приватизации государственного и муниципального имущества" является:

- а) исчерпывающим;
- б) не исчерпывающим;
- в) может быть дополнен федеральными законами.

2. Выполнение определенных в договоре условий является обязательным требованием для участия в приватизации государственного и муниципального имущества посредством такого способа приватизации, как:

- а) аукцион;
- б) конкурс;
- в) продажа без объявления цены.

3. В случае, когда аукцион по продаже государственного или муниципального имущества был признан несостоявшимся, приватизация указанного имущества осуществляется:

- а) путем продажи государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения;
- б) путем продажи государственного или муниципального имущества посредством конкурса;
- в) путем продажи государственного или муниципального имущества без объявления цены.

4. Условия конкурса по продаже государственного или муниципального имущества не могут предусматривать:

- а) сохранение определенного числа рабочих мест;
- б) ограничение изменения профиля деятельности унитарного предприятия или назначения отдельных объектов социально-культурного, коммунально-бытового или транспортного обслуживания населения либо прекращение их использования;
- в) запрет на использование такого имущества в предпринимательской деятельности.

5. Продажа государственного или муниципального имущества без объявления цены осуществляется:

- а) если продажа этого имущества посредством аукциона не состоялась;
- б) если продажа этого имущества иными способами не состоялась;
- в) если продажа этого имущества посредством публичного предложения не состоялась.

Тема 16

1. Экономические средства воздействия на предпринимательские отношения с помощью создания условий, влияющих на мотивацию поведения хозяйствующих субъектов, - это:

- а) прямые методы государственного регулирования предпринимательской деятельности;
- б) косвенные методы государственного регулирования предпринимательской деятельности;
- в) налоговые льготы.

2. Плановое мероприятие по контролю в отношении одного юридического лица или индивидуального предпринимателя каждым органом государственного контроля (надзора) может быть проведено:

- а) не более чем один раз в год;
- б) не более чем один раз в два года;
- в) не реже чем один раз в два года.

3. Цена, складывающаяся на товарном рынке без государственного воздействия на нее, называется:

- а) регулируемая цена;
- б) свободная (рыночная) цена;
- в) демпинговая цена.

4. В перечень товаров и услуг, по которым органам исполнительной власти субъектов РФ предоставлено право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, входят:

- а) продукты детского питания (включая пищевые концентраты);
- б) газ, реализуемый населению;
- в) социальные услуги.

5. В перечень продукции, товаров, услуг, по которым государственное регулирование цен осуществляют Правительство РФ и федеральные органы исполнительной власти, включены:

- а) перевозки железнодорожным транспортом;
- б) наценки на продукцию (товары), реализуемую на предприятиях общественного питания при общеобразовательных школах, профтехучилищах, средних специальных и высших учебных заведениях;
- в) торговые надбавки к ценам на лекарственные средства и изделия медицинского назначения.

Тема 17

1. Лицензирующий орган принимает решение о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии в срок, не превышающий:

- а) 60 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов;
- б) 45 дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов;
- в) одного месяца со дня поступления заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов.

2. Срок действия лицензии на время приостановления ее действия:

- а) не продлевается;
- б) продлевается;
- в) продлевается по специальному решению лицензирующего органа.

3. Лицензия не теряет юридическую силу в случае:

- а) ликвидации юридического лица;
- б) прекращения деятельности юридического лица в результате реорганизации в форме преобразования;
- в) прекращения действия свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя.

4. В случаях, когда лицензия выдана органом субъекта РФ, осуществление лицензируемого вида деятельности на территории других субъектов РФ возможно:

- а) после получения новой лицензии в соответствующем субъекте РФ;
- б) после уведомления лицензиатом лицензирующих органов соответствующих субъектов РФ;
- в) без каких-либо специальных действий.

5. Лицензия выдается на срок:

- а) не более пяти лет;
- б) не менее пяти лет;
- в) не более трех лет.

Тема 18

1. Определение понятия "конкуренция" дается в следующем нормативном правовом акте:

- а) в ГК РФ;
- б) в Законе РСФСР "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках";
- в) в Федеральном законе "О естественных монополиях".

2. Противоречащие антимонопольному законодательству действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции товаров, - это:

- а) монополистическая деятельность;
- б) недобросовестная конкуренция;
- в) монополия.

3. Одним из видов монополистической деятельности является:

- а) создание препятствий доступа на рынок другим хозяйствующим субъектам;
- б) распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;
- в) введение потребителя в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара.

4. Одной из форм недобросовестной конкуренции является:

- а) создание дискриминирующих условий деятельности для отдельных субъектов;
- б) создание благоприятствующих условий деятельности для отдельных хозяйствующих субъектов путем предоставления им льгот, ставящих их в преимущественное положение по отношению к другим хозяйствующим субъектам, работающим на рынке того же товара;
- в) некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых им товаров с товарами других хозяйствующих субъектов;

5. В настоящее время федеральный антимонопольный орган называется:

- а) Министерством по антимонопольной политике РФ;
- б) Государственным антимонопольным комитетом РФ;
- в) ФАС России.

Тема 19

1. Федеральный закон "О рекламе" не распространяется:
 - а) на политическую рекламу, а также на объявления физических лиц, в том числе в средствах массовой информации, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности;
 - б) на политическую рекламу, а также на объявления физических лиц, в том числе в средствах массовой информации, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности;
 - в) на политическую и социальную рекламу.
2. Федеральный закон "О рекламе" закрепляет следующие формы ненадлежащей рекламы:
 - а) недобросовестная, недостоверная, неэтическая реклама, заведомо ложная реклама, скрытая реклама;
 - б) недобросовестная, недостоверная, неэстетичная реклама, заведомо ложная реклама, скрытая реклама;
 - в) недобросовестная, недостоверная, неэтическая реклама, заведомо ложная реклама, скрытая реклама, контрреклама.
3. Если в рекламе содержатся не соответствующие действительности сведения о рекламируемом товаре, то она признается:
 - а) заведомо ложной;
 - б) недостоверной;
 - в) недобросовестной.
4. Если реклама содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с товаром других юридических или физических лиц, то такая реклама называется:
 - а) недостоверной;
 - б) неэтической;
 - в) скрытой;
5. Государственное регулирование рекламной деятельности осуществляют:
 - а) Министерство по антимонопольной политике РФ;
 - б) Комитет по рекламе РФ;
 - в) ФАС России.

Тема 20

1. Аудиторские организации являются субъектами:
 - а) исключительной компетенции;
 - б) специальной компетенции;
 - в) ограниченной компетенции.
2. Целью аудита является:
 - а) независимая проверка бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности организаций и индивидуальных предпринимателей;
 - б) выражение мнения о достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемых лиц и соответствии порядка ведения бухгалтерского учета законодательству РФ;
 - в) соблюдение налогового законодательства РФ.
3. Право на подачу в уполномоченный федеральный орган заявления о своей аккредитации имеет профессиональное аудиторское объединение, членами которого являются:
 - а) не менее 1000 аттестованных аудиторов и (или) не менее 100 аудиторских организаций;
 - б) не менее 1000 аттестованных аудиторов и не менее 100 аудиторских организаций;
 - в) не менее 500 аттестованных аудиторов и (или) не менее 100 аудиторских организаций.
4. В случаях непредставления аудируемым лицом всей необходимой документации, а также выявления в ходе аудиторской проверки обстоятельств, оказывающих либо могущих оказать

существенное влияние на мнение аудиторской организации или индивидуального аудитора о степени достоверности финансовой (бухгалтерской) отчетности аудируемого лица составляется:

- а) условно положительное аудиторское заключение;
- б) отрицательное аудиторское заключение;
- в) аудиторское заключение, содержащее отказ от выражения мнения.

5. Государственное регулирование аудиторской деятельности осуществляет:

- а) Министерство финансов РФ;
- б) Федеральное казначейство РФ;
- в) ФСФР России.

Тема 21

1. Государственное регулирование оценочной деятельности осуществляет:

- а) Министерство финансов РФ;
- б) Федеральное казначейство РФ;
- в) ФСФР России.

2. Правовое положение оценщика закреплено:

- а) в Конституции РФ;
- б) в Федеральном законе "Об оценочной деятельности в Российской Федерации";
- в) в Положении об оценочной деятельности.

3. Договор между оценщиком и заказчиком заключается:

- а) в письменной нотариально удостоверенной форме;
- б) в письменной форме;
- в) в устной или письменной форме.

4. Итоговая величина стоимости объекта оценки, указанная в отчете об оценке, может быть признана рекомендуемой для целей совершения сделки с объектом оценки, если с даты составления отчета об оценке до даты совершения сделки с объектом оценки или даты представления публичной оферты прошло:

- а) не более года;
- б) не более шести месяцев;
- в) не более трех месяцев.

5. В случае если в нормативном правовом акте, содержащем требование обязательного проведения оценки какого-либо объекта оценки, либо в договоре об оценке объекта оценки не определен конкретный вид стоимости объекта оценки, установлению подлежит:

- а) рыночная стоимость данного объекта оценки;
- б) специальная стоимость данного объекта оценки;
- в) ликвидационная стоимость данного объекта оценки.

Тема 22

1. Понятия "охрана прав" и "защита прав" предпринимателей соотносятся следующим образом:

- а) эти понятия являются синонимами;
- б) "охрана прав" уже понятия "защита прав" предпринимателей;
- в) "защита прав" уже понятия "охрана прав" предпринимателей.

2. Способы защиты прав предпринимателей делятся:

- а) на материальные, процессуальные и пресекательные;
- б) на материально-правовые и процессуальные;
- в) на материально-правовые, штрафные и пресекательные.

3. Формы защиты прав предпринимателей делятся на:

- а) материальные и процессуальные;
- б) судебные и внесудебные;
- в) письменные и устные;

4. К внесудебной защите прав и интересов предпринимателей следует отнести:

- а) нотариальную защиту;

- б) третейское разбирательство;
- в) все перечисленное и досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

5. В соответствии с Федеральным законом "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)" в случае отсутствия при проведении мероприятий по контролю должностных лиц или работников проверяемых юридических лиц или индивидуальных предпринимателей либо их представителей должностные лица органов государственного контроля (надзора):

- а) вправе осуществлять мероприятия по контролю;
- б) не вправе осуществлять плановые проверки;
- в) вправе осуществлять мероприятия по контролю (надзору) с разрешения руководителя соответствующего государственного органа.

Тема 23

1. Субъектом, осуществляющим вложение собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций в ценные бумаги с целью получения прибыли и иного положительного экономического результата является:

- а) эмитент;
- б) инвестор;
- в) профессиональный участник рынка ценных бумаг.

2. Субъектом, выпускающим в обращение ценные бумаги и несущим от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими, является:

- а) эмитент;
- б) инвестор;
- в) профессиональный участник рынка ценных бумаг.

3. В настоящее время государственное регулирование на рынке ценных бумаг осуществляют:

- а) ФСФР России;
- б) Минфин России;
- в) Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг.

4. К эмиссионным ценным бумагам относится:

- а) банковский сертификат;
- б) чек;
- в) опцион;

5. Эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на покупку в предусмотренный ею срок и (или) при наступлении указанных в ней обстоятельств определенного количества акций эмитента заранее определенной цене, - это:

- а) облигация;
- б) варрант;
- в) опцион;

6. В соответствии с Федеральным законом "О рынке ценных бумаг" депозитарием признается:

- а) юридическое лицо, осуществляющее деятельность по оказанию услуг по хранению сертификатов ценных бумаг и (или) учету и переходу прав на ценные бумаги;
- б) юридическое лицо, осуществляющее деятельность по ведению реестра владельцев ценных бумаг, включая сбор, фиксацию, обработку, хранение и предоставление данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг;
- в) юридическое лицо, осуществляющее деятельность по определению взаимных обязательств (сбор, сверка, корректировка информации по сделкам с цennыми бумагами и подготовка бухгалтерских документов по ним) и их зачету по поставкам ценных бумаг и расчетам по ним.

7. Юридическое лицо, осуществляющее деятельность по совершению гражданско-правовых сделок с цennыми бумагами от имени и за счет клиента (в том числе эмитента эмиссионных ценных бумаг при их размещении) или от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров с клиентом, называется:

- а) дилер;

- б) брокер;
- в) управляющий.

8. В соответствии с Федеральным законом "О рынке ценных бумаг" листингом называется:

- а) процедура выпуска эмиссионных ценных бумаг;
- б) включение фондовой биржей ценных бумаг в котировальный список;
- в) процедура государственной регистрации выпусков эмиссионных ценных бумаг.

9. К фидуциарным сделкам относятся:

- а) дистрибуторский договор;
- б) договор поручения;
- в) договор комиссии.

Тема 24

1. Публичной офертой является:

- а) реклама;
- б) оферта, направленная одновременно двум контрагентам;
- в) публичное предложение о продаже государственного или муниципального имущества.

2. К договорам, которые могут быть заключены только между предпринимателями, не относится:

- а) договор коммерческой концессии;
- б) договор энергоснабжения;
- в) договор складского хранения.

3. Простым товариществом признается:

а) договор, по которому двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной, не противоречащей закону, цели;

б) коммерческая организация, участники которого в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью и несут солидарно субсидиарную (дополнительную) ответственность по его обязательствам всем своим имуществом;

в) коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли заранее определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам и несущими риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

4. Предпринимательские договоры по своей юридической природе:

- а) являются разновидностью гражданско-правового договора;
- б) имеют аналогию с гражданско-правовым договором;
- в) имеют принципиальное отличие от гражданско-правового договора.

5. Договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение:

- а) любым способом, о котором стороны условились, исходя из принципа свободы договора;
- б) хотя бы по одному существенному условию договора;
- в) по всем существенным условиям договора.

6. Какие существенные условия необходимы для заключения гражданско-правового договора:

а) прямо названные в нормативных правовых актах как существенные для данного вида договоров;

б) о предмете договора; условия, названные в нормативных правовых актах как существенные; все условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение;

в) о предмете договора, об ответственности сторон, о моменте вступления договора в силу; условия, прямо названные в нормативных правовых актах как существенные.

7. С какой целью приобретаются товары по договору поставки:

- а) для использования товаров в предпринимательской деятельности;
- б) для использования товаров в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием;
- в) цель приобретения товаров не имеет значения для договора поставки.

8. Права на товарный знак, знак обслуживания предприниматель вправе передать по договорам:

- а) поставки, дистрибуторскому;
- б) агентскому;
- в) коммерческой концессии.

9. Консигнация является разновидностью:

- а) дистрибуторского договора;
- б) агентского договора;
- в) договора комиссии.

10. Агентский договор может строиться по модели:

- а) договора поручения;
- б) договора поставки;
- в) договора комиссии.

11. Принципал - это одна из сторон в договоре:

- а) комиссии;
- б) дистрибуторском;
- в) агентском.

12. Обязательство одной из сторон договора не заключать аналогичных договоров с другими субъектами на определенной в договоре территории может быть предусмотрено:

- а) договором комиссии;
- б) дистрибуторским договором;
- в) агентским договором.

Структурно-логические схемы

Схема 1. Источники российского предпринимательского права

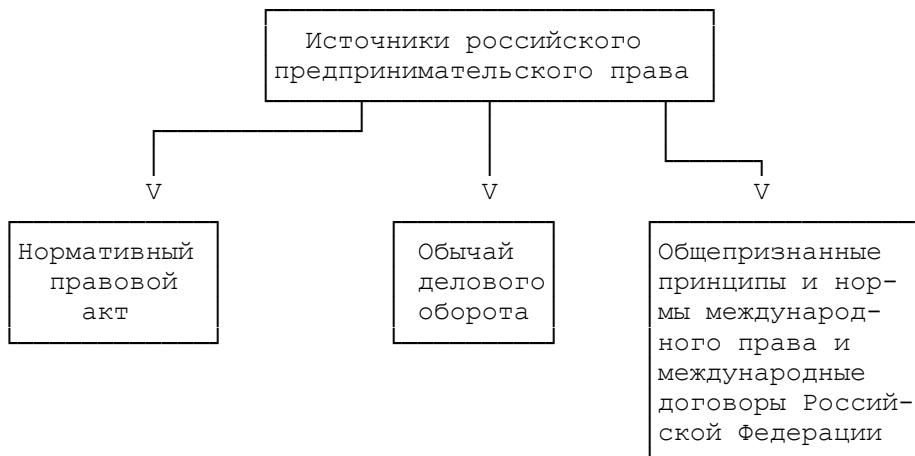
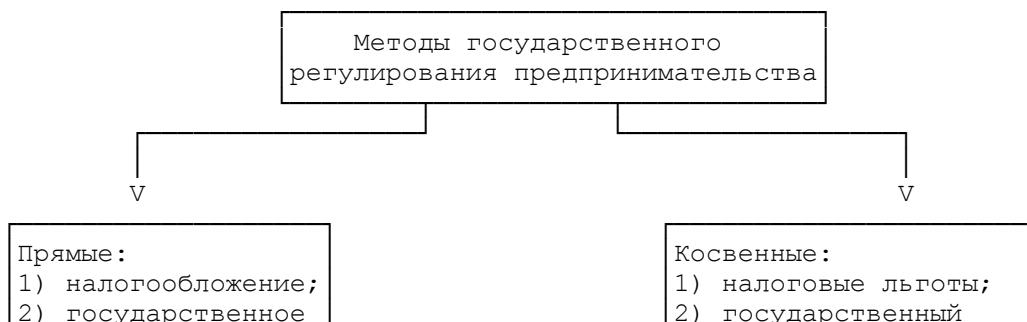


Схема 2. Методы государственного регулирования предпринимательской деятельности



регистрация; 3) лицензирование; 4) государственный контроль (надзор) и т.д.	(муниципальный) заказ; 3) поощрения; 4) льготное кредитова- ние и т.д.
---	---

Схема 3. Формы реорганизации юридических лиц

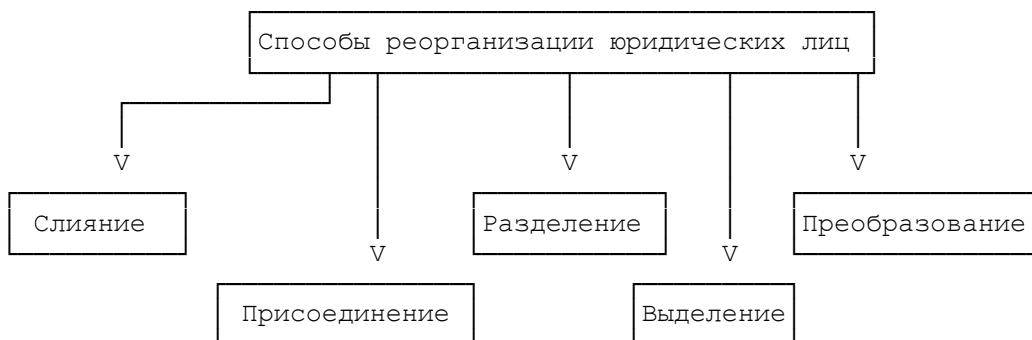
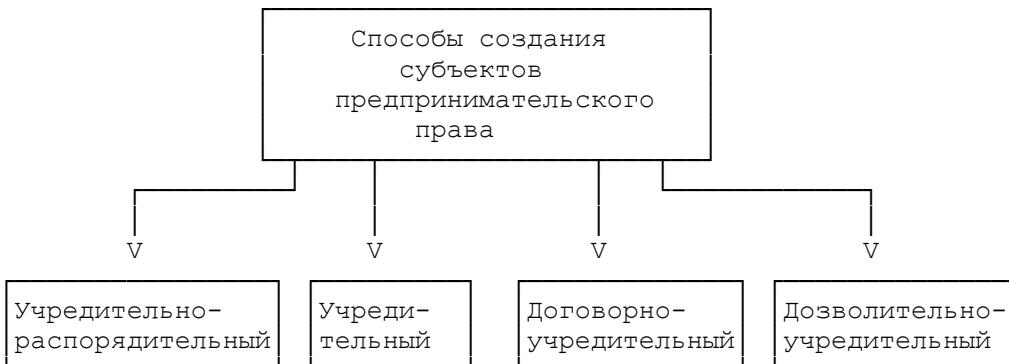


Схема 4. Способы создания субъектов предпринимательского права



Литература

1. Административно-правовое регулирование экономических отношений. М., 2001.
2. Белов В.А., Пестерева Е.В. Хозяйственные общества. М., 2002.
3. Брагинский М. Договор поручения и стороны в нем // Вестник ВАС РФ. 2001. N 4.
4. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. М., 2002.
5. Гаджиев Г.А. Конституционные принципы рыночной экономики. М., 2002.
6. Голованов Н.М. Гражданско-правовые договоры. СПб.: Питер, 2002.
7. Голованов Н.М. Гражданское право. СПб., 2004.
8. Горелов А. Как квалифицировать незаконное предпринимательство? // Российская юстиция. 2003. N 12. С. 47.
9. Государственное регулирование рыночной экономики / Под общей ред. В.И. Кушлина, Н.А. Волгина. М., 2000.
10. Гражданское право: Практикум. В 2 ч. Ч. 1. 3-е изд., перераб. и доп. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. М., 2003.
11. Гусева Т.А., Владыка Е.Е. Арбитражный управляющий как участник процедур банкротства. М., 2005.
12. Гущин В.В., Дмитриев Ю.А. Российское предпринимательское право. М., 2005.
13. Ермоленко А.С. О применении законодательства о банкротстве // Налоговый вестник. 2005. N 3.
14. Ершова И.В. Льготы для субъектов малого предпринимательства // Закон. 2004. N 11. С. 48.
15. Ершова И.В. Предпринимательское право: вопросы и ответы. 2-е изд., испр. и доп. М., 2002.

16. Ефремов Л. О некоторых вопросах применения международных договоров о взаимном оказании правовой помощи в работе арбитражных судов // Хозяйство и право. 1998. N 3.
17. Завидов Б. Договор коммерческого представительства // Российская юстиция. 1998. N 1.
18. Зевайкина А.Н. Особенности договора оказания аудиторских услуг // Аудитор. 2003. N 6. С. 31 - 33.
19. Ибадова Л.Т. Возможности самофинансирования субъектов малого предпринимательства // Закон. 2004. N 11. С. 56.
20. Камышан В.А. Как повысить эффективность процедур банкротства // Российский налоговый курьер. 2005. N 1, 2.
21. Кизь В.В. Новые стандарты аудиторской деятельности // Аудитор. 2003. N 2. С. 28 - 31.
22. Колодина И. Малому бизнесу готовят большие поправки // Российская бизнес-газета. 2004. 2 ноября. С. 1.
23. Комментарий к Федеральному закону "О несостоятельности (банкротстве)". Постатейный научно-практический / Под ред. В.Ф. Попондупло. 2-е издание. М., Омега-Л, 2003.
24. Котов Б.А. Предприниматель и органы власти: Справочник. М., 1998.
25. Коцюба Н. Вопросы антикризисного управления в условиях действия нового Закона о банкротстве // Вестник ФСФО России. 2002. N 10.
26. Крикунов А.В. Современный этап развития аудиторской деятельности в РФ // Финансы. 2003. N 2. С. 57 - 59.
27. Ненайденко А. Преднамеренное банкротство - суды в затруднении // Экономика и жизнь - юрист. 2004. N 43.
28. Организация предпринимательской деятельности: Учебное пособие / Под ред. А.С. Пелиха. 2-е изд., испр. и доп. М.; Ростов н/Д, 2003.
29. Попов А.В. Финансовое оздоровление как новая процедура банкротства // Законодательство. 2003. N 3, 4.
30. Постатейный комментарий Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" / Под ред. В.В. Витрянского. М., 2003.
31. Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник. В 2 т. Т. 1 / Отв. ред. О.М. Олейник. М., 2000.
32. Предпринимательское право РФ / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М., 2005.
33. Предпринимательское право / Под ред. И.М. Коршунова, Н.Д. Эриашвили. М., 2001.
34. Пулова Л.В. Банкротство кредитных организаций. Новые изменения в Федеральном законе // Право и экономика. 2005. N 4.
35. Пулова Л.В. Заявление о признании должника банкротом. Производство дела в арбитражном суде // Право и экономика 2004. N 4.
36. Пулова Л.В. Порядок судопроизводства дел о банкротстве. Подведомственность и подсудность дел о банкротстве // Право и экономика. 2004. N 2.
37. Пулова Л.В. Разбирательство дел о банкротстве в арбитражном суде // Право и экономика. 2003. N 7.
38. Романец Ю. Обязательство поставки в системе гражданских договоров // Вестник ВАС РФ. 2000.
39. Ручкина Г. Ограничения права на осуществление предпринимательской деятельности // Законность. 2004. N 4. С. 14
40. Свердлык Г.А. Страунинг Э.Л. Защита и самозащита гражданских прав: Учеб. пособие. М., 2002.
41. Синенко А.Ю. Эмиссия корпоративных ценных бумаг: правовое регулирование, теория и практика. М., 2002.
42. Степанов П.В. Корпоративные отношения в гражданском праве // Законодательство. 2002. N 6.
43. Телюкина М.В. Продажа предприятия в рамках внешнего управления. Проблемы нового правового регулирования // Законодательство. 2003. N 4. С. 34 - 39.
44. Ткачев В.Н. Правовое регулирование несостоятельности (банкротства) стратегических предприятий и организаций // Законодательство. 2005. N 6.
45. Толкачев А.Н. Российское предпринимательское право: Учеб. пособие для вузов. М., 2003.
46. Шиткина И. Преимущества и недостатки холдинговой модели организации бизнеса // Хозяйство и право. 2005. N 2. С. 67 - 69.
47. Юсева Ю.В. Понятие финансовой аренды и ее регулирование в международном частном праве / Актуальные проблемы гражданского права. Вып. 5. М., 2002.

ОГЛАВЛЕНИЕ

- Тема 1. Предмет, метод и принципы российского предпринимательского права
1.1. Предмет и метод российского предпринимательского права
1.2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности
1.3. Принципы российского предпринимательского права
Вопросы и задания для повторения
- Тема 2. Источники предпринимательского права. Предпринимательские правоотношения
2.1. Понятие и виды источников российского предпринимательского права
2.2. Нормативный правовой акт как источник российского предпринимательского права
2.3. Обычай делового оборота и общепризнанные принципы и нормы международного права как источники российского предпринимательского права
2.4. Сущность и виды предпринимательских правоотношений
Вопросы и задания для повторения
- Тема 3. Субъекты предпринимательского права
3.1. Понятие, признаки и виды субъектов предпринимательского права
3.2. Правовое положение индивидуального предпринимателя
3.3. Правовое положение субъектов малого предпринимательства
3.4. Правовое положение товарных бирж
3.5. Понятие и виды хозяйственных объединений
Вопросы и задания для повторения
- Тема 4. Организационно-правовые формы юридических лиц
4.1. Понятие и виды юридических лиц
4.2. Хозяйственные товарищества и общества
4.3. Производственный кооператив
4.4. Государственные и муниципальные унитарные предприятия
Вопросы и задания для повторения
- Тема 5. Порядок и способы создания субъектов предпринимательского права
5.1. Понятие и способы создания субъектов предпринимательского права
5.2. Этапы создания субъектов предпринимательского права
5.3. Правовые основы государственной регистрации юридических лиц
Вопросы и задания для повторения
- Тема 6. Правовые основы реорганизации и ликвидации юридических лиц
6.1. Понятие и способы реорганизации юридических лиц
6.2. Порядок и виды реорганизации юридических лиц
6.3. Понятие, виды и порядок ликвидации юридических лиц
Вопросы и задания для повторения
- Тема 7. Понятие и признаки банкротства
7.1. Понятие и признаки банкротства
7.2. Субъектный состав отношений, связанных с регулированием несостоятельности (банкротства)
7.3. Порядок назначения и требования, предъявляемые к кандидатуре арбитражного управляющего
7.4. Правовое положение арбитражного управляющего
Вопросы и задания для повторения
- Тема 8. Правовые основы проведения наблюдения
8.1. Задачи и правовые последствия введения процедуры наблюдения
8.2. Особенности правового положения временного управляющего
8.3. Порядок созыва и компетенция первого собрания кредиторов
Вопросы и задания для повторения
- Тема 9. Правовые основы проведения финансового оздоровления
9.1. Порядок и последствия введения финансового оздоровления
9.2. Особенности правового положения административного управляющего
9.3. Порядок окончания финансового оздоровления
Вопросы и задания для повторения
- Тема 10. Правовые основы проведения внешнего управления
10.1. Порядок и последствия введения внешнего управления
10.2. Особенности правового положения внешнего управляющего
10.3. Порядок прекращения внешнего управления
Вопросы и задания для повторения
- Тема 11. Правовые основы проведения конкурсного производства
11.1. Основания и последствия введения конкурсного производства
11.2. Особенности правового положения конкурсного управляющего

- 11.3. Порядок расчетов с кредиторами
Вопросы и задания для повторения
- Тема 12. Мировое соглашение
12.1. Сущность, стороны и содержание мирового соглашения
12.2. Порядок заключения мирового соглашения
Вопросы и задания для повторения
- Тема 13. Имущественная основа предпринимательской деятельности
13.1. Понятие, классификация и вещные права на имущество предпринимателя
13.2. Способы формирования имущественной основы предпринимательской деятельности
13.3. Правовой режим отдельных видов имущества
Вопросы и задания для повторения
- Тема 14. Сущность, принципы и порядок приватизации государственного и муниципального имущества
14.1. Понятие и принципы приватизации государственного и муниципального имущества
14.2. Субъекты приватизации государственного и муниципального имущества
14.3. Порядок приватизации государственного и муниципального имущества
Вопросы и задания для повторения
- Тема 15. Общая характеристика способов приватизации государственного и муниципального имущества
15.1. Порядок преобразования государственного и муниципального унитарного предприятия в открытое акционерное общество
15.2. Основания и порядок проведения аукциона и конкурса
15.3. Основания и порядок продажи имущества посредством публичного предложения и без объявления цены
Вопросы и задания для повторения
- Тема 16. Государственное регулирование предпринимательской деятельности
16.1. Сущность и методы государственного регулирования
16.2. Государственный контроль как метод государственного регулирования предпринимательства
16.3. Способы государственного регулирования ценообразования
Вопросы и задания для повторения
- Тема 17. Лицензирование предпринимательской деятельности
17.1. Сущность лицензирования
17.2. Порядок лицензирования
17.3. Основания и порядок приостановления действия и аннулирования лицензии
Вопросы и задания для повторения
- Тема 18. Правовые основы конкуренции и монополии на товарных рынках
18.1. Общие положения о конкуренции и монополии
18.2. Понятие и виды монополистической деятельности на товарных рынках
18.3. Понятие и формы недобросовестной конкуренции на товарных рынках
18.4. Правовое положение антимонопольного органа
Вопросы и задания для повторения
- Тема 19. Правовые основы рекламной деятельности
19.1. Понятие и субъекты рекламной деятельности
19.2. Общие и специальные требования, предъявляемые к рекламе
19.3. Понятие и виды ненадлежащей рекламы
19.4. Государственный контроль и саморегулирование в области рекламы
Вопросы и задания для повторения
- Тема 20. Правовые основы аудиторской деятельности
20.1. Понятие, принципы и виды аудита
20.2. Субъекты рынка аудиторских услуг
20.3. Правовое положение аудиторских организаций (индивидуальных аудиторов) и аудируемых лиц
20.4. Порядок проведения аудита
Вопросы и задания для повторения
- Тема 21. Правовые основы оценочной деятельности
21.1. Понятие и виды оценки
21.2. Субъекты оценочной деятельности
21.3. Правовое положение оценщика
21.4. Порядок проведения оценки
Вопросы и задания для повторения
- Тема 22. Защита прав предпринимателей
22.1. Понятие, способы и формы защиты прав предпринимателей

- 22.2. Судебные формы защиты прав предпринимателей
- 22.3. Внесудебные формы защиты прав предпринимателей
- 22.4. Особенности защиты прав предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)

Вопросы и задания для повторения

Тема 23. Правовое регулирование рынка ценных бумаг

- 23.1. Понятие и субъекты рынка ценных бумаг
- 23.2. Понятие и виды ценных бумаг
- 23.3. Инфраструктура рынка ценных бумаг
- 23.4. Правовое положение фондовой биржи

Вопросы и задания для повторения

Тема 24. Предпринимательские договоры

- 24.1. Понятие и признаки предпринимательских договоров
- 24.2. Порядок заключения предпринимательских договоров
- 24.3. Изменение и расторжение предпринимательских договоров
- 24.4. Виды договоров в сфере предпринимательской деятельности

Вопросы и задания для повторения

Тесты

Тема 1

Тема 2

Тема 3

Тема 4

Тема 5

Тема 6

Тема 7

Тема 8

Тема 9

Тема 10

Тема 11

Тема 12

Тема 13

Тема 14

Тема 15

Тема 16

Тема 17

Тема 18

Тема 19

Тема 20

Тема 21

Тема 22

Тема 23

Тема 24

Структурно-логические схемы

Схема 1. Источники российского предпринимательского права

Схема 2. Методы государственного регулирования предпринимательской деятельности

Схема 3. Формы реорганизации юридических лиц

Схема 4. Способы создания субъектов предпринимательского права

Литература

THE BOOK IS MADE BY

AXL-ROSE

AXL-ROSE@YA.RU