

комментарий специалиста



А. Н. Борисов

ОБ ОБЩЕСТВАХ С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

Комментарий к Федеральному закону
(постатейный)

- Порядок учреждения общества
- Уставный капитал. Имущество
- Реорганизация и ликвидация
- Разъяснения высших судебных органов
- Практика

ЮСТИЦ  ИНФОРМ

Александр Николаевич Борисов

Комментарий к

Федеральному закону «Об

обществах с ограниченной

ответственностью» (постатейный)

Текст предоставлен правообладателем

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=3140705

*Об обществах с ограниченной ответственностью: комментарий к
Федеральному закону от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (постатейный) /*

А. Н. Борисов.: Юстицинформ; Москва; 2010

ISBN 978-5-7205-0991-0

Аннотация

В книге дан постатейный комментарий к Федеральному закону от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» с учетом внесенных в него изменений, в том числе Федеральными законами от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ, от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ и от 2 августа 2009 г. № 217-ФЗ. Подробно проанализированы правовое положение обществ с ограниченной ответственностью, порядок их создания, реорганизации и ликвидации, органы управления обществ, права и обязанности участников, совершение сделок с долями в уставном капитале и имуществом обществ. Рассмотрены

особенности статуса обществ в кредитной и страховой сферах деятельности. Приведены правовые позиции Конституционного Суда РФ и разъяснения, данные Высшим Арбитражным Судом РФ и Верховным Судом РФ. Книга предназначена прежде всего для правоприменителей – учредителей и участников обществ, руководителей, юристов, экономистов и специалистов по налогообложению обществ. Книга также будет полезна всем, кто интересуется вопросами правового регулирования статуса обществ с ограниченной ответственностью в России.

Содержание

Введение	5
Глава I Общие положения	16
Статья 1. Отношения, регулируемые настоящим Федеральным законом	16
Статья 2. Основные положения об обществах с ограниченной ответственностью	26
Статья 3. Ответственность общества	51
Статья 4. Firmenное наименование общества и его место нахождения	61
Статья 5. Филиалы и представительства общества	73
Статья 6. Дочерние и зависимые общества	91
Конец ознакомительного фрагмента.	105

**Александр
Николаевич Борисов
Комментарий к
Федеральному закону «Об
обществах с ограниченной
ответственностью» (постатейный)**

Введение

Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – комментируемый Закон) принят во исполнение прямого предписания, содержащегося в п. 3 ст. 87 «Основные положения об обществе с ограниченной ответственностью» части первой ГК РФ: правовое положение общества с ограниченной ответственностью и права и обязанности его участников определяются данным Кодексом и законом об обществах с ограниченной ответственностью. Приведенной нормой одновременно predeterminedены предмет регулирования и сфера применения комментируемого Закона (см. комментарий

к ст. 1 Закона).

До принятия комментируемого Закона правовое положение обществ с ограниченной ответственностью, права и обязанности участников обществ, порядок создания, деятельности, реорганизации и ликвидации обществ на законодательном уровне определялись только частью первой ГК РФ. Однако многие аспекты деятельности обществ с ограниченной ответственностью данным Кодексом не регламентируются детально. Таким образом, принятие специального закона устранило «правовой вакуум» в соответствующей сфере правового регулирования. Аналогичный шаг сделан ранее федеральным законодателем в отношении правового регулирования статуса акционерных обществ: в рамках исполнения прямого предписания п. 3 ст. 96 части первой ГК РФ принят Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО). Соответственно, в ряде норм комментируемого Закона прослеживаются аналогии с нормами Закона об АО, о чем подробнее сказано в комментариях к статьям Закона.

Проект закона, принятого в качестве комментируемого Закона, внесен в Государственную Думу депутатами Государственной Думы П.Г. Буничем, В.Е. Ларицким, Л.М. Канаевым, В.И. Сергиенко. В разработке проекта приняли участие: Г.Е. Авилов, В.В. Витрянский, Г.Д. Голубов, О.М. Козырь, Е.А. Кульков, Т.М. Медведева, Е.А. Суханов, А.В. Тимофеев, С.А. Хохлов, С.А. Шишкин.

В качестве общей характеристики законопроекта в пояснительной записке к нему отмечалось следующее:

представленный проект разработан на основе положений ГК РФ, а также законодательного опыта и судебной практики России и зарубежных стран. Основная цель проекта – дополнить действующее законодательство правилами, более детально регламентирующими права и обязанности участников обществ с ограниченной ответственностью, порядок формирования уставного капитала, управление обществом, ответственность исполнительных органов. Проект уделяет большое внимание вопросам внесения вкладов в уставный капитал общества, увеличения уставного капитала, исключения и выхода участников из общества, переходу долей участников общества;

проект развивает положения ГК РФ, направленные на защиту интересов кредиторов общества с ограниченной ответственностью, и устанавливает требования к минимальному размеру уставного капитала, минимальному размеру вклада одного участника, требования о необходимости проведения независимой оценки вкладов, вносимых в неденежной форме и другое;

нормы проекта обеспечивают достаточную защиту прав участников, обладающих небольшим количеством голосов, от злоупотреблений со стороны участников с большим количеством голосов. Во-первых, к таким нормам относятся правила принятия решений на общем собрании участников

– большинством или квалифицированным большинством от всех участников, а не от присутствующих. Во-вторых, правила, обязывающие при принятии ряда решений (например, предоставлении дополнительных прав, возложении дополнительных обязанностей и т. п.) принимать решения единогласно или с согласия того лица, права которого непосредственно затрагиваются таким решением. Кроме того, проект Закона предоставляет участникам общества при чрезвычайных обстоятельствах требовать в судебном порядке исключения из общества участников, грубо нарушающих свои обязанности или делающих невозможным деятельность общества. Такое положение проекта важно для разрешения патовых ситуаций, часто складывающихся при создании обществ с ограниченной ответственностью, когда часть участников не вносит заявленные ими вклады, ставя тем самым в заблуждение кредиторов общества относительно истинного размера уставного капитала, а само общество и остальных его участников в сложное экономическое положение;

проект Закона детально регламентирует такие важные для общества и его участников вопросы, как выход участника из общества, порядок, способы и сроки выплаты стоимости имущества выбывающему участнику, переход доли в уставном капитале от одного участника к другому или третьему лицу, порядок приобретения обществом доли участника и порядок продажи доли, принадлежащей обществу, поря-

док залога участником доли в уставном капитале, обращение взыскания кредиторов участника на его долю в уставном капитале;

в проекте Закона подробно определены положения, связанные с управлением обществом. По сравнению с ГК РФ расширен круг вопросов, решение которых относится к исключительной компетенции общего собрания участников общества. Определены сроки и порядок созыва и проведения общего собрания участников и порядок принятия собранием решений, предусмотрена возможность заочного проведения общего собрания. Проектом определены полномочия исполнительного органа общества, предусмотрены случаи, когда лица, выполняющие функции исполнительного органа, несут ответственность перед обществом за причиненные их виновными действиями убытки;

несмотря на строгость ряда своих норм, проект Закона, тем не менее, во многом либерален. Такой подход отражает сущность общества с ограниченной ответственностью как организационно-правовой формы коммерческой организации, делает ее более привлекательной при выборе формы ведения бизнеса, делового сотрудничества. Авторы проекта, учитывая современный уровень подготовки учредительных документов обществ с ограниченной ответственностью, ориентировались на создание правил, которые участники общества могут изменять своими учредительными документами. Эти правила касаются внутренней жизни общества с ограни-

ченной ответственностью и могут определяться по соглашению самих участников общества;

ориентируясь на практику использования данной формы в различных сферах хозяйственной деятельности, проект Закона указывает на возможность установления другими (специальными) законами правил, определяющих особенности правового положения обществ с ограниченной ответственностью, действующих в сферах банковской, страховой, инвестиционной деятельности и сельскохозяйственного производства.

За время действия комментируемого Закона в него неоднократно вносились изменения и дополнения. Эти изменения рассмотрены в комментариях к соответствующим статьям Закона. Здесь же представляется целесообразным лишь упомянуть об актах, вносивших изменения. В частности, это Федеральные законы от 11 июля 1998 г. № 96-ФЗ «О внесении изменения в статью 59 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»¹, от 31 декабря 1998 г. № 193-ФЗ «О внесении изменений и дополнения в статью 59 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»², от 21 марта 2002 г. № 31 – ФЗ «О приведении законодательных актов в соответствие с Федеральным законом «О государственной регистрации юриди-

¹ СЗ РФ. 1998. № 28. Ст. 3261.

² СЗ РФ. 1999. № 1. Ст. 2.

ческих лиц»³, от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об ипотечных ценных бумагах»⁴, от 27 июля 2006 г. № 138-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» и некоторые другие законодательные акты Российской Федерации»⁵, от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»⁶, от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства»⁷, от 27 октября 2008 г. № 175-ФЗ «О дополнительных мерах для укрепления стабильности банковской системы в период до 31 декабря 2011 года»⁸, от 22 декабря 2008 г. № 272-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты

³ СЗ РФ. 2002. № 12. Ст. 1093.

⁴ СЗ РФ. 2005. № 1.4. I. Ст. 18.

⁵ СЗ РФ. 2006. № 31.4.1. Ст. 3437.

⁶ СЗ РФ. 2006. № 52. Ч. I. Ст. 5497.

⁷ СЗ РФ. 2008. № 18. Ст. 1941.

⁸ СЗ РФ. 2008. № 44. Ст. 4981.

Российской Федерации в связи с совершенствованием государственного контроля в сфере частной охранной и детективной деятельности»⁹, от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹⁰, от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹¹ и от 2 августа 2009 г. № 217-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам создания бюджетными научными и образовательными учреждениями хозяйственных обществ в целях практического применения (внедрения) результатов интеллектуальной деятельности»¹².

Особое внимание в комментарии уделено изменениям, внесенным федеральными законами от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ и от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ (далее – Закон 2008 г. № 312-ФЗ и Закон 2009 г. № 205-ФЗ соответственно).

Законом 2008 г. № 312-ФЗ, проект которого внесен в Государственную Думу Правительством РФ, в рамках совершенствования действующего гражданского законодательства, регулирующего правовое положение обществ, а также их участников внесен ряд существенных изменений не толь-

⁹ СЗ РФ. 2008. № 52. Ч. I. Ст. 6227.

¹⁰ СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 20.

¹¹ СЗРФ. 2009. № 29. Ст. 3642.

¹² СЗРФ. 2009. № 31. Ст. 3923.

ко в комментируемый Закон, но и в часть первую ГК РФ. При принятии Закона 2008 г. № 312-ФЗ учтен ряд моментов, изложенных в Концепции развития корпоративного законодательства на период до 2008 года, одобренной Советом по конкурентоспособности и предпринимательству при Правительстве РФ 10 февраля 2006 г. (далее – Концепция развития корпоративного законодательства). Названная Концепция разработана в рамках исполнения плана действий Правительства Российской Федерации по реализации в 2006 году положений Программы социально-экономического развития Российской Федерации на среднесрочную перспективу (2006–2008 годы), утв. распоряжением Правительства РФ от 19 января 2006 г. № 38-р «О Программе социально-экономического развития Российской Федерации на среднесрочную перспективу (2006–2008 годы)»¹³.

Законом 2009 г. № 205-ФЗ изменения внесены как в комментируемый Закон, так и в ряд других законодательных актов. Данный Закон, как отмечалось авторами его проекта, направлен на совершенствование действующего процессуального законодательства, а также законодательства, регулирующего правовое положение хозяйственных товариществ и обществ, кооперативов, в части, посвященной процедурным вопросам урегулирования так называемых корпоративных споров. Основными идеями, реализуемыми в данном Законе, является обеспечение непротиворечивости судебных ак-

¹³ СЗ РФ. 2006. № 5. Ст. 589.

тов, принимаемых при рассмотрении хозяйственных споров; предоставление лицам, участвующим в корпоративном споре, права и законные интересы которых могут быть нарушены, широких возможностей вступления в дело, рассматриваемое арбитражным судом; повышение уровня реальной доступности правосудия по корпоративным спорам.

При рассмотрении норм комментируемого Закона наряду с прочим приведены разъяснения, данные Пленумом ВС РФ и Пленумом ВАС РФ. Основными используемыми при этом документами являются Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» и Постановление Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах».

ОБ ОБЩЕСТВАХ С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ: КОММЕНТАРИЙ К ФЕДЕРАЛЬНОМУ ЗАКОНУ от 8 февраля 1998 г. 14-ФЗ

Принят Государственной Думой 14 января 1998 г.
Одобен Советом Федерации 28 января 1998 г.

(в ред. Федеральных законов от 11 июля 1998 г. № 96-ФЗ, от 31 декабря 1998 г. № 19Э-ФЗ, от 21 марта 2002 г. № 31 – ФЗ, от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ, от 27 июля 2006 г. № 138-ФЗ, от 18 декабря 2006 г. № 231 – ФЗ, от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ, от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ и от 2 августа 2009 г. № 217-ФЗ, с изм., внесенными Федеральными законами от 27 октября 2008 г. № 175-ФЗ, от 22 декабря 2008 г. № 272-ФЗ)

Глава I Общие положения

Статья 1. Отношения, регулируемые настоящим Федеральным законом

1. Настоящий Федеральный закон определяет в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации правовое положение общества с ограниченной ответственностью, права и обязанности его участников, порядок создания, реорганизации и ликвидации общества.

2. Особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации обществ с ограниченной ответственностью в сферах банковской, страховой, частной охранной и инвестиционной деятельности, а также в области производства сельскохозяйственной продукции определяются федеральными законами.

3. Отношения, связанные с совершением иностранными инвесторами или группой лиц, в которую входит иностранный инвестор, сделок с долями, составляющими уставный капитал общества с ограниченной ответственностью, имеющего стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, и

установлением контроля иностранных инвесторов или группы лиц, в которую входит иностранный инвестор, над такими обществами, регулируются в соответствии с положениями Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства».

1. Комментируемая статья в п. 1 определяет общественные отношения, регулируемые комментируемым Законом, или, иными словами, определяет предмет регулирования данного Закона, а в п. 2 и 3 определяет сферу действия комментируемого Закона.

Как говорилось во введении, комментируемый Закон принят во исполнение прямого предписания, содержащегося в п. 3 ст. 87 части первой ГК РФ: правовое положение общества с ограниченной ответственностью и права и обязанности его участников определяются данным Кодексом и законом об обществах с ограниченной ответственностью. На основании и в развитие приведенной нормы ГК РФ в п. 1 комментируемой статьи установлено, что комментируемый Закон определяет не только правовое положение общества с ограниченной ответственностью, права и обязанности его участников, но и порядок создания, реорганизации и ликвидации общества.

В пункте 1 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 судам при рассмот-

рении споров, связанных с применением комментируемого Закона, предписано исходить из того, что его действие распространяется на все общества с ограниченной ответственностью, включая те, которые приобрели такую организационно-правовую форму в соответствии со ст. 6 Федерального закона от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»¹⁴, предусматривающей применение норм законодательства об обществах с ограниченной ответственностью к ранее созданным товариществам с ограниченной ответственностью и обязывающей последних привести свои учредительные документы в соответствие с нормами гл. 4 части первой ГК РФ об обществах с ограниченной ответственностью в порядке и сроки, определенные комментируемым Законом (об указанных порядке и сроках см. комментарий к ст. 59 Закона).

В части регулирования отношений, возникающих при создании, реорганизации и ликвидации общества, предмет регулирования комментируемого Закона находится во взаимосвязи с предметом регулирования Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (наименование в ред. Федерального закона от 23 июня 2003 г. № 76-ФЗ; далее – Закон о государственной регистрации юридических лиц). Названный Закон согласно ч. 1 его

¹⁴ СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3302.

ст. 1 регулирует в том числе отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы, а также в связи с ведением единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ).

2. Положение п. 2 комментируемой статьи предусматривает изъятие из сферы действия комментируемого Закона: особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации обществ с ограниченной ответственностью в сферах банковской, страховой, частной охранной и инвестиционной деятельности, а также в области производства сельскохозяйственной продукции определяются иными федеральными законами, нежели комментируемый Закон (указание на общества в сфере частной охранной деятельности включено с 1 января 2010 г. Федеральным законом от 22 декабря 2008 г. № 272-ФЗ). Как отмечалось авторами проекта комментируемого Закона, возможность установления другими (специальными) законами правил, определяющих особенности правового положения таких обществ, предусмотрена с учетом практики использования данной формы в различных сферах хозяйственной деятельности.

С указанным изъятием лишь частично согласуется следующее положение, включенное Федеральным законом от 8

июля 1999 г. № 138-ФЗ¹⁵ в ч. 2 п. 3 ст. 87 части первой ГК РФ: особенности правового положения кредитных организаций, созданных в форме обществ с ограниченной ответственностью, права и обязанности их участников определяются также законами, регулирующими деятельность кредитных организаций. При этом необходимо учитывать разъяснения, данные в п. 2 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14. В указанном постановлении судам предписано иметь в виду, что круг вопросов, указанных в приведенных нормах комментируемого Закона и Кодекса, по которым особенности правового регулирования названных в них обществ могут устанавливаться в иных федеральных законах, является исчерпывающим; по другим вопросам, в том числе связанным с гарантиями и способами защиты прав участников обществ (кроме кредитных организаций, созданных в форме обществ с ограниченной ответственностью), применяются общие положения комментируемого Закона.

Основными законодательными актами, о которых идет речь в п. 2 комментируемой статьи, являются: для обществ в сфере банковской деятельности – Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (полностью изложен в новой редакции Федеральным законом от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ; далее – Закон о банках) и Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-

¹⁵ СЗРФ. 1999. № 28. Ст. 3471.

ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»¹⁶; для обществ в сфере страховой деятельности – Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» (далее – Закон о страховом деле); для обществ в сфере частной охранной деятельности – Закон РФ от 11 марта 1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации»¹⁷; для обществ в сфере инвестиционной деятельности – Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР»¹⁸ и ст. 1 Федерального закона от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»¹⁹. При этом следует учитывать норму п. 7 ст. 11 комментируемого Закона, предусматривающую, что особенности учреждения общества с участием иностранных инвесторов определяются федеральным законом (см. комментарий к указанной статье).

Как разъяснено в п. 2 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14, особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации обществ с ограниченной ответственностью в области сельскохозяйственного производства относятся лишь

¹⁶ СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2790.

¹⁷ Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 17. Ст. 888.

¹⁸ Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 29. Ст. 1005.

¹⁹ СЗ РФ. 1999. № 9. Ст. 1096.

к тем из них, которые созданы на базе колхозов, совхозов и других предприятий, непосредственно занятых сельскохозяйственным производством, либо вновь образованы для ведения деятельности в этой сфере, и не распространяются на общества, действующие в промышленности и осуществляющие переработку сельскохозяйственной продукции, выполнение работ и оказание услуг для сельскохозяйственных производителей. Порядок реорганизации колхозов, совхозов и других предприятий, непосредственно занятых сельскохозяйственным производством, определялся Указом Президента РФ от 27 декабря 1991 г. № 323 «О неотложных мерах по осуществлению земельной реформы в РСФСР»²⁰, постановлением Правительства РФ от 29 декабря 1991 г. № 86 «О порядке реорганизации колхозов и совхозов» и Положением о реорганизации колхозов, совхозов и приватизации государственных сельскохозяйственных предприятий, утв. постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1992 г. № 708 «О порядке приватизации и реорганизации предприятий и организаций агропромышленного комплекса»²¹ (все указанные документы утратили силу).

3. В связи с принятием Федерального закона от 29 апреля 2008 г. № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и без-

²⁰ Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1992. № 1. Ст. 53.

²¹ Российская газета. 1992. № 211.

опасности государства»²² Федеральным законом от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ в комментируемую статью включен п. 3, предусматривающий еще одно изъятие из сферы действия комментируемого Закона.

Данным пунктом установлено, что в положениями Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» регулируются отношения, связанные с совершением иностранными инвесторами или группой лиц, в которую входит иностранный инвестор, сделок с долями, составляющими уставный капитал общества с ограниченной ответственностью, имеющего стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, и установлением контроля иностранных инвесторов или группы лиц, в которую входит иностранный инвестор, над такими обществами.

В целях Федерального закона «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» понятие «хозяйственное общество, имеющее стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» определено п. 2 ч. 1 его ст. 3 как хозяйственное общество, созданное на территории Российской Федерации и осуществляю-

²² СЗ РФ. 2008. № 18. Ст. 1940.

щее хотя бы один из видов деятельности, имеющих стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства и указанных в ст. 6 названного Закона.

Понятие «контроль иностранного инвестора или группы лиц над хозяйственным обществом, имеющим стратегическое значение» в п. 3 ч. 1 ст. 3 названного Закона определено следующим образом: возможность иностранного инвестора или группы лиц непосредственно или через третьих лиц определять решения, принимаемые хозяйственным обществом, имеющим стратегическое значение, путем распоряжения голосами, приходящимися на голосующие акции (доли), составляющие уставный капитал такого хозяйственного общества, на общем собрании акционеров (участников) такого хозяйственного общества, путем участия в совете директоров (наблюдательном совете) и иных органах управления такого хозяйственного общества, заключения с таким хозяйственным обществом договора об осуществлении в отношении него функций управляющего (управляющей организации) или подобного соглашения, а также возможность иностранного инвестора или группы лиц прямо или косвенно распоряжаться 10-ью и более процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставный капитал хозяйственного общества, имеющего стратегическое значение и осуществляющего пользование участками недр федерального значения, ли-

бо право иностранного инвестора или группы лиц назначать единоличный исполнительный орган и (или) 10 и более процентов состава коллегиального исполнительного органа такого хозяйственного общества или безусловная возможность иностранного инвестора или группы лиц избирать 10 и более процентов состава совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления такого хозяйственного общества.

Статья 2. Основные положения об обществах с ограниченной ответственностью

1. Обществом с ограниченной ответственностью (далее – общество) признается созданное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

Участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

2. Общество имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Общество может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не

запрещенных федеральными законами, если это не противоречит предмету и целям деятельности, определенно ограниченным уставом общества.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется федеральным законом, общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на осуществление определенного вида деятельности предусмотрено требование осуществлять такую деятельность как исключительную, общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) вправе осуществлять только виды деятельности, предусмотренные специальным разрешением (лицензией), и сопутствующие виды деятельности.

3. Общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Общество создается без ограничения срока, если иное не установлено его уставом.

4. Общество вправе в установленном порядке открывать банковские счета на территории Российской Федерации и за ее пределами.

5. Общество должно иметь круглую печать, содержащую его полное фирменное наименование на русском языке и указание на место нахождения общества. Печать общества может содержать также

фирменное наименование общества на любом языке народов Российской Федерации и (или) иностранном языке.

Общество вправе иметь штампы и бланки со своим фирменным наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации.

1. В комментируемой статье, как указано в ее названии, определены основные положения об обществах с ограниченной ответственностью. В части первой ГК РФ содержится одноименная ст. 87, однако из нее в комментируемой статье (ч. 1 и 2 п. 1 соответственно) воспроизведены только следующие положения ч. 1 и 2 п. 1: обществом с ограниченной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей (ч. 1); участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части доли каждого из участников (ч. 2).

Следует отметить, что как п. 1 ст. 87 ГК РФ, так и п. 1 комментируемой статьи в соответствии с Законом 2008 г. № 312-ФЗ полностью изложены в новой редакции. Однако изменения сводятся лишь к уточнению используемой тер-

минологии: в целях упрощения формулировок норм термины «вклад в уставный капитал», «внесение вкладов» и иные производные заменены термином «оплата доли в уставном капитале». Кроме того, из ч. 1 п. 1 ст. 87 ГК РФ исключено упоминание об учреждении общества, а в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи это упоминание заменено указанием на создание общества, поскольку общество может быть создано не только путем его учреждения, но и путем реорганизации другого юридического лица (см. комментарий к ст. 11 Закона).

То, что общество с ограниченной ответственностью является одной из организационно-правовых форм хозяйственных обществ, предусмотрено в п. 3 ст. 66 части первой ГК РФ. Другими такими формами согласно указанной норме являются акционерное общество и общество с дополнительной ответственностью.

Указанная ст. 66 Кодекса содержит основные положения о хозяйственных товариществах и обществах, в п. 1 определяя следующее: хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом; имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности; в случаях, предусмотренных Кодексом, хозяй-

ственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником. Как видно, последнее из приведенных положений учтено в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи.

Деление организаций на коммерческие и некоммерческие предусмотрено в п. 1 ст. 50 части первой ГК РФ: юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации). Согласно п. 2 указанной статьи юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

К обществу с ограниченной ответственностью близки такие организационно-правовые формы коммерческих организаций, как полное товарищество и товарищество на вере (коммандитным товариществом) (только в этих формах согласно п. 2 ст. 66 ГК РФ могут создаваться хозяйственные товарищества), общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество и производственный кооператив, поскольку именно в указанные формы согласно п. 1 ст. 56 комментируемого Закона может осуществляться преобразование общества с ограниченной ответственностью. В от-

ношении указанных организационно-правовых форм юридических лиц необходимо отметить следующее:

полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом (п. 1 ст. 69 ГК РФ);

товариществом на вере (коммандитным товариществом) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников – вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 82 ГК РФ);

обществом с дополнительной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяе-

мом учредительными документами общества; при банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества (п. 1 ст. 95 ГК РФ);

акционерным обществом признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций; акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96 ГК РФ). Правовое положение акционерного общества и права и обязанности акционеров определяются в соответствии с ГК РФ и Законом об АО. Особенности правового положения акционерных обществ, созданных путем приватизации государственных и муниципальных предприятий, определяются также законами (в частности, Федеральным законом от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества»²³) и иными правовыми актами о приватизации этих предприятий. Следует отметить, что существует Федеральный закон от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ «Об

²³ СЗ РФ. 2002. № 4. Ст. 251.

особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)»²⁴, который определяет особенности создания и правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий). Однако в Концепции развития корпоративного законодательства отмечалось, что необходимо отказаться от конструкции «акционерного общества работников», или «народного предприятия», представляющего собой гибрид акционерного общества и производственного кооператива, поскольку она противоречит общим принципам российского корпоративного законодательства;

производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной и ли иной хозяйственной деятельности (производство переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов; законом и учредительными документами производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц; производственный кооператив является коммерческой организацией (п. 1 ст. 107 ГК РФ). Правовое положение производственных кооперативов и права и обязанности их членов определяют-

²⁴ СЗ РФ. 1998. № 30. Ст. 3611.

ся в соответствии с ГК РФ законами о производственных кооперативах, в частности, Федеральным законом от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»²⁵, Федеральным законом от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах»²⁶.

Говоря о солидарной ответственности, необходимо отметить следующее. Права кредитора при солидарной обязанности определены ст. 323 части первой ГК РФ: при солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга (п. 1); кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью (п. 2).

Согласно ст. 324 данного Кодекса в случае солидарной обязанности должник не вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на таких отношениях других должников с кредитором, в которых данный должник не участвует.

Статьей 325 ГК РФ регламентировано исполнение солидарной обязанности одним из должников: исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников осво-

²⁵ СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4870.

²⁶ СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2321.

бюждает остальных должников от исполнения кредитуру (п. 1); если иное не вытекает из отношений между солидарными должниками: 1) должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого; 2) неуплаченное одним из солидарных должников должнику, исполнившему солидарную обязанность, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников (п. 2); правила данной статьи применяются соответственно при прекращении солидарного обязательства зачетом встречного требования одного из должников (п. 3).

В отношении понятия убытков необходимо отметить следующее. В пункте 2 ст. 15 ГК РФ определено, что под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Там же, в п. 2 ст. 15 Кодекса, предусмотрено, что в случае, если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, то лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Как разъяснено в Постановлении Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8:

при разрешении споров, связанных с возмещением убытков, причиненных гражданам и юридическим лицам нарушением их прав, необходимо иметь в виду, что в состав реального ущерба входят не только фактически понесенные соответствующим лицом расходы, но и расходы, которые это лицо должно будет произвести для восстановления нарушенного права. Необходимость таких расходов и их предполагаемый размер должны быть подтверждены обоснованным расчетом, доказательствами, в качестве которых могут быть представлены: смета (калькуляция) затрат на устранение недостатков товаров, работ, услуг; договор, определяющий размер ответственности за нарушение обязательств, и т. п. (п. 10);

размер неполученного дохода (упущенной выгоды) должен определяться с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено. В частности, по требованию о возмещении убытков в виде неполученного дохода, причиненных недопоставкой сырья или комплектующих изделий, размер такого дохода должен определяться исходя из цены реализации готовых товаров, предусмотренной договорами с покупателями этих товаров, за вычетом стоимости недопоставленного сырья или комплектующих изделий, транспортно-заготовительских расходов и других затрат, связанных с производством готовых товаров (п. 11).

Следует отметить, что согласно правовой позиции КС РФ,

изложенной в Определении от 20 февраля 2002 г. № 22-0²⁷, в состав подлежащих возмещению убытков входят также расходы на представительство в суде и на оказание юридических услуг.

2. В части 1 п. 2 комментируемой статьи указано, что общество имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Это положение основано на общей норме ч. 1 п. 1 ст. 48 части первой ГК РФ, в которой дано определение понятия юридического лица: таковым 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. Соответственно изложенному определению традиционно выделяют такие отличительные признаки юридического лица, как: организационное единство; имущественная обособленность; самостоятельная имущественная ответственность по своим обязательствам; участие в гражданском обороте и в судебных инстанциях от своего имени.

²⁷ Экономика и жизнь. 2002. № 16.

Следует подчеркнуть, что общество имеет обособленное имущество в собственности. Как уже говорилось, в ч. 1 п. 1 ст. 66 ГК РФ в качестве одного из основных положений о хозяйственных товариществах и обществах определено, что имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности. Согласно более общей норме п. 3 ст. 213 данного Кодекса (в ред. Федерального закона от 3 ноября 2006 г. № 175-ФЗ²⁸) коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям.

В части 1 п. 2 комментируемой статьи также учтена общая норма ч. 2 п. 1 ст. 48 ГК РФ, согласно которой юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету: в комментируемой статье указано, что принадлежащее обществу имущество учитывается на его самостоятельном балансе. Такой документ, как баланс обеспечивает имущественное обособление и организацию имущественной самостоятельности общества.

В части 2 и 3 п. 2 комментируемой статьи содержатся

²⁸ СЗ РФ. 2006. № 45. Ст. 4627.

нормы о правоспособности общества, основанные на следующих общих положениях п. 1 ст. 49 ГК РФ о правоспособности юридического лица: юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности; коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом; отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

В пункте 18 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 судам при разрешении споров предписано учитывать, что коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью (ст. 49 ГК РФ) и могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, если в учредительных документах таких коммерческих организаций не содержится исчерпывающий (законченный) перечень видов деятельности, которыми соответствующая организация вправе заниматься.

Там же, в п. 18 указанного постановления, даны следующие

щие разъяснения:

при разрешении споров следует учитывать, что коммерческой организации, в учредительных документах которой не содержится указанный выше перечень, не может быть отказано в выдаче лицензии на занятие соответствующим видом деятельности только на том основании, что соответствующий вид деятельности не предусмотрен ее учредительными документами;

унитарные предприятия, а также другие коммерческие организации, в отношении которых законом предусмотрена специальная правоспособность (банки, страховые организации и некоторые другие), не вправе совершать сделки, противоречащие целям и предмету их деятельности, определенным законом или иными правовыми актами. Такие сделки являются ничтожными на основании ст. 168 ГК РФ;

сделки, совершенные иными коммерческими организациями в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в их учредительных документах, могут быть признаны судом недействительными в случаях, предусмотренных ст. 173 ГК РФ.

В пункте 19 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 обращено внимание на то, что после введения в действие части первой ГК РФ виды деятельности, подлежащие лицензированию, могут устанавливаться только законом. Отношения, возникающие в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятель-

ности, регулирует Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»²⁹, но только тех отдельных видов деятельности, перечень которых предусмотрен в п. 1 ст. 17 названного Закона. Виды деятельности, на которые распространяется действие Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности», перечислены в п. 2 его ст. 1. Среди них такие, как деятельность кредитных организаций и страховая деятельность. Лицензирование указанных видов деятельности осуществляется Законом о банках и Законом о страховом деле соответственно.

Наряду с прочим в ч. 3 п. 2 комментируемой статьи по аналогии с ч. 2 п. 4 ст. 2 Закона об АО предусмотрено, что в случае, если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на осуществление определенного вида деятельности предусмотрено требование осуществлять такую деятельность как исключительную, общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) вправе осуществлять только виды деятельности, предусмотренные специальным разрешением (лицензией), и сопутствующие виды деятельности.

3. В соответствии с ч. 1 п. 3 комментируемой статьи общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистра-

²⁹ СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3430.

ции юридических лиц. Данное положение, которое закреплено по аналогии с п. 5 ст. 2 Закона об АО, основано на общей норме п. 2 ст. 51 части первой ГК РФ, согласно которой юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации. Однако данная норма Кодекса претерпела изменение – после внесения изменений Федеральным законом от 21 марта 2002 г. № 31 – ФЗ в ней говорится о том, что юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). Изменение же в ч. 1 п. 3 комментируемой статьи по не вполне понятной причине не внесено.

То, что общество подлежит государственной регистрации в органе, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц, закреплено в ст. 13 комментируемого Закона на основании общей нормы ч. 1 п. 1 ст. 51 ГК РФ (см. комментарий к указанной статье). Как разъяснено в информационном письме Президиума ВАС РФ от 9 июня 2000 г. № 54 «О сделках юридического лица, регистрация которого признана недействительной»³⁰, признание судом недействительной регистрации юридического лица само по себе не является основанием для того, чтобы считать ничтожными сделки этого юридического лица, совершенные до признания его регистрации недей-

³⁰ ВВАС РФ. 2000. № 7.

ствительной.

Согласно ч. 2 п. 3 комментируемой статьи общество создается без ограничения срока. При этом предусмотрено, что уставом общества может быть установлено иное, т. е. уставом общества может быть определен срок, на который создано общество. Аналогичное регулирование содержится в п. 5 ст. 2 Закона об АО. В соответствии с общей нормой п. 2 ст. 61 ГК РФ истечение срока, на который создано юридическое лицо, является основанием для ликвидации данного юридического лица (см. комментарий к ст. 57 Закона).

4. В пункте 4 комментируемой статьи по аналогии с п. 6 ст. 2 Закона об АО предусмотрено право общества в установленном порядке открывать банковские счета на территории Российской Федерации и за ее пределами.

В отношении порядка открытия счетов в банках необходимо отметить следующее. В соответствии с ч. 1 ст. 30 Закона о банках отношения между Банком России, кредитными организациями и их клиентами осуществляются на основе договоров, если иное не предусмотрено федеральным законом. Согласно ч. 3 указанной статьи клиенты вправе открывать необходимое им количество расчетных, депозитных и иных счетов в любой валюте в банках с их согласия, если иное не установлено федеральным законом. Открытие счетов в банках осуществляется в рамках таких видов договоров, предусмотренных частью второй ГК РФ, как договор банковского вклада (гл. 44 «Банковский вклад») и дого-

вор банковского счета (гл. 45 «Банковский счет»). Порядок открытия и закрытия в России кредитными организациями (филиалами), подразделениями расчетной сети Банка России банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам) юридических лиц, физических лиц, индивидуальных предпринимателей, а также физических лиц, занимающихся в установленном законодательством РФ порядке частной практикой в валюте РФ и иностранных валютах установлен Инструкцией Банка России от 14 сентября 2006 г. № 28-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам)»³¹ (в последующем вносились изменения).

В пункте 1 Порядка ведения кассовых операций в Российской Федерации, утв. решением Совета Директоров Банка России от 22 сентября 1993 г. № 40³², установлено, что предприятия, объединения, организации и учреждения независимо от организационно-правовых форм и сферы деятельности обязаны хранить свободные денежные средства в учреждениях банков. Такое же правило содержится в п. 2.1 Положения о правилах организации наличного денежного обращения на территории Российской Федерации от 5 января 1998 г. № 14-П, утв. решением Совета Директоров Банка России от 19 декабря 1997 г. № 47³³. Иными словами, установлена обязательность открытия счетов в банках, причем

³¹ ВБР. 2006. № 57.

³² Экономика и жизнь. 1993. № 42–43.

³³ ВБР. 1998. № 1.

ВС РФ решением от 26 февраля 2004 г. № ГКПИ 04-163³⁴ отказал в удовлетворении требований о признании недействующими указанных положений. Примечательно, что при этом доводы заявителя основывались в том числе и на норме п. 4 комментируемой статьи, в которой говорится о праве, а не об обязанности общества открывать банковские счета.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с подп. 1 п. 2 ст. 23 части первой НК РФ (в ред. Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 137-ФЗ³⁵) налогоплательщики-организации обязаны письменно сообщать в налоговый по месту своего нахождения об открытии или о закрытии счетов (лицевых счетов) в течение семи дней со дня открытия (закрытия) таких счетов. Форма № С-09-1 «Сообщение об открытии (закрытии) счета (лицевого счета)» утверждена приказом ФНС России от 17 января 2008 г. № ММ-3-09/11@ «Об утверждении форм сообщений налогоплательщиками сведений, предусмотренных пунктами 2, 3 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации»³⁶.

Порядок открытия российскими юридическими лицами счетов в банках, расположенных за пределами территории России, регулируется Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном

³⁴ СПС.

³⁵ СЗ РФ. 2006. № 31. Ч. I. Ст. 3436.

³⁶ Российская газета. 2008. № 39.

контроле»³⁷, согласно ч. 1 ст. 12 которого резиденты открывают без ограничений счета (вклады) в иностранной валюте в банках, расположенных на территориях иностранных государств, являющихся членами Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) или Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) (перечни стран, территорий и организаций размещены на официальных интернет-сайтах: ОЭСР – www.oecd.org, ФАТФ – www.fatf-gafl.org). В части 2 указанной статьи (в ред. Федерального закона от 30 октября 2007 г. № 242-ФЗ³⁸) установлено, что резиденты обязаны уведомлять налоговые органы по месту своего учета об открытии (закрытии) счетов (вкладов) и об изменении реквизитов счетов (вкладов), указанных в

ч. 1 данной статьи, не позднее одного месяца со дня соответственно открытия (закрытия) или изменения реквизитов таких счетов (вкладов) в банках, расположенных за пределами территории России, по форме, утвержденной федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов. Формы уведомлений об открытии (закрытии) счетов (вкладов) и о наличии счетов в банках за пределами территории Российской Федерации утверждены приказом ФНС России от 10 августа

³⁷ СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859.

³⁸ СЗ РФ. 2007. № 45. Ст. 5419.

5. По аналогии с ч. 1 п. 7 ст. 2 Закона об АО в ч. 1 п. 5 комментируемой статьи установлено, что общество должно иметь круглую печать. В этом отношении следует отметить, что скрепление печатью согласно п. 1 ст. 160 части первой ГК РФ является лишь возможным дополнительным требованием к письменной форме сделки и устанавливается данное требование законом, иными правовыми актами и соглашением. В соответствии с п. 5 ст. 185 Кодекса приложение печати юридического лица обязательно при выдаче доверенности от имени этой организации.

В части 1 п. 5 комментируемой статьи по аналогии с той же нормой Закона об АО также предусмотрено, что печать общества должна содержать его полное фирменное наименование на русском языке и указание на место нахождения общества и что печать общества может содержать также фирменное наименование общества на любом языке народов РФ и (или) иностранном языке. О фирменном наименовании общества и месте нахождения общества см. комментарий к ст. 4 Закона. Следует подчеркнуть, что в печати общества должно содержаться не его место нахождения, а только указание на это место. Как представляется, достаточно включения в текст печати наименования субъекта РФ и района, города или населенного пункта либо только города, в случае если он является субъектом РФ или административным центром

³⁹ БНАФОИВ. 2006. № 37.

субъекта РФ.

Государственный герб РФ на печати общества помещен быть не может, поскольку в соответствии с ч. 2 ст. 4 ст. 4 Федерального конституционного закона от 25 декабря 2000 г. № 2-ФКЗ «О Государственном гербе Российской Федерации» (в ред. Федерального конституционного закона от 30 июня 2003 г. № 1-ФКЗ)⁴⁰ Государственный герб РФ помещается на печатях федеральных органов государственной власти, иных государственных органов, организаций и учреждений, на печатях органов, организаций и учреждений независимо от форм собственности, наделенных отдельными государственно-властными полномочиями, а также органов, осуществляющих государственную регистрацию актов гражданского состояния.

Часть 2 п. 5 комментируемой статьи по аналогии с ч. 2 п. 7 ст. 2 Закона об АО указывает на право общества иметь штампы и бланки со своим фирменным наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации.

В соответствии с п. 1 ст. 1225 части четвертой ГК РФ средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана, наряду с фирменными наименованиями являются: товарные знаки и знаки обслуживания; наименования

⁴⁰ СЗ РФ. 2000. № 52. Ст. 5021; 2003. № 27. Ч. I. Ст. 2696.

мест происхождения товаров; коммерческие обозначения. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий регламентированы положениями гл. 76 «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий» данного Кодекса. Согласно нормам названной главы:

на товарный знак, т. е. на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (п. 1 ст. 1477). Правила Кодекса о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания, т. е. к обозначениям, служащим для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг (п. 2 ст. 1477);

наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и

(или) людскими факторами; на использование этого наименования может быть признано исключительное право производителей такого товара (п. 1 ст. 1516). Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее наименование географического объекта, но вошедшее в России во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства (п. 2 ст. 1516);

юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (ст. 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и ЕГРЮЛ (п. 1 ст. 1538). Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий; для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения (п. 2 ст. 1538).

О фирменном наименовании общества см. комментарий к ст. 4 Закона.

Статья 3. Ответственность общества

1. Общество несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

2. Общество не отвечает по обязательствам своих участников.

3. В случае несостоятельности (банкротства) общества по вине его участников или по вине других лиц, которые имеют право давать обязательные для общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на указанных участников или других лиц в случае недостаточности имущества общества может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

4. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования не несут ответственности по обязательствам общества, равно как и общество не несет ответственности по обязательствам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

1. Комментируемая статья регламентирует гражданско-правовую ответственность общества. Часть первая ГК РФ не содержит подобные нормы применительно к ответственности ни обществ в частности, ни хозяйственных товариществ и обществ в целом. Соответствующие вопросы уре-

гулированы общими нормами ст. 56 данного Кодекса об ответственности юридического лица. На основании этих норм и закреплены положения комментируемой статьи, причем во многом в точности по аналогии с положениями ст. 3 Закона об АО об ответственности акционерного общества.

Норма п. 1 комментируемой статьи основана на общем правиле п. 1 ст. 56 части первой ГК РФ (в ред. Федерального закона от 3 ноября 2006 г. № 175-ФЗ) о том, что юридические лица, кроме учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Несение ответственности по своим обязательствам указано в п. 1 ст. 48 данного Кодекса в качестве одного из существенных признаков юридического лица. Как установлено в п. 1 ст. 66 данного Кодекса, имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности (см. комментарий к ст. 2 Закона).

Особенности обращения взыскания на имущество должника-организации определены в гл. 10 Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»⁴¹. Так, согласно ч. 1 ст. 94 указанной главы в случае отсутствия у должника-организации денежных средств, достаточных для удовлетворения требований, содержащихся в исполнительном документе, взыскание обращается на иное

⁴¹ СЗ РФ. 2007. № 41. Ст. 4849.

имущество, принадлежащее указанной организации на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления (за исключением имущества, на которое в соответствии с законодательством РФ не может быть обращено взыскание), независимо от того, где и в чьем фактическом пользовании оно находится, в следующей очередности:

в первую очередь – на движимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг, в том числе на ценные бумаги (за исключением ценных бумаг, составляющих инвестиционные резервы инвестиционного фонда), предметы дизайна офисов, готовую продукцию (товары), драгоценные металлы и драгоценные камни, изделия из них, а также лом таких изделий;

во вторую очередь – на имущественные права, непосредственно не используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

в третью очередь – на недвижимое имущество, непосредственно не участвующее в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг;

в четвертую очередь – на непосредственно используемые в производстве товаров, выполнении работ или оказании услуг имущественные права и на участвующее в производстве товаров имущество: объекты недвижимого имущества производственного назначения, сырье и материалы, станки,

оборудование и другие основные средства, в том числе ценные бумаги, составляющие инвестиционные резервы инвестиционного фонда.

Согласно ч. 2 ст. 79 Федерального закона «Об исполнительном производстве» перечень имущества должника-организации, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается федеральным законом. Такая же норма содержится в ч. 2 ст. 446 ГПК РФ. В этом отношении следует отметить, что комментируемый Закон не содержит норм, определяющих виды имущества общества, на которое не может быть обращено взыскание.

2. Положение п. 2 комментируемой статьи основано на общих правилах п. 3 ст. 56 части первой ГК РФ, согласно которым 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, за исключением случаев, предусмотренных данным Кодексом либо учредительными документами юридического лица.

Детализируя данные правила, п. 2 комментируемой статьи императивно устанавливает, что общество не отвечает по обязательствам своих участников, т. е. не допускает возможность установления в уставе общества изъятий из данного правила. В то же время норма ч. 2 п. 2 ст. 89 ГК РФ и п. 6 ст. 11 комментируемого Закона допускает, что общество может взять на себя ответственность по обязательствам учредите-

лей общества, связанным с его учреждением. Размер такой ответственности общества согласно п. 6 ст. 11 в любом случае не может превышать одну пятую оплаченного уставного капитала общества (см. комментарий к указанной статье).

Следует отметить, что имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников) общества, а также произведенное и приобретенное обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности, а участники общества в отношении общества имеют только обязательственные права (см. комментарий к ст. 2 Закона).

3. В пункте 3 комментируемой статьи воспроизведено общее правило п. 3 ст. 56 части первой ГК РФ, согласно которому в случае, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

При этом в п. 3 комментируемой статьи подчеркнуто, что субсидиарная ответственность по обязательствам общества может быть возложена только в случае несостоятельности (банкротства) общества по вине указанных в данной норме лиц. В этой связи представляется уместной аналогия с

положением ч. 2 п. 3 ст. 3 Закона об АО, в котором определено, что несостоятельность (банкротство) акционерного общества считается вызванной действиями (бездействием) его акционеров или других лиц, которые имеют право давать обязательные для акционерного общества указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, только в случае, если они использовали указанные право и (или) возможность в целях совершения акционерным обществом действия, заведомо зная, что вследствие этого наступит несостоятельность (банкротство) акционерного общества.

Говоря о вине, следует отметить, что ст. 401 части первой ГК РФ предусмотрено следующее в отношении оснований ответственности за нарушение обязательства:

лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства (п. 1);

отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство (п. 2);

если иное не предусмотрено законом или договором, ли-

цо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств (п. 3);

заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно (п. 4).

Как разъяснялось в п. 22 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8, при разрешении споров, связанных с ответственностью учредителей (участников) юридического лица, признанного несостоятельным (банкротом), собственника его имущества или других лиц, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия (ч. 2 п. 3 ст. 56 ГК РФ), суд должен учитывать, что указанные лица могут быть привлечены к субсидиарной ответственности лишь в тех случаях, когда несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана их указаниями или иными действиями; требования к указанным лицам, несущим субсидиарную ответственность,

могут быть предъявлены конкурсным управляющим; в случае их удовлетворения судом взысканные суммы зачисляются в состав имущества должника, за счет которого удовлетворяются требования кредиторов.

Субсидиарная ответственность регламентирована ст. 399 части первой ГК РФ:

до предъявления требований к лицу, которое в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства несет ответственность дополнительно к ответственности другого лица, являющегося основным должником (субсидиарную ответственность), кредитор должен предъявить требование к основному должнику. Если основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответ на предъявленное требование, это требование может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную ответственность (п. 1);

кредитор не вправе требовать удовлетворения своего требования к основному должнику от лица, несущего субсидиарную ответственность, если это требование может быть удовлетворено путем зачета встречного требования к основному должнику либо бесспорного взыскания средств с основного должника (п. 2);

лицо, несущее субсидиарную ответственность, должно до удовлетворения требования, предъявленного ему кредитором, предупредить об этом основного должника, а если к та-

кому лицу предъявлен иск, — привлечь основного должника к участию в деле. В противном случае основной должник имеет право выдвинуть против регрессного требования лица, отвечающего субсидиарно, возражения, которые он имел против кредитора (п. 3).

4. В пункте 4 комментируемой статьи закреплено, что Россия, субъекты РФ и муниципальные образования не несут ответственности по обязательствам общества, равно как и общество не несет ответственности по обязательствам России, субъектов РФ и муниципальных образований.

В основе данных правил разграничения имущественной ответственности общества и указанных публично-правовых образований по обязательствам друг друга лежат общие нормы п. 2 и 3 ст. 126 части первой ГК РФ, согласно которым: юридические лица, созданные Россией, субъектами РФ, муниципальными образованиями, не отвечают по их обязательствам (п. 2); Россия, субъекты РФ, муниципальные образования не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законом (п. 3).

В то же время данные общие нормы не являются абсолютными. Так, непосредственно из п. 6 указанной статьи следует, что изложенные правила не распространяются на случаи, когда Россия, субъект РФ или муниципальное образование приняли на себя гарантию (поручительство) по обязательствам юридического лица либо юридическое лицо при-

няло на себя гарантию (поручительство) по обязательствам данных публично-правовых образований. Кроме того, случай, когда Россия, субъекты РФ или муниципальное образование отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, подразумевается в рассмотренной выше норме п. 3 ст. 56 ГК РФ.

Статья 4. Фирменное наименование общества и его место нахождения

1. Общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Общество вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Полное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». Сокращенное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное или сокращенное наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью» или аббревиатуру ООО.

Фирменное наименование общества на русском языке и на языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму общества.

Иные требования к фирменному наименованию общества устанавливаются Гражданским кодексом Российской Федерации.

2. Место нахождения общества определяется местом его государственной регистрации.

3. *Исключен.*

1. Применительно к обществу часть первая ГК РФ устанавливает единственное требование к его наименованию. в соответствии с п. 2 ст. 87 фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». Согласно же общей норме п. 1 ст. 54 данного Кодекса (в ред. Федерального закона от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ⁴²) юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму; наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

В пункте 4 ст. 54 ГК РФ установлено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Согласно указанной норме (в ред. Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231 – ФЗ) требования к фирменному наименованию устанавливаются данным Кодексом и другими законами; права на фирменное наименование определяются в соответствии с правилами разд. VII данного Кодекса.

Раздел VII «Права на результаты интеллектуальной дея-

⁴² СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746.

тельности и средства индивидуализации» представляет собой часть четвертую ГК РФ. Требования к фирменному наименованию юридического лица, являющегося коммерческой организацией, установлены в ст. 1473 § 1 «Право на фирменное наименование» гл. 76 «Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий» данной главы. Именно в соответствии с Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, которым часть четвертая ГК РФ введена в действие, внесены изменения как в положения п. 4 ст. 54 части первой данного Кодекса, так и в положения п. 1 комментируемой статьи в целях приведения их в соответствие с нормами указанной ст. 1473. Следует отметить, что новая редакция п. 1 комментируемой статьи действует, как и часть четвертая ГК РФ, с 1 января 2008 г. Последствия несоответствия фирменного наименования общества новым требованиям предусмотрены в ст. 14 Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, согласно которой фирменные наименования юридических лиц, не соответствующие правилам § 1 гл. 76 части четвертой ГК РФ, подлежат приведению в соответствие с этими правилами при первом после 1 января 2008 г. изменении учредительных документов юридических лиц.

Как установлено в ст. 1473 ГК РФ:

юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учреди-

тельных документах и включается в ЕГРЮЛ при государственной регистрации юридического лица (п. 1);

фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности (п. 2);

юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов России и (или) иностранных языках. Фирменное наименование юридического лица на русском языке и языках народов России может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или соответственно в транскрипциях языков народов России, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица (п. 3).

Следует отметить, что требование об обязательности наличия фирменного наименования именно на русском языке основывается на положении ч. 1 ст. 68 Конституции РФ о том, что государственным языком России на всей ее территории является русский язык, а также согласуется с положениями Федерального закона от 1 июня 2005 г. № 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации»⁴³ и Закона

⁴³ СЗ РФ. 2005. № 23. Ст. 2199.

РФ от 25 октября 1991 г. № 1807-1 «О языках народов Российской Федерации» (название в ред. Федерального закона от 24 июля 1998 г. № 126-ФЗ)⁴⁴, устанавливающими обязательность использования государственного языка РФ в наименованиях организаций всех форм собственности.

В качестве примеров терминов и аббревиатур, которые не могут содержаться в фирменном наименовании юридического лица, следует указать на заимствования, представляющие собой обозначения аналогов хозяйственного общества: «Корпорейшн» (Corporation, сокр. Co., англ.), «Лимитед» или «Лтд» (Limited, сокр. Ltd., англ.), «ГмбХ» (Gesellschaft mit beschränkter Haftung, сокр. GmbH, нем.), «САРЛ» (Société à responsabilité limitée, сокр. SARL, франц.), «Сосьете» (Société anonyme, сокр. SA, франц.), а также трансформации на основе «Joint Stock Company» (сокр. JSC, англ.) и «Public Limited Company» (сокр. PLC, англ.) и т. п.

В соответствии с п. 4 ст. 1473 ГК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 8 ноября 2008 г. № 201-ФЗ⁴⁵) в фирменное наименование юридического лица не могут включаться: полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований; полные или сокращенные офици-

⁴⁴ Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 50. № 1740; СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3804.

⁴⁵ СЗ РФ. 2008. № 45. Ст. 5147.

альные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления; полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций; полные или сокращенные наименования общественных объединений; обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Там же предусмотрено, что включение в фирменное наименование юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, допускается по разрешению, выдаваемому в порядке, установленном Правительством РФ (соответствующим актом на текущий момент является постановление Правительства РФ от 8 декабря 2005 г. № 743 «О мерах по организации принятия Правительством Российской Федерации решений, предусмотренных Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 14 февраля 1992 г. № 2355-1»⁴⁶); в случае отзыва разрешения на включение в фирменное наименование юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, юридическое лицо в течение трех месяцев обязано внести соответствующие изменения в свои учредительные документы.

Как установлено в п. 5 ст. 1473 ГК РФ, в случае, если

⁴⁶ СЗ РФ. 2005. № 51. Ст. 5531.

фирменное наименование юридического лица не соответствует требованиям п. 3 или 4 данной статьи, то орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, вправе предъявить такому юридическому лицу иск о понуждении к изменению фирменного наименования.

Статья 7 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ) в отношении фирменного наименования кредитной организации предусматривает следующее:

кредитная организация должна иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Кредитная организация вправе иметь также полное фирменное наименование и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов России и (или) иностранных языках;

фирменное наименование кредитной организации на русском языке и языках народов России может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или в транскрипциях языков народов России, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму кредитной организации;

фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация»;

иные требования к фирменному наименованию кредит-

ной организации устанавливаются ГК РФ;

банк России при рассмотрении заявления о государственной регистрации кредитной организации обязан запретить использование фирменного наименования кредитной организации, если предполагаемое фирменное наименование уже содержится в Книге государственной регистрации кредитных организаций. Использование в фирменном наименовании кредитной организации слов «Россия», «Российская Федерация», «государственный», «федеральный» и «центральный», а также образованных на их основе слов и словосочетаний допускается в порядке, установленном федеральными законами;

ни одно юридическое лицо в России, за исключением юридического лица, получившего от Банка России лицензию на осуществление банковских операций, не может использовать в своем фирменном наименовании слова «банк», «кредитная организация» или иным образом указывать на то, что данное юридическое лицо имеет право на осуществление банковских операций.

Наименование (фирменное наименование) субъекта страхового дела – юридического лица согласно п. 3 ст. 4¹ Закона о страховом деле (здесь и далее в ред. Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 104–ФЗ⁴⁷) должно содержать: 1) указание на организационно-правовую форму субъекта страхового дела; 2) указание на вид деятельности субъекта страхового

⁴⁷ СЗРФ. 2005. № 30.4. I. Ст. 3115.

дела с использованием слов либо «страхование» и (или) «перестрахование», либо «взаимное страхование», либо «страховой брокер», а также производных от таких слов и словосочетаний; 3) обозначение, индивидуализирующее субъект страхового дела. В пункте 4 указанной статьи установлено, что субъект страхового дела – юридическое лицо не вправе использовать полностью обозначение, индивидуализирующее другой субъект страхового дела; указанное положение не распространяется на дочерние и зависимые общества субъекта страхового дела.

В соответствии с общей нормой п. 3 ст. 54 части первой ГК РФ наименование юридического лица указывается в его учредительных документах. Данная норма учтена в положении п. 2 ст. 12 комментируемого Закона, предусматривающем, что устав общества должен содержать полное и сокращенное фирменное наименование общества.

2—3. В общей норме п. 2 ст. 54 части первой ГК РФ в первоначальной редакции предусматривалось, что место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное. Соответственно данной норме в п. 2 комментируемой статьи в первоначальной редакции предусматривалось следующее: место нахождения общества определяется местом его государственной регистрации; учредительными документами общества может быть установлено, что ме-

стом нахождения общества является место постоянного нахождения его органов управления или основное место его деятельности. Наряду с этим в п. 3 комментируемой статьи было установлено, что общество должно иметь почтовый адрес, по которому с ним осуществляется связь, и обязано уведомлять органы, осуществляющие государственную регистрацию юридических лиц, об изменении своего почтового адреса.

Со вступлением в силу Закона о государственной регистрации юридических лиц (с 1 июля 2002 г.) в п. 1 его ст. 13 установлено, что государственная регистрация юридических лиц при их создании осуществляется регистрирующими органами по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. Данное положение Федеральным законом от 21 марта 2002 г. № 31 – ФЗ в целях создания единой системы законодательства, определяющего порядок и процедуру государственной регистрации юридических лиц, включено в п. 2 ст. 54 ГК РФ. При этом в данной норме императивно закреплено, что место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. В результате таких нововведений понятие «место нахождения юридического лица» приобрело новое содержание, прекратившее (по крайней мере, призванное пре-

кратить) практику использования таких понятий, как «юридический адрес» и «фактический адрес» юридического лица.

Соответственно этому тем же Федеральным законом от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ в комментируемую статью внесены изменения, в результате которых в п. 2 императивно установлено, что место нахождения общества определяется местом его государственной регистрации, а п. 3, посвященный почтовому адресу, исключен. В этой связи следует иметь в виду, что разъяснения, данные в п. 3 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 относительно определения места нахождения общества (в частности, при определении места исполнения денежных обязательств), указанных изменений не учитывают и утратили свою практическую значимость.

Установленная форма заявления о государственной регистрации юридического лица (о данной форме см. комментарий к ст. 13 Закона) предусматривает следующие реквизиты адреса юридического лица в России: почтовый индекс; субъект РФ; район; город; населенный пункт; улица (проспект, переулок и т. д.); номер дома (владение); корпус (строение); квартира (офис).

Следует отметить, что в соответствии с п. 23 Правил оказания услуг почтовой связи, утв. постановлением Правительства РФ от 15 апреля 2005 г. № 221⁴⁸, реквизиты адреса на

⁴⁸ СЗ РФ. 2005. № 17. Ст. 1556.

почтовых отправлений и бланках почтовых переводов денежных средств для юридического лица пишутся в следующем порядке: а) полное или краткое наименование; б) банковские реквизиты (для почтовых переводов, направляемых юридическому лицу или принимаемых от юридического лица); в) название улицы, номер дома, номер квартиры; г) название населенного пункта (города, поселка и т. п.); д) название района; е) название республики, края, области, автономного округа (области); ж) название страны (для международных почтовых отправлений); з) почтовый индекс.

В соответствии с общей нормой п. 3 ст. 54 части первой ГК РФ место нахождения юридического лица указывается в его учредительных документах. Данная норма учтена в положении п. 2 ст. 12 комментируемого Закона, предусматривающем, что устав общества должен содержать сведения о месте нахождения общества.

Статья 5. Филиалы и представительства общества

1. Общество может создавать филиалы и открывать представительства по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена уставом общества.

Создание обществом филиалов и открытие представительств на территории Российской Федерации осуществляются с соблюдением требований настоящего Федерального закона и иных федеральных законов, а за пределами территории Российской Федерации также в соответствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создаются филиалы или открываются представительства, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации.

2. Филиалом общества является его обособленное подразделение, расположенное вне места нахождения общества и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

3. Представительством общества является его обособленное подразделение, расположенное вне места нахождения общества, представляющее интересы

общества и осуществляющее их защиту.

4. Филиал и представительство общества не являются юридическими лицами и действуют на основании утвержденных обществом положений. Филиал и представительство наделяются имуществом создавшим их обществом.

Руководители филиалов и представительств общества назначаются обществом и действуют на основании его доверенности.

Филиалы и представительства общества осуществляют свою деятельность от имени создавшего их общества. Ответственность за деятельность филиала и представительства общества несет создавшее их общество.

5. Устав общества должен содержать сведения о его филиалах и представительствах. Сообщения об изменениях в уставе общества сведений о его филиалах и представительствах представляются в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц. Указанные изменения в уставе общества вступают в силу для третьих лиц с момента уведомления о таких изменениях органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц.

1. Комментируемая статья регламентирует создание обществом филиалов и открытие обществом представительств. Часть первая ГК РФ не содержит подобные нормы применительно к филиалам и представительствам ни об-

ществ в частности, ни хозяйственных товариществ и обществ в целом. Соответствующие вопросы урегулированы общими нормами ст. 55 данного Кодекса о филиалах и представительствах юридических лиц. На основании этих норм и закреплены положения комментируемой статьи, причем во многом в точности по аналогии с положениями ст. 5 Закона об АО о филиалах и представительствах акционерных обществ.

Как установлено в ч. 1 п. 1 комментируемой статьи, создание филиала или открытие представительства осуществляется по решению общего собрания участников общества, принятому большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если необходимость большего числа голосов для принятия такого решения не предусмотрена уставом общества. Постольку, поскольку согласно п. 5 данной статьи устав общества должен содержать сведения о его филиалах и представительствах, рассматриваемое положение соответствует норме п. 8 ст. 37 комментируемого Закона, устанавливающей, что решения по вопросам изменения устава общества принимаются большинством не менее двух третей голосов от общего числа голосов участников общества, если уставом общества не предусмотрена необходимость большего числа голосов для принятия такого решения.

Следует иметь в виду, что согласно подп. 7 нового п. 2.1 ст. 32 комментируемого Закона, введенного Законом 2008 г.

№ 312-ФЗ, создание филиалов и открытие представительств общества уставом общества может быть отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества. Кстати, в п. 5 ст. 12 Закона об АО (в ред. Федерального закона от 7 августа 2001 г. № 120-ФЗ⁴⁹) предусмотрено, что для внесения в устав акционерного общества изменений, связанных с созданием филиалов, открытием представительств акционерного общества и их ликвидацией, достаточно только решения совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества.

В части 2 п. 1 комментируемой статьи по аналогии с п. 1 ст. 5 Закона об АО установлено, что создание обществом филиалов и открытие обществом представительств осуществляются: на территории России – с соблюдением требований комментируемого Закона и иных федеральных законов; за пределами территории России – также в соответствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создаются филиалы или открываются представительства, если иное не предусмотрено международными договорами РФ.

Международные договоры РФ согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ являются составной частью ее правовой системы. Там же предусмотрено, что если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

⁴⁹ СЗРФ. 2001. № 33.4. I. Ст. 3423.

Порядок заключения, выполнения и прекращения международных договоров РФ определяет Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»⁵⁰. Согласно положениям названного Закона понятием международный договор РФ охватываются: международные договоры РФ, заключаемые с иностранными государствами, а также с международными организациями от имени России (межгосударственные договоры), от имени Правительства РФ (межправительственные договоры), от имени федеральных органов исполнительной власти (договоры межведомственного характера) (п. 2 ст. 1 и п. 2 ст. 3); международные договоры, в которых Россия является стороной в качестве государства – продолжателя СССР (п. 3 ст. 1); независимо от их вида и наименования (договор, соглашение, конвенция, протокол, обмен письмами или нотами, иные виды и наименования международных договоров) (ст. 2).

В соответствии с п. 3 ст. 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» положения официально опубликованных международных договоров России, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в России непосредственно. Там же установлено, что для осуществления иных положений международных договоров России принимаются соответствующие правовые акты. За разъяснениями данных

⁵⁰ СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

положений необходимо обращаться к п. 5 Постановления Пленума ВС РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия»⁵¹ и п. 3 Постановления Пленума ВС РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»⁵².

2—4. В положениях п. 2—4 комментируемой статьи применительно к представительствам и филиалам обществ воспроизведены и частично детализированы следующие общие нормы ст. 55 части первой ГК РФ о представительствах и филиалах юридических лиц:

представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту (п. 1);

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);

представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных

⁵¹ Российская газета. 1995. № 247.

⁵² Российская газета. 2003. № 244.

им положений. Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности (п. 3);

В пункте 20 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 даны следующие разъяснения в отношении применения п. 3 ст. 55 ГК РФ:

необходимо иметь в виду, что соответствующие полномочия руководителя филиала (представительства) должны быть удостоверены доверенностью и не могут основываться лишь на указаниях, содержащихся в учредительных документах юридического лица, положении о филиале (представительстве) и т. п., либо явствовать из обстановки, в которой действует руководитель филиала;

при разрешении спора, вытекающего из договора, подписанного руководителем филиала (представительства) от имени филиала и без ссылки на то, что договор заключен от имени юридического лица и по его доверенности, следует выяснить, имелись ли у руководителя филиала (представительства) на момент подписания договора соответствующие полномочия, выраженные в положении о филиале и доверенности. Сделки, совершенные руководителем филиала (представительства) при наличии таких полномочий, следует считать совершенными от имени юридического лица;

необходимо также учитывать, что руководитель филиала (представительства) вправе передоверить совершение действий, на которые он уполномочен доверенностью, другому

лицу с соблюдением правил, предусмотренных ст. 187 части первой ГК РФ.

Юридическим лицом является только само общество, но не его филиалы и представительства. Соответственно, согласно п. 2 ст. 2 комментируемого Закона приобретает и осуществляет имущественные и личные неимущественные права, несет обязанности, может быть истцом и ответчиком в суде только общество, а не его филиалы и представительства (см. комментарий к ст. 2 Закона). В развитие данного положения в п. 4 комментируемой статьи установлено, что филиал и представительство осуществляют деятельность от имени создавшего их общества, а также то, что ответственность за деятельность филиала и представительства несет создавшее их общество.

В соответствии с ч. 2 ст. 27 АПК РФ арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, а в случаях, предусмотренных данным Кодексом и иными федеральными законами, с участием России, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имею-

щих статуса индивидуального предпринимателя. Исходя из этого сохраняют актуальность разъяснения, данные в информационном письме Президиума ВАС РФ от 14 мая 1998 г. № 34 «О рассмотрении исков, вытекающих из деятельности обособленных подразделений юридических лиц»⁵³.

5. В пункте 3 ст. 55 части первой ГК РФ установлено, что представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица. На основании данной общей нормы в п. 5 комментируемой статьи закреплено, что устав общества должен содержать сведения о его филиалах и представительствах. Это правило не нашло своего непосредственного отражения в положениях п. 2 ст. 12 комментируемого Закона, устанавливающих требования к содержанию устава общества, но в указанной норме установлено, что устав общества должен содержать и иные сведения, предусмотренные данным Законом.

В соответствии с п. 3 ст. 52 ГК РФ изменения учредительных документов приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законом, – с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. В рамках изъятия, предусмотренного данной общей нормой, в п. 5 комментируемой статьи по аналогии с п. 6 ст. 5 Закона об АО установлено, что в случаях изменений в уставе об-

⁵³ ВВАСРФ. 1998. № 7.

щества сведений о его филиалах и представительствах в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, представляются только сообщения о таких изменениях и что указанные изменения в уставе общества вступают в силу для третьих лиц с момента уведомления о таких изменениях органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц.

Уведомление о внесении изменений в учредительные документы юридического лица в таких случаях регламентировано ст. 19 Закона о государственной регистрации юридических лиц, согласно п. 1 которой в случаях, установленных федеральными законами, юридическое лицо представляет в регистрирующий орган по месту своего нахождения подписанное заявителем уведомление о внесении изменений в учредительные документы, решение о внесении изменений в учредительные документы и изменения. Форма Уведомления о внесении изменений в учредительные документы юридического лица (форма № Р13002) утверждена постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей» (наименование в ред. постановления Правительства РФ от 16 октября 2003 г. № 630)⁵⁴. Порядок заполнения данной формы приведен в ч. VII Ме-

⁵⁴ СЗ РФ. 2002. № 26. Ст. 2586; 2003. № 43. Ст. 4238.

тодических разъяснений по порядку заполнения форм документов, используемых при государственной регистрации юридического лица, утв. приказом ФНС России от 1 ноября 2004 г. № САЭ-3-09/16@⁵⁵ (однако данный порядок не учитывает изменений, внесенных в указанное постановление Правительства РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 19 Закона о государственной регистрации юридических лиц (в ред. Федерального закона от 23 июня 2003 г. № 76-ФЗ) при внесении изменений в учредительные документы юридического лица регистрирующий орган в срок не более чем пять дней с момента получения указанного уведомления вносит соответствующую запись в ЕГРЮЛ, о чем в письменной форме сообщает юридическому лицу. В пункте 3 указанной статьи с учетом в том числе норм п. 5 комментируемой статьи и п. 6 ст. 5 Закона об АО указано, что в случаях, предусмотренных федеральными законами, изменения, внесенные в учредительные документы, приобретают силу для третьих лиц с момента уведомления регистрирующего органа о таких изменениях.

Необходимо иметь в виду, что для целей законодательства о налогах и сборах понятие обособленного подразделения организации используется в ином значении, нежели для целей гражданского законодательства. Так, согласно п. 2 ст. 11 части первой НК РФ (в ред. Федерального зако-

⁵⁵ Российская газета. 2004. № 289.

на от 9 июля 1999 г. № 154-ФЗ⁵⁶) для целей данного Кодекса обособленное подразделение организации – это любое территориально обособленное от нее подразделение, по месту нахождения которого оборудованы стационарные рабочие места; признание обособленного подразделения организации таковым производится независимо от того, отражено или не отражено его создание в учредительных или иных организационно-распорядительных документах организации, и от полномочий, которыми наделяется указанное подразделение; при этом рабочее место считается стационарным, если оно создается на срок более одного месяца.

В постановлении Президиума ВАС РФ от 8 июля 2003 г. № 2235/03 по делу № А45-6113/02-СА23/194⁵⁷ отмечено, что признание обособленного подразделения организации таковым осуществляется при наличии признаков, предусмотренных п. 2 ст. 11 НК РФ, независимо от вида деятельности, осуществляемой данным подразделением (до налоговых органов постановление доведено письмом МНС России от 29 декабря 2003 г. № ШС-6-14/1377⁵⁸). По мнению МНС России, выраженному в письме от 29 апреля 2004 г. № 09-3-02/1912⁵⁹, одно рабочее место для целей данного Кодекса признается обособленным подразделением.

⁵⁶ СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3487.

⁵⁷ ВВАСРФ. 2003. № 12.

⁵⁸ СПС.

⁵⁹ Экономика и жизнь. 2004. № 29.

В соответствии с подп. 3 п. 2 ст. 23 части первой НК РФ (здесь и далее в ред. Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 137-ФЗ) налогоплательщики-организации обязаны письменно сообщать в налоговый орган по месту своего нахождения обо всех обособленных подразделениях, созданных на территории России, в течение одного месяца со дня создания обособленного подразделения или прекращения деятельности организации через обособленное подразделение (закрытия обособленного подразделения). Форма № С-09-3 «Сообщение о создании (закрытии) на территории Российской Федерации обособленного подразделения» утверждена приказом ФНС России от 17 января 2008 г. № ММ-3-09/11@ «Об утверждении форм сообщений налогоплательщиками сведений, предусмотренных пунктами 2, 3 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации».

Как установлено в п. 4 ст. 83 части первой НК РФ: при осуществлении организацией деятельности в России через обособленное подразделение заявление о постановке на учет такой организации подается в течение одного месяца со дня создания обособленного подразделения в налоговый орган по месту нахождения этого обособленного подразделения, если указанная организация не состоит на учете по основаниям, предусмотренным данным Кодексом, в налоговых органах на территории муниципального образования, в котором создано это обособленное подразделение;

в иных случаях постановка на учет организации в налого-

вых органах по месту нахождения ее обособленных подразделений осуществляется налоговыми органами на основании сообщений в письменной форме, представляемых этой организацией в соответствии с п. 2 ст. 23 данного Кодекса;

в случае если несколько обособленных подразделений организации находятся в одном муниципальном образовании на территориях, подведомственных разным налоговым органам, постановка организации на учет может быть осуществлена налоговым органом по месту нахождения одного из ее обособленных подразделений, определяемым организацией самостоятельно.

Порядок постановки на учет и снятия с учета организаций определен в ст. 84 НК РФ, согласно п. 1 которой постановка на учет организации по месту нахождения ее обособленного подразделения осуществляется на основании заявления; при подаче заявления о постановке на учет организации по месту нахождения ее обособленного подразделения организация одновременно с заявлением о постановке на учет представляет в одном экземпляре копии заверенных в установленном порядке свидетельства о постановке на учет в налоговом органе организации по месту ее нахождения, документов, подтверждающих создание обособленного подразделения. В пункте 5 указанной статьи предусмотрено, что в случае принятия организацией решения о прекращении деятельности (закрытии) своего обособленного подразделения снятие с учета организации по месту нахождения

этого обособленного подразделения осуществляется налоговым органом по заявлению налогоплательщика в течение 10 дней со дня подачи такого заявления, но не ранее окончания выездной налоговой проверки в случае ее проведения. Формы документов, используемых при постановке на учет и снятии с учета российских организаций, утверждены приказом ФНС России от 1 декабря 2006 г. № САЭ-3-09/826@ «Об утверждении форм документов, используемых при постановке на учет и снятии с учета российских организаций и физических лиц»⁶⁰ (в последующем вносились изменения).

Кредитная организация согласно ч. 5 ст. 22 Закона о банках открывает на территории Российской Федерации филиалы и представительства с момента уведомления Банка России. Там же предусмотрено, что в уведомлении указываются почтовый адрес филиала (представительства), его полномочия и функции, сведения о руководителях, масштабы и характер планируемых операций, а также представляются оттиск его печати и образцы подписей его руководителей.

Указанная статья регламентирует открытие или создание кредитной организацией не только филиалов и представительств, но и внутренних структурных подразделений. Так, согласно ч. 8—10 этой статьи:

внутренним структурным подразделением кредитной организации (ее филиала) является ее (его) подразделение, расположенное вне места нахождения кредитной организа-

⁶⁰ Российская газета. 2007. № 4.

ции (ее филиала) и осуществляющее от ее имени банковские операции, перечень которых установлен нормативными актами Банка России, в рамках лицензии Банка России, выданной кредитной организации (положения о филиале кредитной организации);

кредитные организации (их филиалы) вправе открывать внутренние структурные подразделения вне мест нахождения кредитных организаций (их филиалов) в формах и порядке, которые установлены нормативными актами Банка России;

полномочие филиала кредитной организации на принятие решения об открытии внутреннего структурного подразделения должно быть предусмотрено положением о филиале кредитной организации.

Основным актом, о котором идет речь, является Инструкция Банка России от 14 января 2004 г. № 109-И «О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций»⁶¹ (в ред. последующих изменений), содержащая раздел II «Открытие (закрытие) подразделений кредитной организации (филиала) на территории Российской Федерации».

В части 1 ст. 35 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 28 февраля 2009 г. № 28-ФЗ⁶²) предусмотрено,

⁶¹ ВБР. 2004. № 15.

⁶² СЗ РФ. 2009. № 9. Ст. 1043.

что кредитная организация, имеющая генеральную лицензию, может с разрешения Банка России создавать на территории иностранного государства филиалы и после уведомления Банка России – представительства. Согласно ч. 3 указанной статьи Банк России не позднее трехмесячного срока с момента получения соответствующего ходатайства сообщает заявителю в письменной форме о своем решении – согласии или отказе; отказ должен быть мотивирован; в случае если Банк России не сообщил о принятом решении в течение указанного срока, соответствующее разрешение Банка России считается полученным. Особенности регулирования деятельности банков, создающих и имеющих филиалы, расположенные на территории иностранного государства, определяет Инструкция Банка России от 24 августа 1998 г. № 76-И «Об особенностях регулирования деятельности банков, создающих и имеющих филиалы на территории иностранного государства»⁶³ (в ред. последующих изменений). В отношении порядка создания кредитными организациями представительств на территории иностранных государств Банком России лишь направлялось письмо от 2 февраля 1999 г. № 48-Т «Разъяснения отдельных вопросов о порядке открытия представительств кредитных организаций за рубежом»⁶⁴.

Применительно к открытию филиалов страховыми орга-

⁶³ ВБР. 1998. № 63.

⁶⁴ ВБР. 1999. № 9.

низациями Закон о страховом деле предусматривает единственную особенность: в п. 4 его ст. 6 (в ред. Федерального закона от 7 марта 2005 г. № 12-ФЗ⁶⁵) страховые организации, являющиеся дочерними обществами по отношению к иностранным инвесторам (основным организациям) либо имеющие долю иностранных инвесторов в своем уставном капитале более 49 %, могут открывать свои филиалы на территории Российской Федерации после получения на то предварительного разрешения органа страхового надзора; в указанном предварительном разрешении отказывается, если превышен размер (квота) участия иностранного капитала в страховых организациях России, указанный в п. 3 данной статьи.

⁶⁵ СЗРФ. 2005. № 10. Ст. 760.

Статья 6. Дочерние и зависимые общества

1. Общество может иметь дочерние и зависимые хозяйственные общества с правами юридического лица, созданные на территории Российской Федерации в соответствии с настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами, а за пределами территории Российской Федерации также в соответствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создано дочернее или зависимое хозяйственное общество, если иное не предусмотрено международными договорами Российской Федерации.

2. 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.

3. Дочернее общество не отвечает по долгам основного хозяйственного общества (товарищества).

Основное хозяйственное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным

последним во исполнение таких указаний.

В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного хозяйственного общества (товарищества) последнее несет при недостаточности имущества дочернего общества субсидиарную ответственность по его долгам.

Участники дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, причиненных по его вине дочернему обществу.

4. Общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) хозяйственное общество имеет более двадцати процентов уставного капитала первого общества.

Общество, которое приобрело более двадцати процентов голосующих акций акционерного общества или более двадцати процентов уставного капитала другого общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц.

1. В комментируемой статье регламентированы особенности деятельности дочерних и зависимых обществ, основным, преобладающим или участвующим для которых является общество с ограниченной ответственностью. Положения данной статьи основаны на нормах ст. 105 «Дочернее хозяйственное общество» и 106 «Зависимое хозяйственное общество» части первой ГК РФ, причем во многом в точно-

сти по аналогии с положениями ст. 6 Закона об АО о дочерних и зависимых обществах, основным, преобладающим или участвующим для которых является акционерное общество.

В части 1 п. 1 комментируемой статьи по аналогии с п. 1 ст. 6 Закона об АО предусмотрено, что общество может иметь дочерние и зависимые хозяйственные общества с правами юридического лица, созданные: на территории России – в соответствии с комментируемым Законом и иными федеральными законами; за пределами территории России – также в соответствии с законодательством иностранного государства, на территории которого создаются филиалы или открываются представительства, если иное не предусмотрено международными договорами РФ.

Как уже говорилось (см. комментарий к ст. 5 Закона), международные договоры РФ согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ являются составной частью ее правовой системы. Там же предусмотрено, что если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Порядок заключения, выполнения и прекращения международных договоров РФ определяет Федеральный закон «О международных договорах Российской Федерации».

В части 2 ст. 35 Закона о банках (в ред. Федерального закона от 28 февраля 2009 г. № 28-ФЗ) предусмотрено, что кредитная организация, имеющая генеральную лицензию, может с разрешения и в соответствии с требованиями

Банка России иметь на территории иностранного государства дочерние организации. Согласно ч. 3 указанной статьи Банк России не позднее трехмесячного срока с момента получения соответствующего ходатайства сообщает заявителю в письменной форме о своем решении – согласии или отказе; отказ должен быть мотивирован; в случае если Банк России не сообщил о принятом решении в течение указанного срока, соответствующее разрешение Банка России считается полученным. Порядок выдачи Банком России разрешений кредитным организациям на учреждение дочерних организаций на территории иностранных государств и приобретение статуса основного общества в отношении действующих юридических лиц – нерезидентов устанавливает Положение Банка России от 4 июля 2006 г. № 290-П «О порядке выдачи Банком России кредитным организациям разрешений, предоставляющих возможность иметь на территории иностранного государства дочерние организации»⁶⁶ (в ред. последующих изменений).

2. Пункт 2 комментируемой статьи воспроизводит положение п. 1 ст. 105 части первой ГК РФ, согласно которому 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 та-

⁶⁶ ВБР. 2006. № 47.

ким обществом.

Ранее основное и дочерние общества могли образовывать финансово-промышленную группу, правовые основы создания которых, деятельности и ликвидации в России устанавливались Федеральным законом от 30 ноября 1995 г. № 190-ФЗ «О финансово-промышленных группах»⁶⁷. Однако названный Закон в соответствии с Федеральным законом от 22 июня 2007 г. № 115-ФЗ⁶⁸ признан утратившим силу, в том числе и по причине того, что участники финансово-промышленной группы регистрируются как отдельные юридические лица в соответствии с Законом о государственной регистрации юридических лиц, а функция по ведению государственного реестра финансово-промышленных групп в 2004 г. признана избыточной и отменена в соответствии с решениями Правительственной комиссии по проведению административной реформы.

3. В положениях п. 3 комментируемой статьи воспроизведены и детализированы нормы п. 2 и 3 ст. 105 части первой ГК РФ, в соответствии с которыми:

дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества) (ч. 1 п. 2);

основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с до-

⁶⁷ СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4697.

⁶⁸ СЗ РФ. 2007. № 26. Ст. 3088.

черным обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний (ч. 2 п. 2);

в случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам (ч. 3 п. 2);

участники (акционеры) дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, причиненных по его вине дочернему обществу, если иное не установлено законами о хозяйственных обществах (п. 3).

С учетом приведенного положения ч. 2 п. 2 ст. 105 ГК РФ в п. 31 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 разъяснено, что оба юридических лица привлекаются по таким делам в качестве соответчиков в порядке, установленном процессуальным законодательством; при этом необходимо иметь в виду, что взаимоотношения двух хозяйственных обществ могут рассматриваться как взаимоотношения основного и дочернего общества, в том числе и применительно к отдельной конкретной сделке, в случаях, когда основное общество (товарищество) имеет возможность определять решения, принимаемые дочерним обществом, либо давать обязательные для него указания.

Постольку, поскольку положения п. 3 комментируемой статьи аналогичны положениям п. 3 ст. 6 Закона об АО, следует иметь в виду, что в п. 28 Постановления Пленума ВАС

РФ от 18 ноября

2003 г. № 19 даны следующие разъяснения в отношении ответственности основного общества по обязательствам (долгам) дочернего общества:

при разрешении споров, связанных с привлечением акционерных обществ к ответственности по обязательствам (долгам) дочерних обществ, необходимо руководствоваться п. 2 ст. 105 ГК РФ и п. 3 ст. 6 Закона об АО;

согласно этим нормам основное общество, имеющее право давать дочернему обществу обязательные для него указания, в том числе по договору с ним, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний. Основное общество может быть привлечено к субсидиарной ответственности по долгам дочернего общества, если по его вине наступит несостоятельность (банкротство) дочернего общества;

согласно ст. 6 Закона об АО ответственность основного общества по долгам дочернего общества в случаях несостоятельности (банкротства) последнего, а также причинения убытков дочернему обществу может наступать лишь при наличии вины основного общества (ст. 401 ГК РФ).

Следует также отметить, что согласно правовой позиции, изложенной в определении КС РФ от 15 ноября 2007 г. № 846-0-0⁶⁹, положения п. 3 ст. 6 Закона об АО, регулирующие такие отношения между основным и дочерним обще-

⁶⁹ СПС.

ствами, которые позволяют основному обществу влиять на деятельность дочернего общества при определенных обстоятельствах, направлены на защиту интересов дочернего общества от произвольных указаний основного общества и не могут рассматриваться как нарушающие конституционные права и свободы: для привлечения основного общества к субсидиарной ответственности наличие формально закрепленного за ним права влиять на деятельность дочернего общества может не иметь решающего значения, поскольку абз. 3 п. 3 ст. 6 Закона об АО исходит из необходимости закрепления и возможности использования указанного права, а также наличия вины основного общества.

О понятии солидарной ответственности см. комментарий к ст. 2 Закона, а о понятии субсидиарной ответственности и вины – комментарий к ст. 3 Закона.

4. Пункт 4 комментируемой статьи воспроизводит и детализирует положения ст. 106 части первой ГК РФ о зависимом хозяйственном обществе: хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20 % голосующих акций акционерного общества или 20 % уставного капитала общества с ограниченной ответственностью (п. 1); хозяйственное общество, которое приобрело более 20 % голосующих акций акционерного общества или 20 % уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно публиковать сведения об этом в порядке, предусмотренном

законами о хозяйственных обществах (п. 2). В пункте 3 указанной статьи Кодекса также установлено, что пределы взаимного участия хозяйственных обществ в уставных капиталах друг друга и число голосов, которыми одно из таких обществ может пользоваться на общем собрании участников или акционеров другого общества, определяются законом. Однако данное положение развитие в нормах комментируемого Закона не получило.

На основании приведенного положения п. 2 ст. 106 ГК РФ в п. 4 комментируемой статьи определено, что общество, которое приобрело более 20 % голосующих акций акционерного общества или более 20 % уставного капитала другого общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц.

В этой связи, а также предвзято рассматривая другие нормы комментируемого Закона, следует отметить, что приказом ФНС России от 16 июня 2006 г. № САЭ-3-09/355@ «Об обеспечении публикации и издания сведений о государственной регистрации юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной регистрации»⁷⁰ в целях реализации положений Закона о государственной регистрации юридических лиц в части обеспечения публикации сведений, содержащихся в ЕГРЮЛ,

⁷⁰ БНАФОИВ. 2006. № 28.

установлено, что сведения, содержащиеся в ЕГРЮЛ и предназначенные для публикации, размещаются в сети Интернет на сайте ФНС России (адрес сайта: www.nalog.ru). Там же установлено, что указанные сведения, а также иные сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с законодательством РФ о государственной регистрации, публикуются в журнале «Вестник государственной регистрации».

Названным приказом ФНС России от 16 июня 2006 г. № САЭ-3-09/355@ также утвержден следующий состав сведений, публикуемых в журнале «Вестник государственной регистрации»:

1) сведения, содержащиеся в ЕГРЮЛ, предоставляемые для публикации в журнале «Вестник государственной регистрации»:

сведения о создании юридических лиц – сведения о государственной регистрации юридических лиц при их создании; сведения о государственной регистрации юридических лиц, создаваемых путем реорганизации; сведения о внесении в ЕГРЮЛ сведений о юридических лицах, зарегистрированных до 1 июля 2002 г.;

сведения о прекращении деятельности юридических лиц – сведения о начале процесса ликвидации юридических лиц; сведения о государственной регистрации юридических лиц в связи с их ликвидацией; сведения о прекращении деятельности юридических лиц в связи с реорганизацией; сведения о прекращении деятельности юридических лиц по иным ос-

нованиям; сведения об исключении из ЕГРЮЛ недействующих юридических лиц;

2) сведения о принятых решениях о предстоящем исключении недействующих юридических лиц из ЕГРЮЛ:

сведения о принятом решении о предстоящем исключении недействующего юридического лица из ЕГРЮЛ, направляемые регистрирующими органами для публикации в журнале «Вестник государственной регистрации»:

сведения о порядке и сроках направления заявлений недействующим юридическим лицом, кредиторами или иными лицами, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с исключением недействующего юридического лица из ЕГРЮЛ.

Следует также отметить, что акционерное общество, которое приобрело более 20 % голосующих акций общества, согласно п. 4 ст. 6 Закона об АО (в ред. Федерального закона от 7 августа 2001 г. № 120-ФЗ) обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в порядке, определяемом федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг и федеральным антимонопольным органом. Соответствующим актом является Положение о раскрытии информации эмитентами эмиссионных ценных бумаг, утв. приказом ФСФР России от 10 октября 2006 г. № 06-117/пз-н⁷¹.

Необходимо иметь в виду, что антимонопольным законодательством установлен ряд требований к совершению сде-

⁷¹ БНАФОИВ. 2007. № 4.

лок по приобретению голосующих акций акционерного общества и долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью.

Так, в ст. 28 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»⁷² определены сделки с акциями и долями, которые осуществляются с предварительного согласия антимонопольного органа в случае если суммарная стоимость активов по последним балансам лиц (групп лиц), приобретающих акции (доли), права и (или) имущество, и лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются, превышает 3 млрд руб. или если их суммарная выручка от реализации товаров за последний календарный год превышает 6 млрд руб. и при этом стоимость активов по последнему балансу лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого и (или) права в отношении которого приобретаются, превышает 150 млн руб. либо если одно из указанных лиц включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35 %.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 30 названного Закона антимонопольный орган должен быть уведомлен лицами, приобретающими акции (доли) (за исключением акций (долей) финансовых организаций), об осуществлении сделок, иных действий, указанных в ст. 28 данного Закона, если суммар-

⁷² СЗ РФ. 2006. № 31. Ч. I. Ст. 3434.

ная стоимость активов по последнему балансу или суммарная выручка от реализации товаров лиц (группы лиц), указанных в ст. 28 данного Закона, за календарный год, предшествующий году осуществления таких сделок, иных действий, превышает 200 млн руб. и при этом суммарная стоимость активов по последнему балансу лица (группы лиц), акции (доли) и (или) имущество которого приобретаются или в отношении которого приобретаются права, превышает 30 млн руб. либо если одно из таких лиц включено в реестр, – не позднее чем через 45 дней после даты осуществления таких сделок, иных действий.

В статье 29 Федерального закона «О защите конкуренции» определены сделки с акциями и долями финансовой организации, которые осуществляются с предварительного согласия антимонопольного органа в случае, если стоимость активов по последнему балансу финансовой организации превышает величину, установленную Правительством РФ (при осуществлении сделок с акциями (долями) кредитной организации такая величина устанавливается Правительством РФ по согласованию с Банком России).

Постановлением Правительства РФ от 30 мая 2007 г. № 334 «Об установлении величин активов финансовых организаций (за исключением кредитных организаций) и совокупной доли финансовых организаций (за исключением кредитных организаций) на товарном рынке в целях осуществ-

ления антимонопольного контроля»⁷³ установлены следующие величины активов финансовых организаций по бухгалтерским балансам на последнюю отчетную дату, предшествующую дате подачи ходатайства, при превышении которых требуется получение предварительного согласия антимонопольного органа на совершение сделок и действий, предусмотренных гл. 7 Федерального закона «О защите конкуренции»:

⁷³ СЗ РФ. 2007. № 23. Ст. 2799.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

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

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