

Министерство образования Российской Федерации
Владимирский государственный университет

**Методические указания
для студентов заочного отделения
по дисциплине
“Хозяйственное право”**

Составитель: ассистент кафедры менеджмента
Блинова Н.В.

Владимир 2003

ББК 67.623
УДК 347.4

Данное пособие подготовлено на основе учебного пособия: Круглова Н.Ю.

“Хозяйственное право”

Пособие содержит основы правового регулирования производственно- хозяйственной деятельности предприятия и хозяйственных отношений по всем функциям предприятий (объединений) различных форм собственности и стадиям жизненного цикла продукции (технологии).

Содержание

Глава 1. Хозяйственное право в механизме управления рыночной экономикой.	6
1.1. Комплексный характер хозяйственного права.	6
1.2. Принципы и источники хозяйственного права.	9
Глава 2. Субъекты хозяйственных отношений. Организационно правовые формы предприятий.	12
2.1. Субъекты хозяйственных отношений. Возникновение и защита их гражданских прав и обязанностей.	12
2.2. Организационно правовые формы и особенности способа действия предприятий.	14
Глава 3. Вещные и обязательственные права в хозяйственных правоотношениях.	24
3.1. Право собственности и другие вещные права.	24
3.2. Обязательственное право в хозяйственных правоотношениях.	28
3.3. Сделка и договор как основа хозяйственных обязательств.	34
3.4. Доверительное управление имуществом.	41
Глава 4. Акционерное право. Правовое регулирование организации и деятельности акционерных обществ и объединений.	44
4.1. Особенности предмета и метода акционерного права.	44
4.2. Акционерное общество.	44
4.3. Особенности правового положения и перспективы создания и развития народных предприятий.	52
Глава 5. Правовое регулирование внутрифирменной деятельности.	54
5.1. Понятие и основные положения корпоративного права.	54
5.2. Корпоративные правовые нормы в уставе акционерного общества.	55
Глава 6. Правовое регулирование производственной деятельности	56

6.1. Регулирование производственной деятельности посредством стандартизации.	56
6.2. Правовые основы и стратегия сертификации продукции	60
Глава 7. Правовое регулирование реализации товаров и торгового оборота производственных активов предприятия.	62
7.1. Купля продажа	62
7.2. Поставка товаров.	65
7.3. Торговый оборот производственных активов предприятия.	66
7.4. Правовые основы биржевой торговли.	70
7.5. Правовое регулирование отношений в области рекламы.	71
Глава 8. Правовое регулирование научно-технического развития производства.	73
8.1. Государственная научно-техническая политика и правовое регулирование отношений в области научной и научно-технической деятельности.	73
8.2. Договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.	75
8.3. Патентование и лицензирование объектов промышленной собственности.	76
Глава 9. Правовые и экономические основы инвестиционной деятельности.	85
9.1. Понятие капитала и инвестиций.	85
9.2. Механизмы инвестирования в развитие производства.	88
9.3. Правовые основы инвестиционной деятельности.	90
9.4. Правовое регулирование иностранных инвестиций.	91
Глава 10. Экономико-правовое регулирование производственно-хозяйственной деятельности.	93
10.1. Заемные и кредитные отношения	93
10.2. Вексельные отношения.	95

10.3. Правовые и организационно-правовые особенности лизинга.	95
10.4. Складское свидетельство.	99
10.5. Регулирование имущественного страхования.	100
Глава 11. Правовые основы предупреждения несостоятельности и процедуры банкротства.	101
11.1. Признаки несостоятельности (банкротства).	101
11.2. Участники дела о банкротстве.	101
11.3. Причины банкротства и способы его предупреждения.	102
Глава 12. Правовые меры поддержки конкуренции и ограничения монополистической деятельности.	105
Глава 13. Правовые основы налоговой системы.	106
13.1. Налог как экономическая и правовая категория.	106
13.2. Законодательство о налогах и сборах.	107
13.3. Правовая база налоговой системы.	108
Литература	110

Глава 1

Хозяйственное право в механизме управления рыночной экономикой

1.1. Комплексный характер хозяйственного права

В существующей системе права в нашей стране не выделено хозяйственное право. Оно формируется из норм различных отраслей права, преимущественно таких, как гражданское, трудовое, земельное и таможенное, а также из обособленных элементов хозяйственного права, регулирующих хозяйственные правоотношения. Ряд подотраслей и институтов права одновременно принадлежит как соответствующей отрасли права, так и комплексному хозяйственному праву (например, акционерное право в составе гражданского права, арбитражное процессуальное право в составе процессуального права и т.п.).

В последнее время с развитием предпринимательства образуются новые отрасли различных отраслей права, нормы которых распространяются на специфические области деятельности. Таково, например, коммерческое право, совокупность норм которого образуется преимущественно из норм хозяйственного и финансового отраслей права, а также их специфических правовых норм, характерных для правоотношений участников коммерческой деятельности.

Каждая отрасль и подотрасль права должны иметь системообразующий правовой акт (кодекс), вокруг которого складывается вся система соответствующей отрасли (подотрасли права). В Гражданском праве это гражданский кодекс, в трудовом праве – трудовой кодекс, в таможенном праве – таможенный кодекс и т.д. Хозяйственное право не имеет своего системообразующего правового акта, что затрудняет формирование данной отрасли права как системы правовых норм хозяйственной деятельности. Не имеют своих системообразующих

правовых актов и подотрасли хозяйственного права, формирование которых целесообразно осуществлять по функциям деятельности предприятия.

Образование хозяйственного права как комплекса правовых норм, формируемого из норм различных отраслей права, иллюстрируется рисунком 1.1.

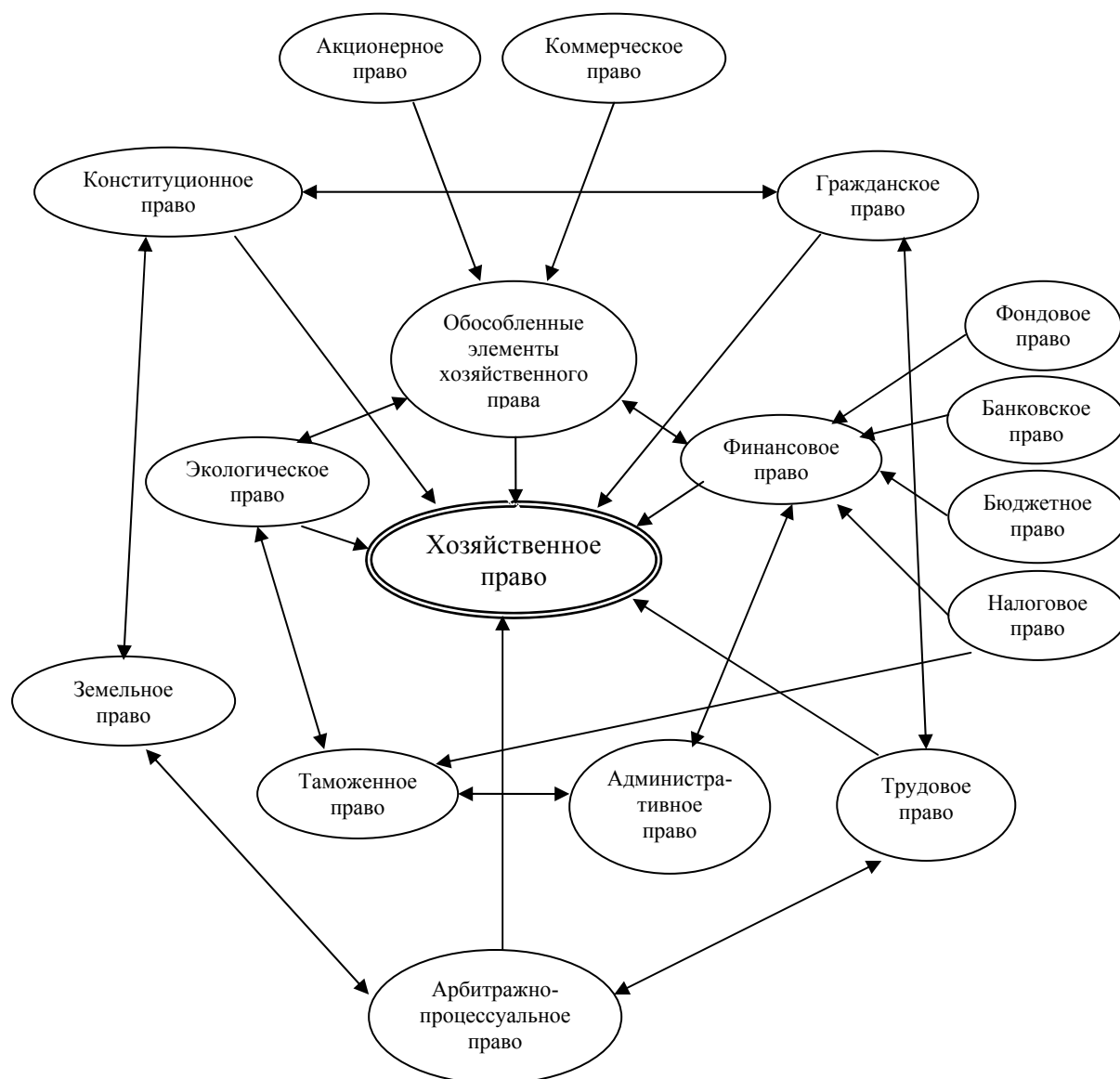


Рис. 1.1. Хозяйственное право как комплекс правовых норм, формируемый из норм отраслей права

Краткие характеристики системы права и ее подсистем

– отраслей права

Под системой понимается сложноорганизованная совокупность элементов, объединенных разнообразными связями и взаимоотношениями, преследующая достижение определенных целей.

Под системой права понимается исторически сложившаяся и развивающаяся совокупность норм, институтов и отраслей (подсистем) права, определяемых характером регулируемых общественных отношений и их развитием.

Ведущей отраслью права является *государственное, или конституционное право*. Оно включает правовые нормы и институты, регулирующие устройство государства, принципы и функции деятельности органов, закрепляет права, свободы и обязанности государства и личности, порядок избрания представительных органов власти и т.д. Эти нормы находят свое выражение в Конституции.

Гражданское право – отрасль права, нормы которой регулируют товарно-денежные отношения и связанные с ними личные неимущественные отношения (защита чести и достоинства, купля-продажа, право собственности, поставки, авторские, наследственные и изобретательные отношения).

Финансовое право – совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся в процессе финансовой деятельности государства (накопление, распределение и перераспределение денежных средств государственными и иными органами).

В финансовом праве могут быть выделены следующие подотрасли: бюджетное право, налоговое право, банковское право, фондовое право. Последнее входит в состав коммерческого права.

Фондовое право – совокупность правовых норм, регулирующих отношения, складывающиеся на рынке ценных бумаг (фондовом рынке).

Административное право – регулирует общественные отношения, возникающие в процессе государственного управления, в процессе организации и исполнительно-распорядительной деятельности органов государственного управления.

Трудовое право – отрасль права, регулирующая труд рабочих и служащих на предприятиях, в учреждениях, организациях и иных юридических лицах.

Таможенное право – комплексная отрасль права, представляющая собой совокупность правовых норм и правовых институтов, регулирующих отношения в сфере таможенного дела.

Земельное право – отрасль права, регулирующая земельные отношения в целях обеспечения в интересах настоящего и будущих поколений научно обоснованного, рационального и эффективного использования и охраны земель.

Экологическое право – система норм, регулирующих общественные отношения, направленные на сохранение, восстановление и улучшение благоприятных природных условий, охрану окружающей среды. Подотрасли – лесное, водное, горное и др.

Арбитражное процессуальное право – отрасль права, устанавливающая порядок разрешения арбитражным судом хозяйственных споров, совокупность норм и правовых институтов, определяющих права и обязанности органов правосудия, истцов, ответчиков и других участников арбитражного процесса.

1.2. Принципы и источники хозяйственного права

Принципы хозяйственного права – его основополагающие начала – распространяются на весь комплекс правовых норм, обеспечивающих

регулирование хозяйственной деятельности. Для данной отрасли права характерны следующие принципы:

1) Принцип целенаправленности воздействия на достижение обоюдных интересов в результате хозяйственной деятельности субъектов хозяйственных правоотношений.

2) Принцип равноправия субъектов хозяйственных правоотношений независимо от уровня, который они занимают в хозяйственном комплексе.

3) Принцип экономической свободы и поощрения предпринимательского поведения хозяйственных организаций.

4) Принцип поощрения добросовестной конкуренции и защиты от монополизма и недобросовестной конкуренции.

5) Принцип комплексности государственного воздействия на хозяйственные отношения путем сочетания экономических, организационно-административных и политических механизмов, позволяющих целенаправить мотивацию деятельности различных социальных групп на достижение общественно необходимых хозяйственных результатов.

6) Принцип законности.

Под источником права понимается государственная воля, выраженная в акте компетентного государственного органа. Этими актами в хозяйственном праве являются:

- Конституция РФ – главный источник всей системы права;
- Кодексы РФ;
- Федеральные законы РФ – основной вид источника;
- Указы Президента РФ, издаваемые в дополнение или развитие законов при наличии в них пробелов и при необходимости оперативного установления правовых норм;

- Постановления Правительства РФ, издаваемые в пределах его компетенции в развитие и исполнение законов;
- Государственные стандарты на продукцию, услуги, строительные объекты, устанавливаемые Госстандартом и другими компетентными органами;
- Акты министерств и ведомств, направленные на выполнение законов, указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ;
- Акты региональных органов власти и управления, издаваемые в пределах их компетенции в соответствии с разграничением полномочий между РФ и субъектами РФ;
- Акты местных органов власти и управления, имеющих хозяйственно-правовое содержание.

В правовой системе действует принцип непротиворечивости: правовые акты органов власти и управления нижестоящего уровня не должны противоречить соответствующим правовым актам органов вышестоящего уровня. В противном случае действует правовой акт вышестоящего уровня.

Постановления Пленумов Верховного суда РФ и Высшего арбитражного суда РФ по вопросам хозяйственного права не являются источниками права и служат руководством по правильному и единообразному применению судами соответствующих законов и других правовых актов.

Глава 2

Субъекты хозяйственных отношений.

Организационно-правовые формы предприятий

2.1. Субъекты хозяйственных отношений.

Возникновение и защита их гражданских прав и обязанностей

Субъектами (участниками) регулируемых нормами права хозяйственных отношений являются граждане и юридические лица, осуществляющие хозяйственную деятельность, а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования. Эти отношения регулируются преимущественно гражданским, административным и финансовым законодательством.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Оно определяет правовое положение участников гражданского (хозяйственного) оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на интеллектуальную собственность, регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии и имущественной самостоятельности их участников. Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием.

Права и обязанности сторон в хозяйственных отношениях, регулируемых гражданским правом (гражданские права и обязанности), возникают:

- ◆ из договоров и иных сделок, предусмотренных законом и не противоречащих ему;
- ◆ из актов государственных органов власти и органов местного самоуправления, предусмотренных законом в качестве основания для возникновения таких прав;
- ◆ из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;
- ◆ в результате приобретения имущества на законных основаниях;
- ◆ в результате создания научной и (или) научно-технической продукции;
- ◆ вследствие причинения вреда другому лицу;
- ◆ вследствие неосновательного обогащения.

Защита гражданских прав (прав участников хозяйственных отношений) осуществляется путем:

- ◆ признания права;
- ◆ восстановления положения, существовавшего до нарушения прав, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- ◆ признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- ◆ признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- ◆ самозащиты прав;
- ◆ присуждения к исполнению обязанности в натуре;

- ◆ возмещения убытков;
- ◆ взыскания неустойки;
- ◆ компенсации морального вреда;
- ◆ прекращения или изменения правоотношений;
- ◆ неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- ◆ иными способами, предусмотренными законом.

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел суд, арбитражный суд или третейский, а в некоторых случаях, предусмотренных законом, – орган исполнительной власти и управления в административном порядке.

2.2. Организационно-правовые формы и особенности действия предприятия

Предприятия, ведущие производственно-хозяйственную деятельность, являются коммерческими организациями, т.е. преследуют в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли.

К коммерческим организациям относятся полные товарищества, товарищества на вере, общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, акционерные общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные предприятия. Все они являются юридическими лицами (см. схему 2.1).

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

Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

Учредительными документами юридического лица являются его устав (для акционерных обществ), учредительный договор (для полных товариществ и товариществ на вере) или устав и учредительный договор (для обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью).

Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определенном законом о регистрации юридических лиц, и включаются в единый Государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

После государственной регистрации (перерегистрации) предприятие обязано в установленном порядке в течение 10 дней встать на налоговый учет.

Ответственность юридического лица. Юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

Реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) может быть осуществлено по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

В случаях, установленных законом, реорганизация юридического лица осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда.

При необходимости реорганизация юридического лица поручается решением суда внешнему управляющему.

Ликвидация юридического лица влечет за собой его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Юридическое лицо может быть ликвидировано:

- по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами;

- по решению суда в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, ликвидируется также вследствие признания его несостоятельности (банкротом).

Хозяйственные товарищества и общества. Ими признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом.

Полное товарищество. Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества.

Товариществом на вере (коммандитное товарищество) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность, 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 предпринимательской деятельности.

Обществом с ограниченной ответственностью признается общество, учрежденное одним и несколькими лицами, уставный капитал которого разделен на доли, определенные учредительными документами размеров; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут

риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

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

Акционерным обществом признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники АО (акционеры) не отвечают по его обязательствам и не несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционерным обществом работников (народным предприятием) признается общество, созданное путем преобразования коммерческой организации на основании договора между ее участниками и работниками предприятия. В нем работникам предприятия принадлежит пакет акций номинальная стоимость которых составляет более 75% уставного капитала.

Дочерним, хозяйственное общество признается в случае, когда 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.

Зависимым хозяйственное общество признается в случае, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20% голосующих акций акционерного общества или более 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью.

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности.

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество предприятия может принадлежать Федерации, субъекту РФ или муниципальному образованию. Имущество казенного предприятия является федеральной собственностью.

Помимо коммерческих организаций предпринимательскую деятельность могут вести некоммерческие организации, если эта деятельность служит достижению целей, ради которых они созданы. К таким организациям относятся потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), фонды, финансируемые собственником учреждения.

Коммерческие организации в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных прав могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими организациями.

Некоммерческие организации могут также объединяться на добровольной основе в ассоциации (союзы). Такие ассоциации (союзы) будут некоммерческими организациями.

Установленная Гражданским кодексом и федеральными законами классификация юридических лиц показана на схеме 2.1.

Характеристика особенностей способа действий предприятий различных организационно-правовых форм приведена в таблице 2.1.

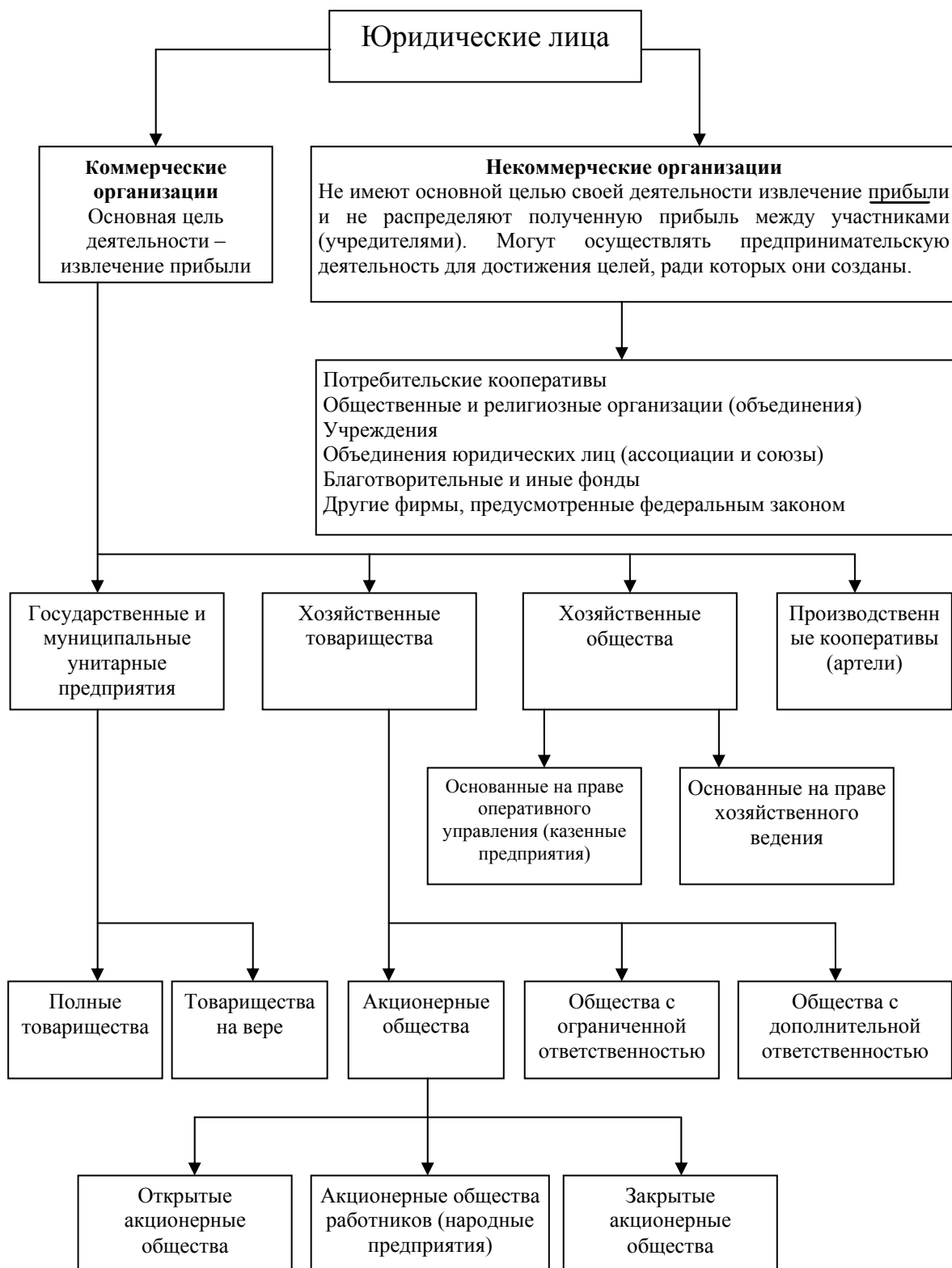


Схема 2.1. Классификация юридических лиц

Таблица 2.1

Особенности организационно-правового положения (способа действия) предприятий

Организационно-правовая форма	Учредитель	Источники образования имущества	Ответственность по обязательствам	Дополнительные сведения	Законодательные акты, регулирующие правовое положение
1. Индивидуальный предприниматель	Гражданин РФ	Частное или приобретенное у государственных или муниципальных предприятий	Всем принадлежащим имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с гражданским процессуальным законодательством не может быть обращено взыскание	Государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя без образования юридического лица	Гражданский кодекс РФ (1994 г.) Федеральный закон “О государственной поддержке малого предпринимательства в РФ” (1995 г.)
2. Полное товарищество	Индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации	Вклады участников (полных товарищей)	Солидарная субсидиарная ответственность участников своим имуществом	Создается и действует на основании учредительного договора. Вклады участников могут переходить от одного к другому, либо третьему лицу, только с согласия остальных участников.	
3. Товарищество на вере	Полные товарищи: индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации	Вклады участников	Полные товарищи – всем своим имуществом, коммандитисты – в пределах вклада	Состоит из полных товарищей (осуществляют предпринимательскую деятельность) и	

	коммандитисты: граждане и юридические лица			коммандитистов (вкладчиков, не принимающих участия в таковой). Создается и действует на основании учредительного договора, подписываемого полными товарищами.	
4. Общество с ограниченной ответственностью	Граждане и юридические лица	Вклады участников	Все участники в пределах своих вкладов. Не отвечают по обязательствам общества	Создается и действует на основании учредительного договора и устава	Гражданский кодекс РФ (1994 г.) Федеральный закон “Об обществах с ограниченной ответственностью” (1998 г.)
5. Общество с дополнительной ответственностью	Граждане и юридические лица	Вклады участников	Солидарная субсидиарная ответственность участников своим имуществом	Создается и действует на основании учредительного договора и устава	
6. Открытое акционерное общество	Граждане и юридические лица	За счет продажи акций в форме открытой подписки	Все владельцы акций в пределах своего вклада (пакета акций)	Действует на основании устава. Участники могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров путем свободной продажи	Гражданский кодекс РФ (1994 г.) Федеральный закон “Об акционерных обществах” (1995 г.)
7. Закрытое акционерное	Граждане и юридические лица	За счет распределения акций только среди	Все владельцы акций в пределах своего	Действует на основании устава.	

общество		учредителей или иного, заранее определенного круга лиц	вклада (пакета акций)	Вклады участников могут переходить от одного к другому только с согласия остальных акционеров	
8. Акционерное общество работников (народное предприятие)	Участники преобразуемой коммерческой организации и работники предприятия	Имущество преобразуемой коммерческой организации и акции, размещаемые среди работников предприятия (более 75%), внешних акционеров – физических и юридических лиц	Все владельцы акций в пределах своего вклада (пакета акций)	Создаются на основании договора между участниками преобразуемой коммерческой организации и работниками предприятия, решившими стать акционерами народного предприятия. Действует на основании устава. Решения общего собрания принимаются по принципу “одна акция – один голос” или “один акционер – один голос”	Гражданский кодекс РФ (1994 г.) Федеральный закон “Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)” (1998 г.).
9. Дочернее хозяйственное общество	Полные товарищества, товарищества на вере, акционерные общества, общества с ограниченной и	Вклады участников	Солидарная субсидиарная ответственность совместно с основным	Действует на основании учредительного договора и устава	Гражданский кодекс РФ (1994 г.) Федеральный закон “Об акционерных обществах” (1995 г.)

	дополнительной ответственностью (основной учредитель), а также граждане и юридические лица		учредителем. Не отвечает по долгам основного учредителя		в части дочерних и зависимых акционерных обществ.
10.Зависимое хозяйственное общество	Акционерные общества, общества с ограниченной и дополнительно ответственностью (преобладающий учредитель), а также граждане и юридические лица	Вклады участников. Вклад преобладающего учредителя должен составлять более 20% уставного капитала.	Все участники в пределах своих вкладов	Действует на основании учредительного договора и устава	
11.Производственные кооперативы	граждане и юридические лица	Вклады участников	Субсидиарная ответственность в размерах и порядке, предусмотренном Законом “О производственных кооперативах” и уставом кооператива	Действует на основании устава	Гражданский кодекс РФ (1994 г.) Федеральный закон “О государственной поддержке малого предпринимательства в РФ” (1995 г.)
12.Государственные и муниципальные унитарные предприятия	Органы государственного управления или органы муниципального и местного самоуправления	Бюджетные ассигнования и вклады других унитарных предприятий	Своим имуществом по обязательствам собственника имущества не отвечает	Действует на основании устава. Может передаваться коллективу предприятия в хозяйственное владение или оперативное владение.	Гражданский кодекс РФ (1994 г.)

Глава 3

Вещные и обязательственные права в хозяйственных правоотношениях

3.1. Права собственности и другие вещные права

В РФ признаются частная, государственная, муниципальная и другие формы собственности в частности общая (совместная и долевая) собственность. Права всех собственников защищаются равным образом. Нормы и институты права собственности представлены на схеме 3.1.

Содержание права собственности. Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Это *абсолютные вещные правоотношения*.

Собственник в праве по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и применять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Собственник может передать свое имущество в доверенное управление другому лицу, это не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица.

Полученное от собственника имущества право хозяйственного ведения, оперативного управления, аренды создает *абсолютно-относительные вещные правоотношения*.



Схема 3.1. Нормы и институты права собственности

Приобретение права собственности. Право собственности на новую вещь, изготовленную или созданную лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов, приобретается этим лицом.

Право собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества, принадлежат лицу, *использующему это имущество*, если иное не предусмотрено законом.

Право собственности на имущество, которое имеет собственника, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения, или иной сделки об отчуждении этого имущества.

В случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежащее ему имущество переходит к юридическим лицам — правопреемникам реорганизованного юридического лица.

Право собственности на здания, сооружения, и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации.

Прекращение права собственности. Право собственности прекращается при отчуждении собственником своего имущества другим лицам, отказе собственника от права собственности, гибели или уничтожении имущества и при утрате права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом.

Изъятие имущества путем обращения взыскания на него по обязательствам собственника производится на основании решения суда, если иной порядок обращения не предусмотрен законом или договором.

Общая собственность. Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности.

Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная

собственность), когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество.

Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников.

Участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядится ею иным образом с соблюдением при ее возмездном отчуждении правил продажи доли в общей собственности.

При продаже доли постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли, по цене за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов.

Имущество, находящееся в долевой собственности может быть разделено между ее участниками по соглашению между ними.

Участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества.

Участники совместной собственности, если иное не предусмотрено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом.

Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом.

Раздел общего имущества между участниками совместной собственности, а также выдел доли одного из них могут быть осуществлены после предварительного определения доли каждого из участников в праве на общее имущество.

При разделе общего имущества и выделе из него доли, если иное не предусмотрено законом или соглашением участников, их доли признаются равными.

Кредитор участника долевой или совместной собственности при недостаточности у собственника другого имущества вправе предъявить требование о выделе доли должника в общем имуществе для обращения на нее взыскания.

3.2. Обязательственное право в хозяйственных правоотношениях

Обязательственное право - это совокупность правовых норм и правовых институтов, регулирующих гражданские (в том числе хозяйственные) правоотношения, возникающие из договоренности сторон, принимающих на себя определенные обязательства и приобретающих в связи с этим определенные права. Нормы и институты обязательственного права представлены на схеме 3.2.

Понятие и стороны обязательства. В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (как-то передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги, и т.п.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Исполнение обязательств. Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Солидарные обязательства. Солидарная обязанность (ответственность) или солидарное требование возникает, если солидарность обязанности или требования предусмотрена договором или установлена законом, в частности, при неделимости предмета обязательства. Обязанности нескольких должников по обязательству,

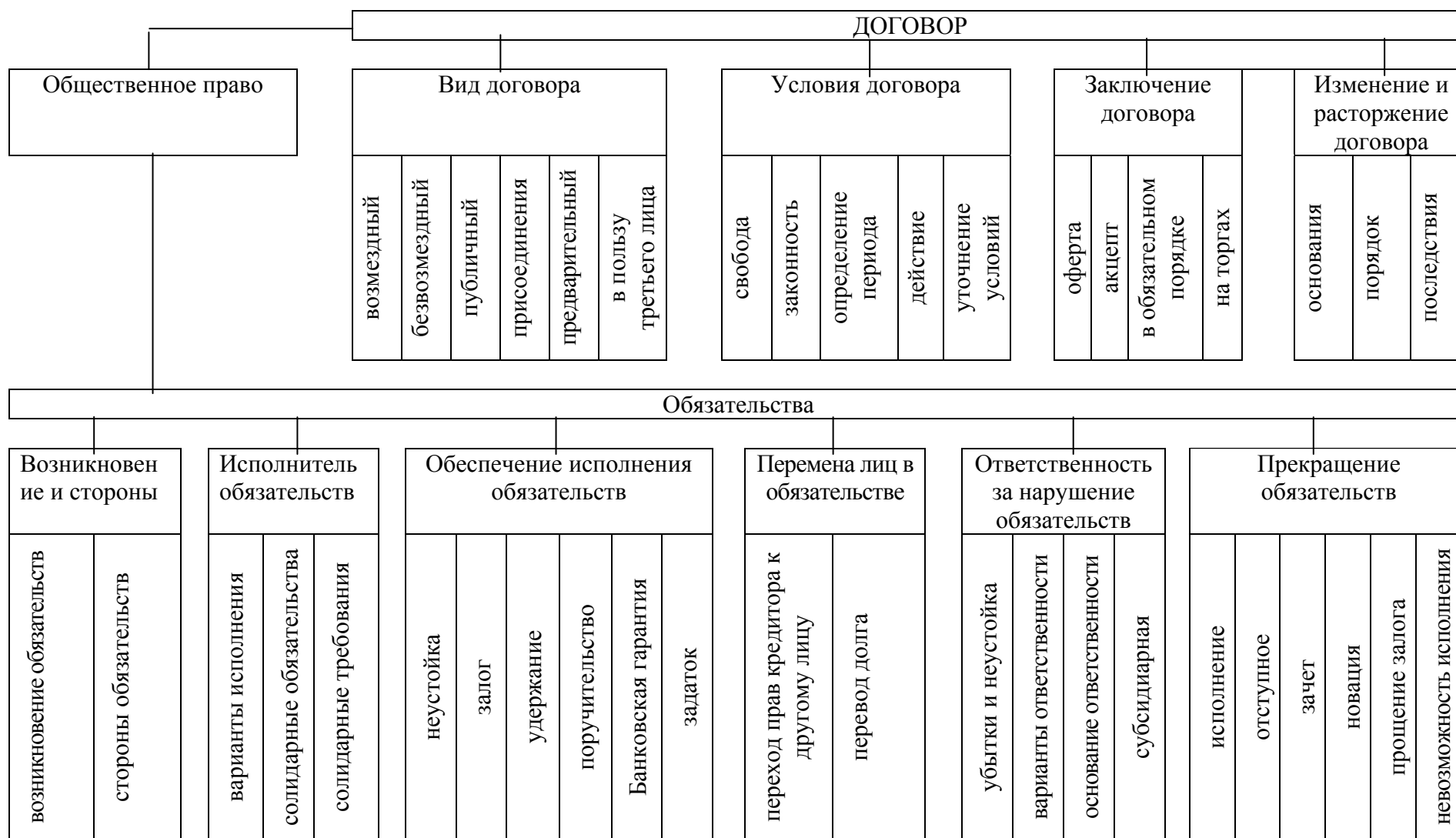


Схема 3.2. Нормы и институты обязательственного права

связанному с предпринимательской деятельностью, равно как и требования нескольких кредиторов в таком обязательстве, являются солидарными, если законом, иными правовыми актами или условиями обязательства не предусмотрено иное.

Солидарные требования. При солидарности требования любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме.

До предъявления требования одним из солидарных кредиторов должник вправе исполнять обязательство любому из них по своему усмотрению.

Обеспечение исполнения обязательств. Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренным законом или договором.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Сущность *залога* состоит в том, что кредитор по обеспеченному залогом обстоятельству (залогодержатель) в случае неисполнения задолжником этого обязательства имеет преимущественное перед другими кредиторами право получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота. (табл. 3.3.)

Удержание. Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.



Схема 3.3 Виды залога

Поручительство. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Банковская гарантия. В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования по его уплате.

Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства).

Задаток. Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору

платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Перемена лиц в обязательстве. Переход права кредитора к другому лицу. Право (требование) принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу на основании закона.

Перевод долга. Перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора.

При этом новый должник вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником.

Ответственность за нарушение обязательств

1. Должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства.

2. Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой.

3. За пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств.

4. Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

5. В случае неисполнения обязательства передать определенную индивидуальную вещь в собственность, хозяйственное ведение, оперативное управление или возмездное пользование кредитору

последний вправе требовать отобрание этой вещи у должника и передачи ее кредитору на предусмотренных обязательством условиях.

6. 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.

7. Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы.

8. Должник, просрочивший исполнение, отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой, и за последствия, случайно наступившие во время просрочки невозможности исполнения.

9. Обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным законом, иными правовыми актами или договором.

Прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором. Надлежащее исполнение прекращает обязательство.

По соглашению обязательство может быть прекращено предоставленными взамен исполнения отступного (уплаты пени, передачи имущества и т.п.). Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами.

Обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил, либо не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны.

Кроме этого, имеет место прекращение обязательства в случаях, если:

- должник и кредитор совпадают в одном лице;
- имеется соглашение сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством другим обязательством между теми же лицами, предусматривающими иной предмет или способ исполнения (новация);
- невозможность исполнения обязательства вызванное обязательством, за которое ни одна из сторон не отвечает;
- юридическое лицо (должник или кредитор) ликвидировано, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое лицо.

3.3. Сделка или договор как основа хозяйственных обязательств.

Сделка – это действия граждан или юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, в том числе обязательств, возникающих из договоров и иных сделок.

Обязательство – правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнение его обязанности.

Договор – это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении прав и обязанностей, т.е. это двухсторонняя или многосторонняя сделка.

Соотношение сделки, договора и обязательства иллюстрируется схемой 3.3.

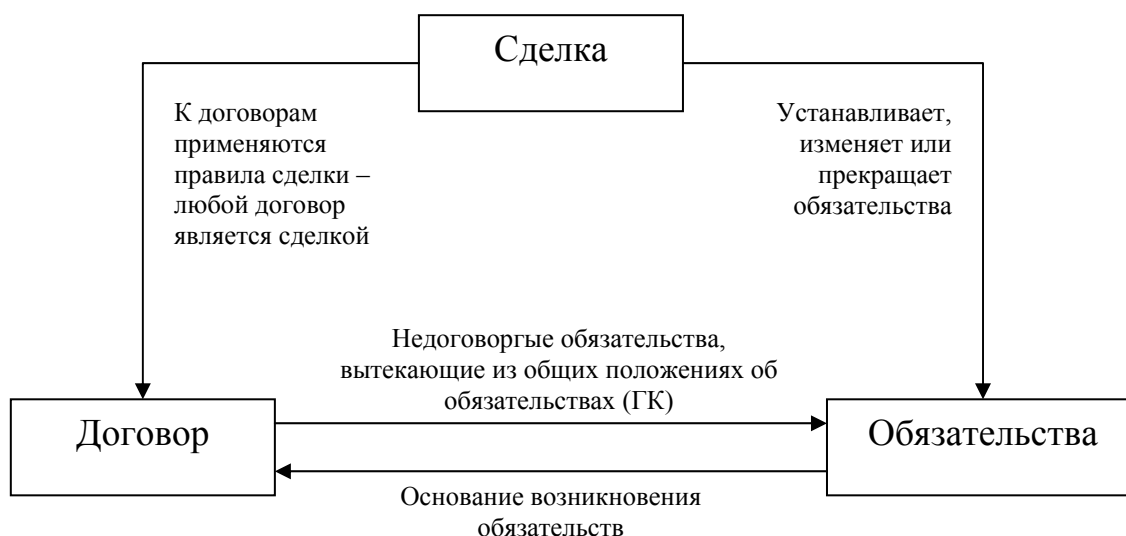


Схема 3.3. Соотношение сделки, договора и обязательства

Сделки и представительство

Сделка может быть совершена через представителей сторон или единого коммерческого представителя.

Классификация сделок представлена на схеме 3.4.

Сделка признается *действительной* при соблюдении ряда условий:

- если она заключена дееспособными гражданами;
- совершена на основе сознательного волеизъявления сторон, направленного на достижение правомерным способом не запрещенных законом конкретных результатов;
- если осуществлена в соответствии с целями, отвечающими уставной деятельности юридических лиц.

Сделка называется *консенсуальной*, если для признания ее состоявшейся достаточно лишь достижения соглашения между участниками (например, договор купли-продажи), если он, кроме волеизъявления, необходимо совершение определенного

действия (например, передачи денег) она называется *реальной* (например, договор займа).

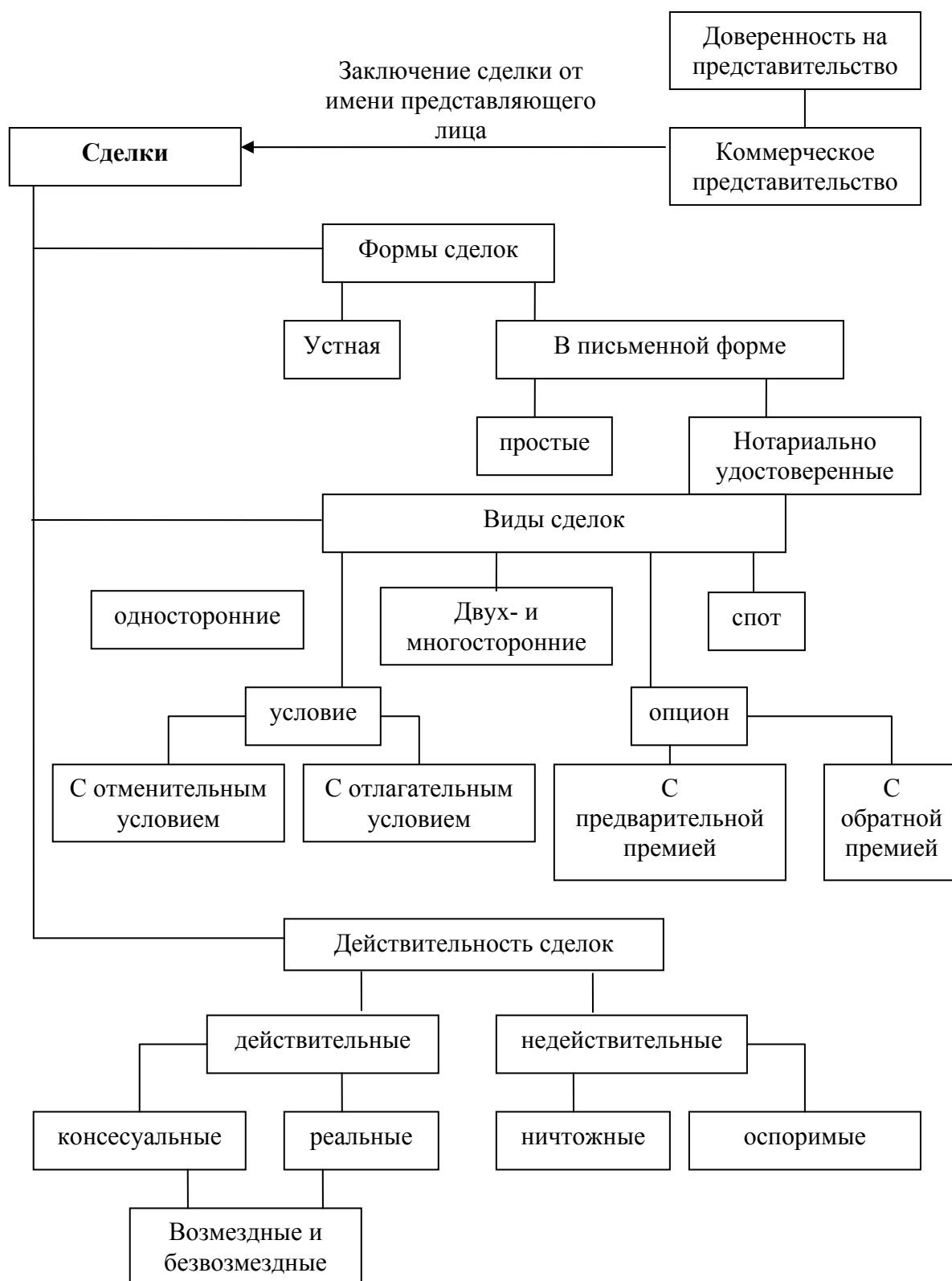


Схема 3.4. Классификация сделок и коммерческое представительство

Сделка может быть *возмездной*, когда имущественному предоставлению одной сторон и (оказанию услуг, производству работ и т.д.) соответствует встречное удовлетворение другой стороны, и **безвозмездной** (например, дарение).

Сделки подразделяются на *односторонние*, когда достаточно волеизъявления одной стороны и *двух- или многосторонние*, когда необходимо, чтобы волю выразили два или более лиц и воля их совпала.

К *условным сделкам* относятся сделки, возникновение или прекращение которых ставится в зависимость от наступления или не наступления определенных обстоятельств.

Различают *сделки с отменительным условием*: стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. (например, собственник здания заключает договор о сдаче его в аренду с условием, что он будет прекращен, если самому собственнику выдадут лицензию, разрешающую открыть в данном помещении ателье).

Сделки с отлагательным условием: стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет (например, тот же собственник заключает с прядильной фабрикой договор на поставку ему пряжи при условии, что он получит лицензию на право открытия трикотажного ателье).

Опцион – сделка, по которой уплата известной премии дает право купить или продать ценные бумаги или товары по установленной цене в любой день в течение определенного периода времени либо вообще отказаться от сделки без возмещения убытков. Опцион с правом купить является *сделкой с предварительной премией* (опцион ”колл”), а с правом продать – *сделкой с обратной премией* (опцион “пут”).

Спот – сделка купли продажи наличного товара на условиях немедленной передачи его.

Сделки совершаются в устной или письменной форме (простой и нотариальной). Сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная форма, может быть совершена устно. Письменная форма является обязательной для сделок юридических лиц между собой и с гражданами, а также для сделок между гражданами, превышающих установленную в ГК сумму.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях : а) указанных в законе ; б) предусмотренных соглашением сторон. Сделки с землей и другим недвижимым имуществом в соответствии с законом о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ними подлежат государственной регистрации.

Сделка, не способная породить желаемые сторонами последствия, но при определенных условиях порождающая нежелательные последствия, признается *недействительной*. Она может быть признана абсолютно недействительной (*ничтожной*) или относительно недействительной (*оспоримой*). В первом случае сделка недействительна непосредственно в силу закона, и ничто не может восстановить ее юридическую силу; во втором – она сохраняет силу, если не оспорена в суде или арбитражном суде, где может быть признана недействительной.

Представительство. Сделка может быть совершена уполномоченным на ее совершение представителем от имени другого лица (представляемого). В роли представителя должно выступать юридическое лицо (в том числе государственный или муниципальный орган) или дееспособный гражданин.

Основанием для полномочий представителя служат доверенность, закон, акт уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления.

Коммерческое представительство. Коммерческий представитель – это предприниматель, который постоянно и самостоятельно совершает от имени предпринимателей сделки, связанные с предпринимательской деятельностью. Он вправе представлять как одну сторону сделки (традиционное представительство), так и обе стороны (продавца и покупателя, заимодавца и заемщика, подрядчика и заказчика, арендодателя и арендатора и т.п.). Эта модель коммерческого представительства иллюстрируется схемой 3.5.

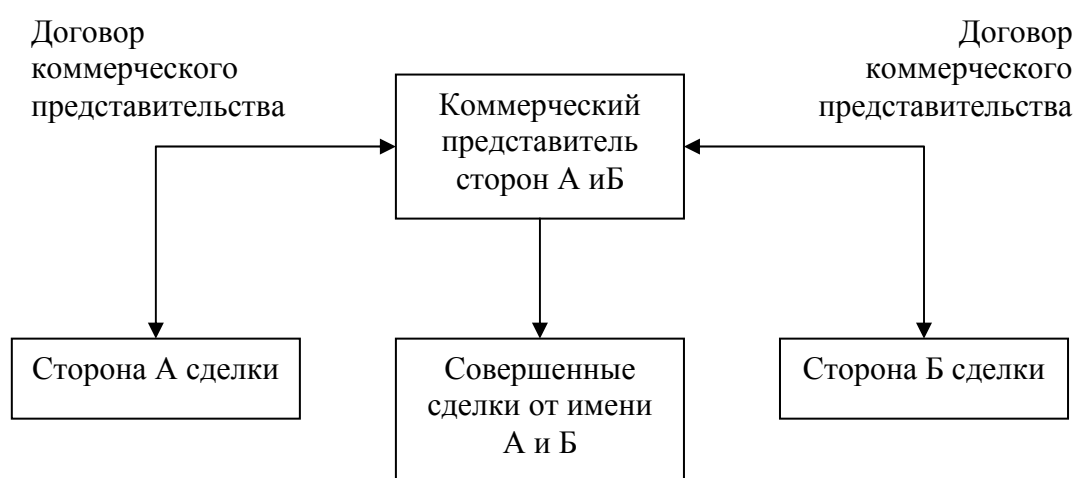


Схема 3.5. Одновременное коммерческое представительство разных сторон сделки.

Хозяйственный договор

Договор – это соглашение двух или более сторон, направленное на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей, в том числе в области хозяйственных отношений. Договор является разновидностью сделки. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах.

Законодательством предусмотрено несколько видов договоров: публичный договор, договор присоединения, предварительный договор, договор в пользу третьего лица.

Публичный договор – это договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которая такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратиться.

Договор присоединения – это договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

Предварительный договор – договор, в котором стороны обязуются заключить договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Договор в пользу третьего лица – договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.

Заключение договора. Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

В случаях, когда в соответствии с законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на других условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение 30 дней со дня получения оферты).

Договор. Если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися.

Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только :

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Основанием для изменения или расторжения договора является существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

3.4. Доверительное управление имуществом.

Собственник имущества вправе передать его по договору в доверительное управление профессиональному управляющему (индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу).

Доверительное управление имуществом регулируется Гражданским кодексом РФ (ст.1012-1026).

По договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица.

При этом передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему.

Объектами доверительного управления могут быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество.

Доверительным управляющим может быть лицо, осуществляющее коммерческую деятельность, т.е. индивидуальный предприниматель или коммерческая организация. Закон исключает из числа возможных доверительных управляющих унитарное предприятие, а также государственный орган или орган местного самоуправления.

Существенные условия договора. Гражданский кодекс РФ (ст. 1016) относит к существенным условиям договора:

- состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- определение лица, в интересах которого осуществляется управление;
- определение размера и формы вознаграждения управляющему;
- срок действия договора.

Практика ведения доверительного управления показала недостаточность этих условий. К дополнительным существенным условиям необходимо отнести следующие условия:

- определение предмета договора;

- определение результатов доверительного управления (критериев управления), т.е. определение величины выгоды.

Договор доверительного управления должен быть заключен в письменной форме, а договор доверительного управления недвижимым имуществом – в форме, предусмотренной для договора продажи недвижимого имущества. Передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации в том же порядке, что и переход права собственности на это имущество.

Имущество, переданное в доверительное управление обособляется от другого имущества учредителя управления, а также от имущества доверительного управляющего. Для расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, открывается отдельный банковский счет.

Глава 4

Акционерное право. Правовое регулирование организации и деятельности акционерных обществ и объединений

4.1. Особенности предмета и метода акционерного права

Основу акционерного права в настоящее время составляют:

- 1) Гражданский кодекс РФ (ст. 66-106)
- 2) Федеральный закон об акционерных обществах (1995 г.)
- 3) Федеральный закон “Об обществах с ограниченной ответственностью” (1998 г.)
- 4) Федеральный закон “Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)” (1998 г.)

Складывающееся в правовой системе РФ акционерное право можно рассматривать как подотрасль хозяйственного права, представляющую совокупность юридических институтов и норм, регулирующих отношения в сфере акционерного предпринимательства.

4.2. Акционерное общество

Правовое положение акционерных обществ определяется Федеральным законом РФ об акционерных обществах. Особенности правового положения АО, созданных при приватизации государственных и муниципальных предприятий, более 25% акций которых закреплено в государственной или муниципальной собственности, или в отношении которых используется специальное право на участие РФ, субъектов РФ или муниципальных образований в управлении указанными АО (“золотая акция”), определяются Федеральным законом о приватизации государственных и муниципальных предприятий. Владелец специального права (“золотой акции”) имеет право вето при принятии на общем собрании акционеров решений по наиболее важным вопросам деятельности общества.

Федеральный закон об акционерных обществах устанавливает, что акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой, разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу. Акционеры не отвечают по обязательствам общества и не несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Общество является юридическим лицом и имеет в его собственности обособленное имущество.

Из этого определения следует, что:

- имущество общества находится в общей собственности акционеров;
- каждый отдельный акционер не имеет прав на имущество общества, т.к. нельзя обособить его долю от общего имущества, в силу чего акционер обладает лишь обязательственными правами и не может по этому выступать в качестве субъекта хозяйственных отношений.

Акционерное общество может создать филиалы и открывать представительства, правовое положение которых показано в таблице 4.1.

Таблица 4.1

Параметр	Правило
Функции	Филиал: все функции АО Представительство: представление и защита интересов АО
Законодательные основания	Федеральные законы и законодательство соответствующего иностранного государства
Юридический статус	Не являются юридическими лицами; действуют на основании положения, утвержденного АО
Владение имуществом	Наделяются имуществом, которое учитывается на отдельном балансе и балансе АО
Ответственность за деятельность	Несет АО
Информация о филиалах и представительствах	Содержится в уставе АО при изменении сведений уведомляется орган государственной регистрации юридических лиц.

Классификация акционерных обществ

В российском законодательстве АО классифицируются по признакам: экономических отношений, способу размещения акций и государственной принадлежности (схема 4.1.) Эта классификация в основном соответствует международной практике.

Типы акционных обществ		
По признаку экономических отношений	По признаку размещений акций	По признаку государственной принадлежности
– Основное (материнское)	– Закрытое	– Российское
– Дочернее	– Открытое	– Иностранное
– Зависимое	– Работников	– Смешанное
– Сестринские		

Схема 4.1. Классификация акционерных обществ

Основное и дочернее общества. Основное общество имеет возможность определять решения, принимаемые дочерним обществом, в силу преобладающего участия в его уставном капитале или в соответствии с заключенным между ними договором, и несет солидарную ответственность по обязательствам дочернего общества.

Основное и зависимое общество. Общество признается зависимым, если основное (преобладающее) общество имеет более 20% его голосующих акций.

Сестринское общество. Дочерние общества одного материнского общества по характеру отношений между собой признаются сестринскими обществами. Экономические отношения между сестринскими обществами могут строиться по схемам : материнское - дочернее, материнское -зависимое, взаимозависимые, взаимоучастие и одностороннее участие. В

частности, сестринские отношения взаимной зависимости характерны для концернов координации.

Открытые и закрытые акционерные общества. Открытое общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и осуществлять их свободную продажу, а также имеет право проводить закрытую подписку. Закрытое общество вправе распределять свои акции только среди его учредителей или другого заранее определенного круга лиц (например, среди работников данного предприятия) и не может проводить открытую подписку. Акционеры вправе отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров и общества.

Законодательство ограничивает масштабы закрытого акционерного общества численностью акционеров: если число акционеров превысит 50, то общество в течение года должно быть преобразовано в открытое.

Российские, иностранные и совместные АО

Российское акционерное законодательство позволяет:

а) российским АО – создавать дочерние и зависимые общества, а также открывать свои филиалы и представительства за пределами территории РФ в соответствии с законодательством РФ и законодательством иностранного государства;

б) иностранным инвесторам осуществлять инвестирование путем :

- долевого участия в совместных предприятиях;
- создания предприятий, полностью принадлежащих иностранным инвесторам, а также филиалов иностранных юридических лиц;
- приобретения предприятий, долей участия в предприятиях, паев, акций.

Создание, реорганизация и ликвидация акционерного общества

Общество может быть создано путем учреждения нового или реорганизации существующего юридического лица (путем слияния, разделения, выделения, преобразования)

Основаниями создания общества являются:

- ◆ при учреждении вновь – решение учредительного собрания;
- ◆ при реорганизации – решения общих собраний акционеров реорганизуемых обществ, а в случаях, установленных законом, - решении уполномоченных государственных органов или решение суда (разделение или выделение), или согласие уполномоченных государственных органов (слияние, присоединение, преобразование).

Основаниями ликвидации общества являются:

- ◆ решение общего собрания акционеров (добровольная ликвидация);
- ◆ решение суда – в случае осуществления деятельности без лицензии или деятельности, запрещенной законом, либо сопровождаемой неоднократными или грубыми нарушениями закона;
- ◆ признание судом несостоятельности общества.

Укрупненный алгоритм создания, реорганизации и ликвидации общества приводиться на схеме 4.2.



Схема 4.2. Укрупненный алгоритм создания, реорганизации и ликвидации акционерного общества.

Уставный капитал и акции общества

Уставный капитал общества складывается из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами. Он определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего обеспечение интересов его кредиторов.

Минимальный уставной капитал должен быть для открытого общества – не меньше тысячекратной суммы минимальной заработной платы, для закрытого общества – не меньше стократной суммы.

Закон устанавливает, что уставной капитал не может быть больше чистых активов общества.

Общество размещает обыкновенные акции и вправе размещать один или несколько типов привилегированных акций. Номинальная стоимость привилегированных акций не должна превышать 25% уставного капитала.

Акции общества в их динамике подразделяются на размещенные (приобретенные акционерами) и объявленные для дополнительного размещения. Обязательные и рекомендуемые параметры, характеризующие эти акции, определяются уставом общества. Должны быть отражены такие сведения, как:

- ◆ количество и номинальная стоимость размещенных акций;
- ◆ права, предоставляемые акциями общества каждой категории. могут быть отражены такие сведения, как:
- ◆ количество, номинальная стоимость и категории (типы) объявленных акций;
- ◆ права, предоставляемые этими акциями.

Уставный капитал общества может быть увеличен путем повышения номинальной стоимости акций или размещения дополнительных акций.

Уставный капитал общества может быть уменьшен путем номинальной стоимости акций или сокращения их общего количества.

Законодательство различает права акционеров – владельцев обыкновенных акций и акционеров – владельцев привилегированных акций.

Владельцы обыкновенных акций имеют право:

- На участие в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции. Каждая голосующая акция дает один голос. Максимальное число голосов акционера может быть ограничено уставом общества;
- На получение дивидендов, а в случае ликвидации общества – на получение части имущества.

Владельцы привилегированных акций имеют право:

- На участие в общем собрании акционеров с правом голоса при решении вопросов о реорганизации и ликвидации общества;
- Имеют право голоса при решении не общем собрании акционеров вопросов о внесении изменений и дополнений в устав общества;
- Привилегированные акции одного типа предоставляют их владельцам одинаковый объем прав, устанавливаемых уставом общества.

Уставом устанавливается следующее:

- ♦ Размер дивиденда (в % к номинальной стоимости акции или сумма) и (или) ликвидационная стоимость акции, а также очередность выплат.
- ♦ Возможность накопления и последующей выплаты не позднее определенного срока невыплаченных или не полностью выплаченных дивидендов (кумулятивные привилегированные акции).

После полной оплаты уставного капитала общества в соответствии с его уставом вправе по решению совета директоров размещать облигации и иные ценные бумаги общества. Облигации общества может выпускать:

- под залог имущества;
- под обеспечение третьими лицами;
- без обеспечения (не ранее 3-го года существования АО и после утверждения 2-х годовых балансов)

Общество вправе выпускать облигации, конвертируемые в акции, в количестве не более числа объявленных акций определенных категорий и типов.

В соответствии с законом или уставом общество формирует:

- резервный фонд (не менее 5% уставного капитала) предназначенный для покрытия убытков, а также погашения облигаций и выкупа акций;
- специальный фонд акционирования работников общества, предназначенный для выкупа акций, продаваемых акционерами общества, для последующего размещения их работникам данного общества.

4.4 Особенности правового положения и перспективы создания и развития народных предприятий.

Особенности создания и правового положения народных предприятий (НП), права и обязанности акционеров этих предприятий и меры по защите их прав и интересов определены Федеральным законом “Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)” от 19 июля 1998 года №115-ФЗ/

По сути закона, народным предприятием признается акционерное общество, в котором трудовому коллективу (работникам предприятий) принадлежит пакет акций, номинальная стоимость которых составляет более 75% его уставного капитала.

Создание НП допускается только путем преобразования коммерческой организации. В НП может быть реорганизовано любое хозяйственное товарищество, производственный кооператив и любое хозяйственное общество за исключением открытых акционерных обществ, в которых работникам предприятия принадлежит менее 49% уставного капитала.

Для преобразования в НП необходимо:

- решение участников коммерческой организации, принятое не менее чем тремя четвертями голосов от списочной численности участников коммерческой организации;
- согласие работников коммерческой организации на ее преобразование в НП;

- заключение договора о создании НП между участниками коммерческой организации и работниками предприятия;
- сформировать уставной капитал НП путем обмена акций преобразованной коммерческой организации на акции НП;
- разработать устав НП;
- зарегистрировать новое юридическое лицо.

Народное предприятие вправе выпускать только обыкновенные акции.

Органами управления НП являются: общие собрания акционеров. Наблюдательный совет, генеральный директор, ревизионная (контрольная) комиссия.

Глава 5.

Правовое регулирование внутрифирменной деятельности

5.1. Понятие и основные положения корпоративного права

Корпоративное право - это система правил организации деятельности и правил поведения, разработанных на предприятии (в организации) и выражающих согласованную волю собственника имущества и коллектива, руководствующихся этими правилами.

Широкий опыт разработки и внедрения корпоративных норм на российских предприятиях показывает, что они могут быть эффективным инструментом организации деятельности только в том случае, когда эти нормы разрабатываются теми, кто в дальнейшем ими руководствуется, т.е. когда рациональность той или иной формы ясна и понятна.

В хозяйственном праве предметом корпоративного правового регулирования являются:

1) Организация деятельности компании (предприятия, организации) в целом, в том числе:

- общие основы организации деятельности;
- управление деятельностью;
- ответственность за деятельность.

2) Организация внутрифирменного предпринимательства;

3) Ассортимент и качество выпускаемой продукции;

4) Механизмы деятельности и управления, в том числе:

- внутренние цены предприятия;
- внутренние финансовые отношения;
- ценные бумаги корпорации.

В хозяйственном корпоративном праве используются различные виды норм:

- Производственные нормы;

- производственно-хозяйственные нормы;
- организационно-административные нормы;
- экономические нормы;
- социальные нормы.

5.2. Корпоративные правовые нормы в уставе акционерного общества.

Федеральный закон об акционерных обществах предусматривает разработку каждым обществом своего устава на основе правовых норм, изложенных в законе, и корпоративных правовых норм, устанавливаемых самим обществом.

По степени обязательности включения в устав той или иной корпоративной нормы выделяются три группы норм. Закон устанавливает:

- предписание включить в устав ту или иную норму;
- дозволение включить норму;
- согласие на приоритет корпоративной нормы.

Согласие на приоритет корпоративной нормы подтверждает право акционерного общества включать в устав любую рациональную корпоративную норму, не противоречащую закону, независимо от наличия или отсутствия в нем дозволения или согласия.

Любая правовая норма представляет собой решение типичной задачи социального, экономического или организационно-административного характера. Поэтому алгоритм разработки норм аналогичен алгоритму принятия решения. Укрупнено этот алгоритм может быть представлен следующими действиями:

1) Выявление и уяснение проблемы, вызывающей необходимость установления правовой нормы.

2) определение целей, которых желательно достичь введением правовой нормы, а также критериев достижения поставленной цели.

3) выявление факторов (условий), определяющих выбор метода регулирования и характера управляющих воздействий.

4) разработка альтернативных вариантов правовой нормы применительно к выбранным методам регулирования.

5) оценка ресурсов, социального и организационного потенциалов, потребных для реализации нормы, применительно к каждому варианту нормы.

6) моделирование (описание, представление) процесса, регулируемого правовой нормой при использовании каждого варианта нормы.

7) определение критерия выбора правовой нормы и выбор предпочтительного варианта.

Глава 6

Правовое регулирование производственной деятельности

6.1. Регулирование производственной деятельности посредством стандартизации

Объектом стандартизации является все, что имеет перспективу многократного применения, используется в науке, технике, промышленности и сельском хозяйстве, строительстве, культуре, здравоохранении, на транспорте и в других сферах народного хозяйства, а также в международной торговле.

Стандартизация – это деятельность по установлению норм, правил и характеристик (требований) в целях обеспечения:

- обязательности продукции, работ и услуг для окружающей среды, жизни, здоровья и имущества;
- технической и информационной совместимости, а также взаимозаменяемости продукции;

- качества продукции, работ и услуг в соответствии с уровнем развития науки, техники и технологии;
- единства измерений;
 - экономии всех видов ресурсов;
 - безопасности хозяйственных объектов с учетом риска возникновения природных и технических катастроф и других чрезвычайных ситуаций;
 - обороноспособности и мобилизационной способности страны.

К нормативным документам по стандартизации, действующим на территории РФ, относятся государственные стандарты РФ (ГОСТ Р), межгосударственные стандарты стран СНГ (ГОСТ), международные (региональные) стандарты, правила, нормы и рекомендации по стандартизации, общероссийские классификаторы технико-экономической информации, стандарты отраслей, стандарты предприятий, стандарты научно-технических, инженерных обществ и других общественных объединений.

Основополагающим государственным стандартом РФ является ГОСТ Р 1.0-92 (Государственная система стандартизации РФ. Основные положения).

Государственные стандарты разрабатываются на продукцию, работы и услуги, имеющие межотраслевое значение. Они содержат:

- требования к продукции, работам и услугам по их безопасности для окружающей среды, жизни, здоровья и имущества, требования пожарной безопасности, требования техники безопасности, и производственной санитарии;
- требования по технической и информационной совместимости, а также взаимозаменяемости продукции;

- основные потребительские (эксплуатационные) характеристики продукции, методы их контроля, требования к упаковке, маркировке, транспортированию, хранению, применению и утилизации продукции;

- правила и нормы, обеспечивающие техническое и информационное единство при разработке, производстве, использовании (эксплуатации) продукции, выполнении работ и оказании услуг, в т.ч. правила оформления технической документации, допуски и посадки, общие правила обеспечения качества продукции, работ и услуг, сохранения и рационального использования всех видов ресурсов, термины и их определения, условные обозначения, метрологические и другие общетехнические и организационно-технические правила и нормы.

Стандарты предприятий могут разрабатываться и утверждаться предприятиями самостоятельно, исходя из необходимости их применения в целях обеспечения требований Закона о стандартизации, и управления производством.

Требования стандартов предприятий подлежат обязательному соблюдению другими субъектами хозяйственной деятельности, если в договоре на разработку, производство и поставку продукции, на выполнение работ и оказание услуг сделана ссылка на эти стандарты.

Нормативные документы по стандартизации должны применяться государственными органами управления, субъектами хозяйственной деятельности на стадиях разработки, подготовки продукции к производству, ее изготовления, реализации (поставки, продажи) и использования (эксплуатации), хранения, транспортирования и утилизации, при выполнении работ и оказании услуг, при разработке технической документации (конструкторской, технологической, проектной), в том числе технических условий, каталожных листов на поставляемую продукцию (оказываемые услуги).

Нормативные документы по стандартизации должны применяться государственными органами управления, субъектами хозяйственной деятельности на стадиях разработки, подготовки продукции к производству, ее изготовления, реализации (поставки, продажи), использования (эксплуатации), хранения, транспортирования и утилизации, при выполнении работ и оказании услуг, при разработке технической документации (конструкторской, технологической, проектной) в том числе технических условий, каталожных листов на поставляемую продукцию (оказываемые услуги).

Заказчик и исполнитель обязан включать в договор условия о соответствии продукции, выполняемых работ и оказываемых услуг обязательственным требованием государственных стандартов.

Государственный контроль и надзор за соблюдением требований государственных стандартов осуществляется на стадиях разработки, подготовки продукции к производству, ее изготовления, реализации (поставки, продажи), использования (эксплуатации), хранения, транспортирования и утилизации, а также при выполнении работ и оказании услуг.

Государственные инспекторы должны защищать интересы потребителей и государства, руководствуясь законодательством.

За нарушение предписания государственных инспекторов о запрете или приостановке реализации (поставки, продажи) продукции, выполнение работ и оказания услуг субъекты хозяйственной деятельности уплачивают штраф в размере стоимости реализованной продукции, выполненных работ и оказанных услуг или в установленном размере, в случае, если стоимость реализованной продукции и оказанных услуг определить невозможно или необходимая отчетная документация не представлена.

Государственные инспекторы в случае невыполнения выданных ими предписаний и постановлений субъектами хозяйственной деятельности

направляют необходимые материалы в арбитражный суд, органы прокуратуры или суд.

Международная стандартизация осуществляется совместно несколькими (двумя и более государствами). В СНГ образован Международный совет по стандартизации, метрологии и сертификации, который осуществляет координацию работ по ведению созданной в СССР государственной системы стандартизации.

Наиболее широкой по своим масштабам является международная стандартизация, осуществляемая международными организациями и, в первую очередь международной организации по стандартизации (ИСО).

Международные стандарты являются эффективным средством устранения барьеров в международном экономическом сотрудничестве, так как они приобретают статус документов, определяющих технический уровень и качество продукции. Они влияют на отношения продавца и покупателя не только на внешнем рынке, но и на внутренних рынках стран – членов ИСО, поскольку заставляют изыскивать пути удовлетворения этих стандартов.

Одним из основных направлений развития стандартизации является переход на прямое применение в стране международных стандартов. Этому способствуют организация совместных предприятий. Здесь имеют перспективу применения "фирменные стандарты", разрабатываемые на базе соответствующих международных стандартов и утверждаемые руководством совместных предприятий.

6.2. Правовые основы и стратегия сертификации продукции

По определению международной организации по стандартизации ИСО, сертификация соответствия представляет собой действие, удостоверяющее посредством сертификата соответствия или знака соответствия, что изделия или услуга соответствует определенному стандарту или другому нормативно-техническому документу.

В РФ правовые основы сертификации продукции установлены законом "О сертификации продукции и услуг " (в редакции 1995 г. с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 31 июля 1998 г. № 154 - ФЗ). Согласно этому закону, сертификация продукции – процедура подтверждения соответствия, посредством которой независимо от изготовителя (продавца, исполнителя) и потребителя (покупателя) организация удостоверяет в письменной форме, что продукция соответствует установленным требованиям. Если в международном договоре РФ установлены иные правила, чем те, которые содержатся в законодательстве РФ по сертификации, то применяются правила международного договора.

Сертификация осуществляется в целях:

- создания условий для деятельности предприятий и предпринимателей на едином товарном рынке РФ, а также для участия в международном экономическом, научно-техническом сотрудничестве и международной торговле;
- содействия потребителям в компетентном выборе продукции;
- защиты потребителя от недобросовестности изготовителя (продавца, исполнителя);
- контроля безопасности продукции для окружающей среды, жизни, здоровья и имущества;
- подтверждения показателей качества продукции, заявленных изготовителем.

Сертификация подразделяется на самосертификацию (или заявление поставщика о соответствии) и сертификацию третьей стороной – независимой организацией по сертификации, которая может иметь обязательный или добровольный характер.

Глава 7

Правовое регулирование реализации товаров и торгового оборота производственных активов предприятия

7.1. Купля-продажа

Гражданский кодекс РФ устанавливает правила реализации товаров (продукции, услуг, работ, производимых предприятием) по договору купли продажи, разновидностями которого являются:

- договор розничной купли-продажи;
- договор поставки товаров;
- договор поставки товаров для государственных нужд;
- договор контрактации;
- договор энергоснабжения.

Правовой институт купли-продажи положен также в основу правового регулирования торгового оборота производственных активов:

- купля-продажа недвижимости;
- продажа предприятия как имущественного комплекса;

Институт купли-продажи охватывает также отношения, связанные с продажей недвижимости и продажей предприятия, осуществляемой в хозяйственной деятельности в порядке управления производственными активами. Общие положения Гражданского кодекса, посвященные купле-продаже, должны применяться, кроме того, к купле-продаже имущественных прав, результатов интеллектуальной деятельности, фирменных наименований, товарных знаков, знаков обслуживания и иных средств индивидуализации гражданина или юридического лица, выполняемых ими работ или услуг, если иное не вытекает из содержания или характера, соответствующих прав или существа объекта гражданских прав.

Предметом договора являются: наименование товара (имущества, сложного имущественного комплекса), его количество, условия, по которым стороны в момент заключения договора достигли соглашения или относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение, и вытекающие из этих условий обязательства сторон.

Договор считается заключенным при соблюдении двух необходимых условий:

- сторонами должно быть достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора;
- достигнутое сторонами соглашение по своей форме должно соответствовать требованиям, предъявляемым к такого рода договорам (ст.432 ГК РФ).

*Товарные знаки, знаки обслуживания и наименования
мест происхождения товаров*

Товарный знак и знак обслуживания (далее – товарный знак) – это обозначения, способные отличать соответственно товары и услуги одних юридических или физических лиц от однородных товаров и услуг (далее – товары) других юридических или физических лиц.

Товарный знак применяется на товарах, для которых он зарегистрирован, и (или) их упаковке владельцем товарного знака или лицом, которому такое право предоставлено на основе лицензионного договора.

В зависимости от числа субъектов, имеющих право на пользование товарным знаком, различают индивидуальные и коллективные товарные знаки.

Основным назначением товарного знака является демонстрация покупателю добротности товара, изготавливаемого данным предприятием. Право на товарный знак охраняется законом. Отношения, возникающие в связи с регистрацией, правовой охраной и использованием товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров, регулируются Законом РФ "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" (1992 г.).

Регистрация товарных знаков осуществляется государственным патентным ведомством РФ. На зарегистрированный товарный знак выдается свидетельство, которое удостоверяет приоритет товарного знака, а также исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Владелец товарного знака имеет исключительное право пользоваться и распоряжаться товарным знаком, а также запрещать его использование другими лицами.

Наименование места происхождения товара – это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта (или его историческое название), используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или людскими факторами либо природными условиями и людскими факторами.

Наименование места происхождения товара может быть зарегистрировано одним или несколькими юридическими или физическими лицами.

Использованием наименования места происхождения товара считается применение его на товаре, упаковке, в рекламе, проспектах, счетах, бланках и иной документации, связанной с введением товара в хозяйственный оборот. Обладатель свидетельства не вправе предоставлять

лицензии на пользование наименованием места происхождения товара другими лицам.

Договор купли-продажи

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Договор может быть заключен на куплю-продажу товара, имеющегося в наличии у продавца в момент заключения договора, а также товара который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера товара. В соответствии с Гражданским кодексом условие договора купли-продажи считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Продавец обязан одновременно передать покупателю товар, принадлежности к товару и документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по применению и так далее).

7.2. Поставка товаров

По договору поставки поставщик – продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки, производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

В случае, когда при заключении договора поставки между сторонами возникли разногласия по отдельным условиям договора, сторона, предложившая заключить договор и получившая от другой стороны предложение о согласовании этих условий, должна в течение 30 дней со дня получения этого предложения, если иной срок не установлен законом

или не согласован сторонами, принять меры по согласованию соответствующих условий договора либо письменно уведомить другую сторону об отказе от его заключения. Сторона, получившая предложение по соответствующим условиям договора, но не принявшая меры по согласованию условий договора поставки и не уведомившая другую сторону об отказе от заключения договора в предусмотренный срок, обязана возместить убытки, вызванные уклонением от согласования условий договора.

Поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных нужд.

Государственными нуждами признаются определяемые в установленном законом порядке потребности РФ или субъектов РФ, обеспечиваемые за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

К отношениям по поставке товаров для государственных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506-523), если иное не предусмотрено правилами ГК РФ, а также законами о поставке товаров для государственных нужд.

По государственному контракту, на поставку товаров для государственных нужд (далее государственный контракт) поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

7.3. Торговый оборот производственных активов предприятия

В соответствии с гражданским кодексом РФ предприятие – это объект гражданских прав. Объекты гражданских прав (имущество) могут свободно отчуждаться (по договорам купли-продажи, мены) или

переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследования, реорганизации юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в нем. Предприятия во многих случаях являются материальной основой юридических лиц, которые в свою очередь, рассматриваются в качестве субъектов (участников) гражданских правоотношений.

Из всех объектов гражданских прав ГК РФ особо выделил землю и другие природные ресурсы: они могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается с законами о земле и других природных ресурсов.

Имущество может быть недвижимым (недвижимость) и движимым. К недвижимому имуществу относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, а также леса, многолетние насаждение, здания, сооружения. Относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

Имущество, не относящееся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым.

Купля-продажа недвижимости

По договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество.

Сторонами договора продажи недвижимости могут быть любые физические и юридические лица, в том числе и субъекты предпринимательской деятельности. Договор продажи недвижимости заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность.

Существенными условиями договора купли-продажи недвижимости являются условия о предмете и цене.

Особенность продажи предприятия как имущественного комплекса, предназначенного для предпринимательской деятельности, заключается в том, что такая продажа не связана непосредственно с преобразованием, реорганизацией или ликвидацией юридического лица, владеющего этим имуществом.

По договору купли-продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передать другим лицам.

Продажа предприятия может быть проиллюстрирована следующей схемой:



Схема 7.1. Алгоритм продажи предприятия

7.4. Правовые основы биржевой торговли

Отношения, связанные с деятельностью товарных бирж и биржевой торговлей, регулируются Законом РФ "О товарных биржах и биржевой торговле" (в редакции 1995 г.).

Под *товарной биржей* понимается организация с правами юридического лица, формирующая оптовый рынок путем организации и регулирования биржевой торговли, осуществляемой в заранее определенном месте и в определенное время по установленным ею правилами.

Биржевой сделкой является зарегистрированный биржей договор (соглашение), заключенный участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара в ходе биржевых торгов.

Участниками биржевой торговли в ходе торгов могут совершаться сделки, связанные с:

- взаимной передачи прав и обязанностей в отношении реального товара;
- взаимной передачи прав и обязанностей в отношении реального товара с отсроченным сроком его поставки (форвардные сделки);
- взаимной передачи прав и обязанностей в отношении стандартных контрактов на поставку биржевого товара (фьючерсные сделки);
- уступкой прав на будущую передачу прав и обязанностей в отношении биржевого товара или контракта на поставку биржевого товара (опционные сделки).

Таким образом, сделки, заключаемые на товарной бирже, подразделяются на две категории: сделки, заключаемые в целях действительного перехода товара от продавца к покупателю (реальные), и сделки, не предусматривающие действительную продажу. Реальные

сделки (иначе сделки на наличный товар) могут быть двух видов: с немедленной оплатой и поставкой (кассовые) и с оплатой и поставкой к установленному сроку (на срок до 24 месяцев; наиболее распространенный срок 6 месяцев).

7.5. Правовое регулирование отношений в области рекламы

Реклама – распространяемое в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом или юридическом лице, товарах, идеях и назначениях (рекламная информация), которая предназначена для неопределенного круга лиц и призвана формировать или поддерживать интерес к этим объектам рекламы и способствовать реализации товаров, идей и начинаний.

Отношения, возникающие в процессе производства, размещения и распространения рекламы на рынке товаров, работ, услуг РФ, включая рынки банковских, страховых и иных услуг, связанных с использованием денежными средствами граждан (физических лиц) и юридических лиц, а также рынки ценных бумаг, регулируются Законом РФ "О рекламе"(1995 г.).

Целями указанного Закона являются защита от недобросовестной конкуренции в области рекламы, предотвращение и пресечение ненадлежащей рекламы, способной вести потребителей рекламы в заблуждение или нанести вред здоровью граждан, имуществу граждан или юридических лиц, окружающей среде либо вред чести, достоинству или деловой репутации указанных лиц, а также посягающий на общественные интересы, принципы гуманности и морали.

Закон вводит понятия ненадлежащая реклама, недобросовестная реклама, неэтичная реклама, заведомо ложная реклама.

Юридические лица или граждане (рекламодатели, рекламопроизводители и рекламораспространители) за нарушение

законодательства РФ о рекламе несут гражданско-правовую ответственность.

Лица, права и интересы которых нарушены в результате надлежащей рекламы, вправе обратиться в установленном порядке в суд, арбитражный суд с исками, в том числе с исками о возмещении убытков, включая упущенную выгоду, возмещении вреда, причиненного здоровью и имуществу, компенсации морального вреда, публичной опровержении ненадлежащей рекламы.

Глава 8

Правовое регулирование научно-технического развития производства

8.1. Государственная научно-техническая политика и правовое регулирование отношений в области научной и научно-технической деятельности

Государственная научно-техническая политика – составная часть социально-экономической политики, которая выражает отношение государства к научной и научно-технической деятельности, определяет цели, направление, формы деятельности органов государственной власти РФ в области науки, техники и реализации достижений науки и техники.

Законодательство в этой области состоит из Федерального Закона "О науке и государственной научно-технической политике" (1996 г.) и принимаемых в соответствии с ним законов и иных правовых актов РФ и субъектов РФ. Федеральный закон регулирует отношения между субъектами научно и (или) научно-технической деятельности, органами государственной власти и потребителями научной и (или) научно-технической продукции (работ, услуг).

Научная (научно-исследовательская) деятельность – это деятельность, направленная на получение и применение новых знаний, в том числе:

- фундаментальные научные исследования – экспериментальная или теоретическая деятельность, направленная на получение новых знаний об основных закономерностях строения, функционирования и развития человека, общества, окружающей природной среды;
- прикладные научные исследования – исследования, направленные преимущественно на применение новых знаний для достижения практических целей и решения конкретных задач.

Результаты этих исследований реализуются через научно-техническую деятельность и экспериментальные разработки – области, непосредственно относящейся к производственно-хозяйственной деятельности.

Научно-техническая деятельность – деятельность, направленная на получение, применение новых знаний для решения технологических, инженерных, экономических, социальных, гуманитарных и иных проблем, а также на обеспечение функционирования науки, техники и производства как единой системы.

Экспериментальная разработка – деятельность, которая основана на знаниях, приобретенных в результате проведения научных исследований или на основе практического опыта, и направлена на сохранение жизни и здоровья человека, создание новых материалов, продуктов, процессов, устройств, услуг, систем или методов, и их дальнейшее совершенствование.

Основным принципом регулирования научной деятельности является сочетание государственного регулирования и самоуправления.

Основной правовой формой отношений между научной организацией, заказчиком и иными потребителями научно (научно-технической) продукции является договор (контракт) на создание, передачу и использование научно (научно-технической) продукции, оказание научных (научно-технических), инженерно-консультационных и иных услуг, а также другие договоры, в том числе договоры о совместной научной и научно-технической деятельности и распределении прибыли от нее.

Основными целями государственной научно-технической политики являются развитие, рациональное размещение и эффективное использование научно-технического потенциала, увеличение вклада науки и техники в развитие экономики государства, реализацию важнейших

социальных задач, обеспечение прогрессивных структурных преобразований в области материального производства, повышение его эффективности конкурентоспособности продукции, улучшение экономической обстановки, укрепление обороноспособности государства и безопасности личности, общества и государства, уточнение взаимосвязи науки и образования.

Финансовое обеспечение научной и (или) научно-технической деятельности основывается на его целевой ориентации и множественности источников финансирования. Финансирование этой деятельности осуществляется за счет средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ, внебюджетных источников (собственных или привлеченных средств хозяйствующих субъектов и их объединений, а также средств заказчиков работ), иных источников в соответствии с законодательством РФ.

8.2. Договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Договор является основной правовой формой отношений между научной организацией (исполнителем НИОКР) и предприятием (заказчиком).

Правовые нормы, регулирующие выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ по договору с заказчиком, установлены гражданским кодексом РФ (часть 2).

По договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования; по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ – разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

Если иное не предусмотрено законом или договором риск случайной невозможности исполнения договоров на выполнение научно-исследовательских и технологических работ несет заказчик.

Права сторон на результаты работ

Кодекс допускает возможность устанавливать в договоре пределы и условия использования результатов работ, как способных, так и неспособных к правовой охране. Если же стороны не включают в договор никаких указаний на этот счет, то исполнитель и заказчик в равной мере вправе использовать результат работ для себя (для собственных нужд).

Исполнителю при заключении договора целесообразно в целях обеспечения наиболее полного использования своих прав, предоставляемых ему законодательством об охране интеллектуальной собственности, предусмотреть в договоре условия использования заказчиком результатов работ, способных к правовой охране. При этом следует иметь в виду гражданский кодекс (ст.138) закрепляет исключительные права гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и соответственно допускает предоставление третьему лицу права пользования такими результатами лишь с согласия правообладателя.

Возможность защиты прав заказчика и исполнителя на соблюдение конфиденциальности информации (определенной в договоре на законных основаниях в качестве конфиденциальной) предусматривается ст.139 ГК РФ (служебная и коммерческая тайна). Наиболее распространенный способ защиты состоит в обязанности возместить убытки.

8.3. Патентование и лицензирование объектов промышленной собственности

Согласно Парижской Конвенции об охране промышленной собственности (принята в 1883 г., последняя редакция -1979 г.) объектами охраняемой промышленной собственности являются патенты на

изобретения, полезные модели, промышленные образцы, а также товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и наименование мест происхождения. Кроме того, конвенция относит к объектам охраны промышленной собственности пресечение недобросовестной конкуренции.

В РФ имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, регулируются Патентным законом РФ (1992 г.) Основные правовые институты и нормы, установленные этим законом, представлены на схеме 8.1.

Государственным патентным ведомством является агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент), которое осуществляет единую политику в области охраны объектов промышленной собственности, принимает к рассмотрению заявки на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, проводит по ним экспертизу, государственную регистрацию, выдает патенты, правила и разъяснения.



Схема 8.1. Основные институты и нормы патентного права

В скобках – статьи Патентного Закона

Право на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняет закон и подтверждает патент на изобретение, свидетельство на полезную модель или патент на промышленный образец. Патент (свидетельство) удостоверяет приоритет, авторство и исключительное право на использование. Патент на изобретение действует в течение 20, свидетельство на полезную модель в течение 5 лет (продлевается Роспатентом по ходатайству патентообладателя на срок до 3 -х), патент на промышленный образец – в течение 10 лет (продлевается на срок до 5 лет).

Патентоспособность изобретения

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно:

- является новым;
- имеет изобретательский уровень;
- промышленно применимо.

Объектами изобретения могут являться: устройство, способ, вещества, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

Патентоспособность полезной модели

К полезным моделям относиться конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей, то есть полезная модель - это модель (конструкция) той или иной продукции, как простой, так и сложной, состоящей из частей (подсистем, агрегатов). Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она:

- является новой;
- промышленно применима.

Патентоспособность промышленного образца

К промышленному образцу относиться художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид.

Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он:

- является новым;
- является оригинальным;
- промышленно применим.

Авторство

Автором изобретения, полезной модели, промышленного образца признается физическое лицо, творческим трудом которого они созданы. Если авторов несколько, то порядок пользования правами, принадлежащими авторам, определяется соглашением между ними.

Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно.

Патентообладатель, его права и обязанности

Патент выдается:

- автору (авторам);
- физическим и (или) юридическим лицам, указанным автором (его правопреемником) в заявке на выдачу патента или в заявлении Роспатенту до регистрации патента;
- работодателю в случаях, когда объект промышленной собственности создан автором (авторами) в связи с выполнением им своих служебных обязанностей или полученного от работодателя конкретного задания, если договором между ними не предусмотрено иное.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование охраняемых патентом изобретения, полезной модели или промышленного образца по своему усмотрению, если такое использование не нарушает прав других патентообладателей, включая право запретить использование указанных объектов другими лицами кроме случаев, когда такое использование в соответствии с Патентным законом не является нарушением права патентообладателя.

Если патент принадлежит нескольким лицам, то взаимоотношения по использованию запатентованного объекта определяются соглашением

между ними. При отсутствии такого соглашения каждый патентообладатель может использовать охраняемый объект по своему усмотрению, но не вправе предоставить на него лицензию или уступить патент другому лицу без согласия остальных владельцев.

При неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателем изобретения или промышленного образца в течение 4-х лет, а полезной модели - в течение 3-х лет с даты выдачи патента любое лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора может обратиться в Высшую патентную палату РФ с ходатайством о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии.

Согласно Конвенции об охране промышленной собственности, принудительная лицензия может передаваться даже в форме сублицензии, но лишь с частью промышленного или торгового предприятия, использующего эту лицензию.

Конвенция устанавливает, что для предотвращения злоупотреблений, которые могут возникнуть в результате осуществления исключительного права патентообладателя (например – использование изобретения), национальное законодательство, помимо выдачи принудительной лицензии, может предусматривать лишение прав на патент. При этом аннулирование патента допускается по истечении 2-х лет с момента выдачи принудительной лицензии.

Патентный закон предусматривает, что если патентообладатель не может использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, не нарушая при этом прав другого патентообладателя, он вправе требовать от последнего заключения лицензионного договора.

Патентообладатель может уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу. Договор об уступке патента

подлежит регистрации в Патентном ведомстве. Договор без регистрации считается недействительным. Патент и право на него переходит также по наследству.

Нарушение исключительного права

Нарушением исключительного права патентообладателя признается:

- несанкционированное изготовление;
- применение способа, охраняемое патентом на изобретение;
- введение в хозяйственный оборот или хранение с этой целью продукта, изготавливаемого непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение (при отсутствии доказательств противного).

Право преждепользования

Если до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца в производстве использовалось (велись приготовления к использованию) созданное независимо от его автора тождественное решение, то лицо, использовавшее такое решение, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование, но без расширения объема (то есть расширения объема производства возможно лишь при условии приобретения лицензии).

Лицензионные договоры

Любое предприятие (любое лицо) может использовать защищенные патентом объекты промышленной собственности на основе лицензионного договора с патентообладателем. По лицензионному договору патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта промышленной собственности в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

Договор подлежит регистрации в Роспатенте. Лицензия может быть исключительной, неисключительной и открытой.

При исключительной лицензии лицензиату передается исключительное право на использование объекта промышленной собственности в пределах, оговоренных договором, с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, не передаваемой лицензиату. Исключительное право лицензиата не может быть использовано другими лицами без его разрешения. Лицензиат вправе предъявит требования к нарушителю патента о прекращении нарушения и возмещении убытков, если лицензионным договором не предусмотрено иное.

При неисключительной лицензии лицензиар предоставляет лицензиату право на использование объекта промышленной собственности, сохраняет за собой все права, подтверждаемые патентом, в том числе и на предоставление лицензий третьим лицам.

При открытой лицензии патентообладатель подает в Роспатент не подлежащие отзыву заявление о предоставлении любому лицу права на использование охраняемого объекта промышленной собственности. Лицо, изъявившее желание использовать указанный объект промышленной собственности, обязано заключить с патентообладателем договор о платежах.

Приобретение патентов Федеральным фондом изобретений России

В целях реализации изобретений, полезных моделей и промышленных образцов в интересах Государства образуется Федеральный фонд изобретений России. Фонд осуществляет отбор объектов промышленной собственности, приобретает на них права патентообладателя на договорной основе и продает лицензии на эти объекты.

Получение патента

Процедура получения патента включает:

- заявку на выдачу патента;
- временную правовую охрану с даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента;
- экспертизу заявки Роспатентом;
- публикацию сведений о выдаче патента;
- регистрацию изобретения, полезной модели, промышленного образца и выдачу патента.

За совершение юридически значимых действий, связанных с патентом, взимаются патентные пошлины.

Глава 9

Правовые и экономические основы инвестиционной деятельности

9.1 Понятие капитала и инвестиций

В практическом смысле «капитал» – это действующий (вложенный в дело) источник дохода, дающий общественно полезный эффект. Превышение поступающих от использования капитала средств над вложениями образует прибыль. Направление ее части на развитие производства означает капитализацию (реинвестирование) прибыли (Схема 9.1.)

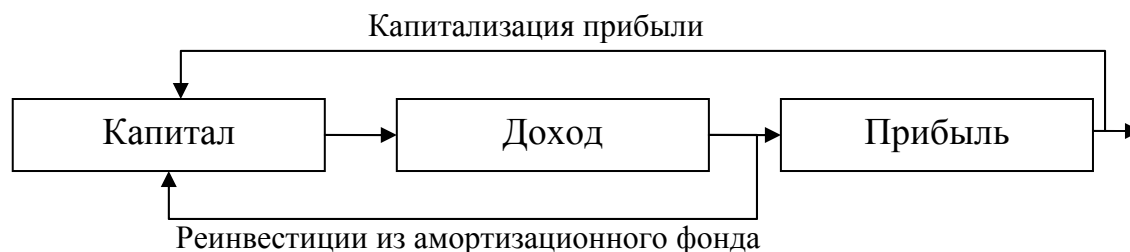


Схема 9.1. Воспроизводство капитала

Двойственность понятия капитала (как производственного фактора) определяется структурой баланса предприятия. Если рассматривать пассив, то можно выделить собственный капитал предприятия, то есть те финансовые средства, которое предприятие (предприниматель) создает себе само, и чужие (заемные) средства, образующие чужой капитал.

Со стороны актива можно выделить денежный капитал (финансовые средства) и вещественный (реальный) капитал. Предоставление денежного капитала для покупки средств производства называется финансированием, превращение денежного капитала в реальный капитал – инвестированием.

В законе “Об инвестиционной деятельности в РСФСР” (в редакции от 1995 г.) приводятся следующие понятия инвестиции и инвестиционной деятельности.

Инвестицией являются денежные средства, целевые банковские вклады, паи, акции и другие ценные бумаги, технологии, машины, оборудование, лицензии, в том числе и на товарные знаки, кредиты, любое другое имущество или инвестиционные права, интеллектуальные ценности, вкладываемые в объекты предпринимательской и других видов деятельности в целях получения прибыли (дохода) и достижения положительного социального эффекта.

Инвестиционная деятельность – это вложения инвестиций, или инвестирование, и совокупность практических действий по реализации инвестиций.

Инвестирование в создание и воспроизводство основных средств осуществляется в форме капитальных вложений.

Инвестиции в производства подразделяются на (схема 9.2.):

- инвестиции, идущие на возмещение (реинвестиции): замену изношенного или устаревшего оборудования. По объему соответствуют амортизационным отчислениям и служат сохранению величины капитала;
- Инвестиции, идущие на развитие производства: на расширение и (или) повышение научно-технического уровня производства. Подразделяется на экстенсивные (направлены на увеличение производственной мощности без изменения технологии или организации производства) и интенсивное (направлены на создание новых или переоснащение действующих производств на новой технологической основе).



Схема 9.2. Виды инвестиций в производство.

Капитальные вложения – это инвестиции в основной капитал (основные средства), в том числе затраты на новое строительство, расширение, реконструкцию и техническое перевооружение действующих предприятий, приобретение машин, оборудования, инструмента, инвентаря, проектно-изыскательские работы и другие затраты. Эти инвестиции приводят к созданию нового реального капитала или увеличению действующего капитала;

– инвестиции в запасы: необходимость в них вызвана изменениями в размере средств производства. К таким инвестициям относят сырье, вспомогательные капиталы, продукцию поставщиков и еще не проданную собственную продукцию.

Изменения могут быть положительными (прирост), равными нулю и отрицательными (дезинвестиции)

9.2 Механизмы инвестирования в развитие производства

Механизм инвестирования включает такие категории управления, как субъекты и объекты инвестиционной деятельности; цели и соответствующие им критерии инвестирования; факторы, обуславливающие возможность достижения поставленных целей; методы мобилизации инвестиций: объем инвестиционных ресурсов. Так, применительно к акционерному обществу механизмами акционирования могут быть:

- ◆ Мобилизация собственных средств:
 - инвестирование из инвестиционного фонда;
 - капитализация прибыли;
 - дополнительная эмиссия акций.
- ◆ Мобилизация заемных средств:
 - выпуск облигаций акционерного общества;
 - привлечение займов и кредитов.

В соответствии с законодательством субъектами инвестиционной деятельности признаются инвесторы, заказчики, подрядчики, пользователи объектов инвестиционной деятельности, а также поставщики, юридические лица (банковские, страховые и посреднические организации, инвестиционные биржи) и другие участники инвестиционного процесса. Ими могут быть физические и юридические лица, в том числе иностранные, а также государства и международные организации.

Инвесторы – это субъекты инвестиционной деятельности, осуществляющие вложение собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций и обеспечивающие их целевое использование (физические и юридические лица, государственные органы, органы местного самоуправления, иностранные субъекты предпринимательской деятельности).

Инвесторы могут вступать в роли вкладчиков, заказчиков, кредиторов, покупателей, а также выполнять функции любого другого участника инвестиционной деятельности.

Заказчиками могут быть инвесторы, а также любые иные физические и юридические лица, уполномоченные инвестором (инвесторами) осуществлять реализацию инвестиционного проекта, не вмешиваясь при этом в предпринимательскую и иную деятельность других участников инвестиционного процесса, если иное не предусмотрено договором (контрактом) между ними.

В случае если заказчик не является инвестором, он наделяется правами владения, пользования и распоряжения инвестициями.

Подрядчики – это физические и юридические лица, которые выполняют работы по договору подряда и (или) государственному контракту, заключаемым с заказчиками в соответствии с Гражданским кодексом РФ. Подрядчики обязаны иметь лицензию на осуществление ими тех видов деятельности, которые подлежат лицензированию в соответствии с федеральным законом.

Пользователями объектов инвестиционной деятельности могут быть инвесторы, а также другие физические и юридические лица, государственные и муниципальные органы, иностранные государства и международные организации, для которых создается объект инвестиционной деятельности. В случае, если пользователь

инвестиционной деятельности не является инвестором, взаимоотношения между ним инвестором определяются договором об инвестировании.

Субъекты инвестиционной деятельности вправе совмещать функции двух или нескольких участников.

Объектами инвестиционной деятельности являются находящиеся в частной, государственной, муниципальной формах собственности вновь создаваемые и модернизируемые основные фонды и оборотные средства во всех отраслях и сферах народного хозяйства, ценные бумаги, целевые денежные вклады, научно-техническая продукция, другие объекты собственности, а также имущественные права и права на интеллектуальную собственность.

Запрещается инвестирование в объекты, создание и использование которых не отвечает требованиям стандартов экологических, санитарно-гигиенических и других норм, установленных законодательством, или наносит ущерб охраняемым законом правам и интересам граждан, юридических лиц и государства.

9.3. Правовые основы инвестиционной деятельности

Правовые основы инвестиционной деятельности на территории РФ определяются:

- Гражданским кодексом РФ;
- Законом "Об инвестиционной деятельности в РСФСР" (в редакции Федерального закона 1995 г.). В нем установлены условия осуществления инвестиционной деятельности, формы и методы ее государственного регулирования, гарантии прав субъектов инвестиционной деятельности и защиты инвестиций.
- Федеральным Законом "Об инвестиционной деятельности в РФ, осуществляется в форме капиталовложений" (от 25.02. 1999 г. №39 – ФЗ с изменениями и дополнениями Федерального закона от 02.01.2000 г. №22 – ФЗ). Этот закон определяет правовые и экономические основы

инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капиталовложений на территории РФ, а также устанавливает гарантии равной защиты прав, интересов и имущества субъектов инвестиционной деятельности независимо от форм деятельности;

– Федеральным Законом "Об иностранных инвестициях в РФ" (от 25.06.1999 № 160 – ФЗ), который определяет основные гарантии прав иностранных инвесторов на инвестиции и получаемые от них доходы и прибыль.

9.4. Правовое регулирование иностранных инвестиций

На современном этапе российская экономика заинтересована в привлечении и эффективном использовании иностранных инвестиций, финансовых ресурсов, передовой техники и технологии, а также управленческого опыта. Однако, в России не созданы эффективные условия для привлечения иностранных инвестиций, так как существуют проблемы с получением прибыли, адекватной вложениям и существует риск убытка.

Для разработки предложений по конкретным мерам улучшения инвестиционного климата в России при правительстве РФ действует консультативный совет по иностранным инвестициям.

Иностранная инвестиция определяется как вложение иностранного капитала в объект предпринимательской деятельности на территории РФ в виде объектов гражданских прав, принадлежащих иностранному инвеститору, если такие объекты не изъяты из оборота в РФ в соответствии с федеральными законами, в т. ч. в виде денег, ценных бумаг (в иностранной валюте и валюте РФ), иного имущества, имущественных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальную собственность), имеющих денежную оценку, а также услуг и информации.

Прямая иностранная инвестиция:

- приобретение иностранным инвестором не менее 10% доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале коммерческой организации, созданной или вновь создаваемой на территории РФ в форме хозяйственного товарищества или общества;
- вложение капитала в основные фонды филиала иностранного юридического лица, создаваемого на территории РФ;
- осуществление иностранным инвестором (как арендодателем) лизинга оборудования таможенной стоимостью не менее 1 млн. руб.

Глава 10

Экономико-правовое регулирование производственно-хозяйственной деятельности

10.1. Заемные и кредитные отношения

Заемные и кредитные отношения являются неотъемлемой частью имущественного оборота, осуществляемого в процессах производственно-хозяйственной деятельности, т.к. использование заемных средств является одним из путей повышения рентабельности собственных средств.

Гражданский договор различает несколько договорных обязательств, представляющих единые по экономической природе заемные отношения:

- 1) договор займа;
- 2) кредитный договор;
- 3) особые разновидности кредита.

Договор займа

По договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества. Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или других вещей.

Если иное не предусмотрено законом или договором займа, займодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа в размере и порядке, определяемых договором. При отсутствии в договоре условия о размере процентов их размер определяется существующей в месте жительства займодавца (а если займодавцем является юридическое лицо – в месте его нахождения) ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования) на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части.

Договор займа предполагается беспроцентным, если в нем прямо не предусмотрено иное, в случаях, когда заемщику передаются не деньги, а другие вещи.

Кредитный договор

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Кредитный договор является разновидностью отношений займа. Однако он должен быть заключен только в письменной форме, в противном случае договор считается ничтожным.

В роли займодавца по кредитному договору может выступать только банк или иная кредитная организация, имеющая соответствующую лицензию Центробанка. Предметом кредитного договора могут быть только деньги, причем выдача большинства кредитов осуществляется в безналичной форме.

Факторинг.

Новым и для нашего законодательства являются правила о договоре финансирования под уступку денежного требования, в основе которых лежат известные практике международной торговли обязательства факторинга.

В РФ правила факторинга установлены гражданским кодексом. По договору финансирования под уступку денежного требования одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения ими работ или оказания

услуг третьему лицу: при этом клиент уступает или обязуется уступать финансовому агенту это денежное требование.

Денежное требование к должнику может быть уступлено клиентом финансовому агенту также в целях обеспечения обязательства клиента перед финансовым агентом.

10.2. Вексельное обращение

Одной из новых форм расчетов, получившей в последние годы широкое применение, является вексельное обращение.

Векселем признается ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель), либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя (векселедержателю).

В зависимости от функций, выполняемых векселем в настоящее время применяются два вида векселей: товарные и финансовые. Товарный вексель может быть выдан любым юридическим лицом и использован при расчетах за товары, выполненные работы и оказанные услуги. Финансовый вексель выдается под полученные на возвратных началах денежные суммы. Выпуск финансовых векселей разрешается только организациям, имеющим соответствующую лицензию, выдаваемую Центральным банком РФ.

В связи с введением в хозяйственный оборот векселей банки совершают с ними следующие операции:

1. Учет векселей.
2. Выдача ссуд под залог векселей.
3. Принятие векселей на инкассо для получения платежей и оплаты векселей в срок.

10.3. Правовые и организационно-экономические особенности лизинга

Лизинг – это вид инвестиционной деятельности по приобретению имущества и передачи его на основании договора лизинга физическим или юридическим лицом за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях, установленных договором, с правом выкупа имущества лизингополучателем.

Правовое регулирование лизинговой деятельности осуществляется Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом РФ "О лизинге" (1998 г.), Федеральным законом РФ "О присоединении РФ к Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге" (1998 г.), федеральными законами в области внешнеэкономической деятельности (в случае, когда в договоре международного лизинга лизингодатель является нерезидентом РФ), а также постановлениями правительства РФ "Об утверждении Положения о лицензировании лизинговой деятельности в РФ" (1996 г.), "Об утверждении порядка предоставления государственных гарантий на осуществление лизинговых операций" (1998 г.) и другими правовыми актами.

Правовой институт лизинга в составе обязательственного права включает 3 составляющие: куплю-продажу, аренду, финансовую аренду.

По экономической природе лизинг схож с кредитными отношениями и инвестициями.

Предметом лизинга могут быть любые непотребляемые вещи, в т.ч. предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другое движимое и недвижимое имущество, которое может использоваться для предпринимательской деятельности. Не могут быть предметом лизинга земельные участки и другие природные объекты, а также имущество, запрещенное к свободному обращению на рынке.

Субъектами лизинга являются физические и юридические лица: лизингодатель, лизингополучатель и продавец (поставщик). Любой из

субъектов лизинга может быть резидентом РФ, нерезидентом РФ, а также субъектом предпринимательской деятельности с участием иностранного инвестора, осуществляющим свою деятельность в соответствии с законодательством РФ.

Разнообразие предметов, объектов, субъектов, сроков и других условий лизинговых сделок представлено на схеме 10.1.

Лизинговая сделка совершается путем заключения договора лизинга между лизингодателем и лизингополучателем, а также обязательных и сопутствующих договоров с другими объектами лизинга. К обязательным договорам относится договор купли-продажи объекта лизинга между поставщиком и лизингодателем. К сопутствующим договорам относятся договор о привлечении денежных средств, договор залога, договор гарантии, договор поручительства и другие.

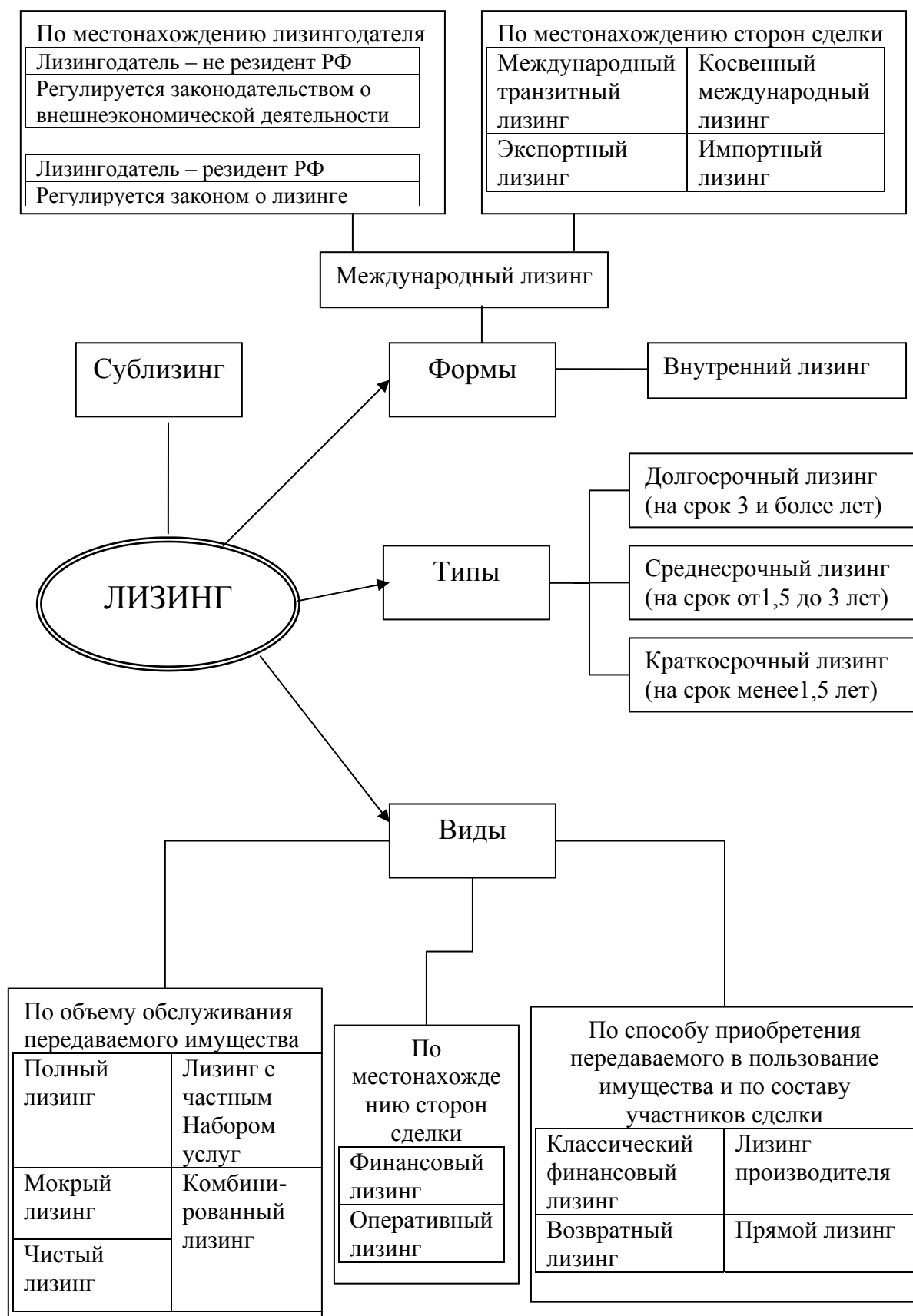


Схема 10.1. Классификация лизинга

Договор лизинга должен содержать следующие существенные положения:

- точное описание предмета лизинга;
- объем передаваемых прав собственности;
- наименование места и указания порядка передачи предмета лизинга;
- порядок балансового учета предмета лизинга;
- порядок содержания и ремонта предмета лизинга;
- порядок дополнительных услуг, предоставляемых лизингодателем на основании договора комплексного лизинга;
- указание общей суммы договора лизинга и размера вознаграждения лизингодателя;
- порядок расчетов (график платежей);
- определение обязанности лизингодателя или лизингополучателя застраховать предмет лизинга от связанных с договором лизинга рисков, если иное не предусмотрено договором.

10.4. Складское свидетельство

Складское свидетельство – это документ (ценная бумага), выдаваемый товарным складом в подтверждение того, что товар принят на хранение с зафиксированным и соответственно удостоверенным количеством и качеством с обязательством выдать его в случае предъявления складского свидетельства и оплаты услуг хранения в соответствии с согласованными тарифами.

Основные правовые положения складского свидетельства установлены ГК РФ (ст.912-917). В ряде субъектов РФ приняты нормативные документы, регламентирующие обращение складских свидетельств.

ГК РФ предусмотрено обращение складских свидетельств двух типов:

- двойное складское свидетельство (ДСС) – именное свидетельство, состоящее из двух частей – складского свидетельства и залогового свидетельства (варранта);
- простое складское свидетельство (ППС), выдаваемое на предъявителя.

10.5. Регулирование имущественного страхования

Отношения между страховыми организациями (страховщиками) и хозяйственными субъектами (страхователями) регулируется Гражданским кодексом РФ и Законом РФ “Об организации страхового дела в РФ” (в редакции федеральных законов от 31.12.97 г. № 157-ФЗ, от 20.11.99 № 204-ФЗ).

По договору имущественного страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы).

Глава 11

Правовые основы предупреждения несостоятельности и процедуры банкротства

11.1. Признаки несостоятельности (банкротства)

Гражданский кодекс РФ предусматривает, что лицо, которое не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, может быть признано по решению суда несостоятельным (банкротом). Основание и порядок признания такого должника несостоятельным (банкротом) или объявления должником о своем банкротстве устанавливаются Федеральным законом “О несостоятельности (банкротстве)” от 8.01.98 г. №6-ФЗ. Данный закон регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности, а также отношения, возникающие между лицами, участвующими в процедурах банкротства.

Настоящий Федеральный закон определяет несостоятельность (банкротство) как признанную арбитражным судом или объявленную должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требованиям кредиторов по данным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

К обязательным платежам Закон относит налоги, сборы и иные обязательные взносы в бюджет а порядке и на условиях, которые определяются законодательством РФ.

Внешними признаками несостоятельности юридических лиц является неисполнение денежных обязательств и (или) обязанности по уплате обязательных платежей в течение трех месяцев.

Основания признания кредитной организации банкротом определяются Федеральным законом “О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций”.

11.2. Участники дела о банкротстве

Лицами, участвующими в деле о банкротстве, являются: должник, арбитражный управляющий, конкурсные кредиторы, налоговые и иные уполномоченные органы (по требованиям уплаты обязательных платежей), прокурор (в случае рассмотрения дела по его заявлению), государственный орган по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению (в случаях, предусмотренных Законом о банкротстве), а также иные лица в предусмотренных законом случаях.

Все действия в отношении должника от имени кредиторов осуществляются собранием и комитетом кредиторов. С момента принятия арбитражным судом к производству заявления о признании должника банкротом кредиторы в целях удовлетворения своих требований не вправе обращаться к должнику в индивидуальном порядке.

11.3. Процедуры банкротства

При рассмотрении дела о банкротстве должника – юридического лица применяются следующие процедуры банкротства: наблюдение, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение.

Закон о несостоятельности предусматривает и иные процедуры банкротства, например введение внешнего управления под поручительство (при рассмотрении дел о банкротстве градообразующих организаций).

Основными задачами проведения процедур банкротства являются:

- возврат долгов кредиторам;
- восстановление условий, необходимых для продолжения юридическим лицом его бизнеса.

Наблюдение

Введение процедуры наблюдения означает следующее:

- невозможность предъявления имущественных требований к должнику без направления их временному управляющему (в случае, если требования кредиторов признаются установленными) или в арбитражный суд (если размер требований не установлен);

– приостанавливается по ходатайству кредитора производство по делам, связанным со взысканием с должника денежных средств и иного имущества должника;

– приостанавливается исполнение исполнительных документов по имущественным взысканиям, за исключением судебных решений о взыскании задолженности по заработной плате, выплате выплаты вознаграждений по авторским договорам, алиментов, а также о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, и морального вреда, вступивших в законную силу до момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом;

– запрещается удовлетворение требований участника должника – юридического лица о выделении доли (пая) в имуществе должника в связи с выходом из состава его участников.

Для проведения наблюдения арбитражный суд назначает временного управляющего из числа кандидатур, предложенных кредиторами, а при отсутствии предложений – из числа лиц, зарегистрированных в арбитражном суде в качестве арбитражных управляющих.

Внешнее управление

Внешнее управление вводится арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов на срок не более 12 месяцев. Этот срок при необходимости может быть продлен арбитражным судом на 6 месяцев. Для градообразующих организаций Закон о банкротстве допускает продление срока внешнего управления до 10 лет при условии предоставления поручительства по обязательствам должника.

Конкурсное производство

Цель конкурсного производства – максимально возможное, соразмерное удовлетворение требований кредиторов должника. Конкурсное производство открывается после принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом. Срок конкурсного

производства не может превышать одного года. Но арбитражный суд вправе продлить его еще на 6 месяцев, а при необходимости и более.

На период конкурсного производства для осуществления всех полномочий по управлению делами должника, в т.ч. полномочий по распоряжению его имуществом, арбитражный суд назначает конкурсного управляющего.

Мировое соглашение

На любой стадии рассмотрения арбитражным судом дела о банкротстве должник и кредиторы вправе заключать мировое соглашение. Основными особенностями, отличающими мировое соглашение от гражданско-правовых договоров, является следующее:

- мировое соглашение заключается в процессе судебного разбирательства;
- оно действительно только в случае утверждения его арбитражным судом;
- исполнение мирового соглашения осуществляется по правам исполнения судебных актов.

Заключаются в письменной форме, подписанной сторонами: со стороны должника – руководителем должника – юридического лица (гражданином – должником), внешним или конкурсным управляющим; со стороны кредиторов – лицом, уполномоченным собранием кредиторов. Если в мировом соглашении участвуют третьи лица, то они или их представители также подписывают мировое соглашение.

Глава 12

Правовые меры поддержки конкуренции и ограничения монополистической деятельности

Правовое регулирование конкуренции осуществляется на основе статьи 8 Конституции РФ, ряда антимонопольных норм, содержащихся в ГК РФ (статьи 10, 57, 1033) специальных антимонопольных законов: “О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках (в редакции Федерального закона от 6.05.98 г. №70-ФЗ)”, далее – “Закон о конкуренции на рынке финансовых услуг” (от 23.06.99 г. №117-ФЗ), далее – “Закон о конкуренции на финансовых рынках”; “О рекламе” (от 18.07.95 г.); “О естественных монополиях”(от 17.08.95 г.); “О защите прав потребителей” (в редакции от 9.01.96 г.), а также ряда нормативных актов разной юридической силы.

Основополагающим в антимонопольном законодательстве является “Закон о конкуренции на товарных рынках”.

Глава 13

Правовые основы налоговой системы

Налоговая система РФ представляет собой большую экономико-правовую систему. Она имеет экономическую, организационную и нормативно-правовую базу. Экономической основой являются российские и иностранные предприятия, организации и физические лица, ведущие экономическую деятельность без образования юридического лица.

Организационная основа образуется профессиональными налоговыми и привлекаемые к налоговой деятельности организациями, действующими в экономической сфере.

Правовой основой налоговой системы являются законодательство о налогах и сборах, а также законодательство, образующее в совокупности нормативную модель налоговой системы.

13.1. Налог как экономическая и правовая категория

Важнейшими юридическими признаками налога являются следующие:

- 1) Налог представляет собой отчуждение части собственности субъекта в пользу государства при внесении налоговых платежей.
- 2) Законность установления и взимания: установление и взимание налога осуществляется в порядке и на условиях, определяемых законодательными актами.
- 3) Налог – это обязательный взнос: налогоплательщики в силу закона обязаны осуществлять уплату налогов. Уплата налогов носит не добровольный, а принудительный характер.
- 4) Взимание налога происходит в денежной форме.
- 5) Налоговый платеж является безвозмездным: его характеризуют односторонность, неэквивалентность и безвозвратность.
- 6) Налоги вносятся в бюджет или внебюджетный фонд, которые выступают получателями налогов.

7) Налоги – это платежи, не имеющие определенного целевого назначения при внесении их в бюджет.

Налоговым кодексом РФ приняты следующие понятия налогов и сборов.

Под *налогом* понимается обязательный, индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности Государства и (или) муниципальных образований.

Под *сбором* понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий).

Налоги являются атрибутом любого государства и выполняют ряд функций: фискальную, распределительную (социальную), регулирующую, контролирующую, поощрительную.

13.2. Законодательство о налогах и сборах

Законодательство о налогах и сборах состоит из:

- законодательства РФ о налогах и сборах (налоговый кодекс РФ и принятые в соответствии с ним федеральные законы о налогах и сборах);
- законодательства субъектов РФ о налогах и сборах (законы и иные нормативные правовые акты о налогах и сборах субъектов РФ, принятые в соответствии с Налоговым кодексом);
- нормативных правовых актов органов местного самоуправления о

местных налогов и сборах, принятых представительными органами местного самоуправления в соответствии с Налоговым кодексом.

Нормативные акты иного уровня в категорию законодательства о налогах и сборах не входят.

Налоговый кодекс РФ устанавливает систему налогов и сборов, взимаемых в федеральный бюджет, а также общие принципы налогообложения и сборов в РФ. Кодекс состоит из 2-х частей: часть I (1998 г. № 146-ФЗ, 1999 г. № 154-ФЗ) и часть II (специальная).

13.3. Правовая база налоговой системы

Правовая база (основа) налоговой системы включает: правовую систему налогообложения, систему налогов и сборов, специальные налоговые режимы.

В РФ устанавливаются следующие налоги и сборы: федеральные, субъектов РФ (региональные) и местные. Федеральными признаются налоги и сборы, устанавливаемые Налоговым кодексом и обязательные к уплате на всей территории РФ. Региональными и местными признаются налоги и сборы, устанавливаемые Налоговым кодексом и законами субъектов РФ, а также нормативными правовыми актами представительных органов местного самоуправления.

По уровням бюджетов налоги и сборы распределяются следующим образом:

I. Федеральные налоги и сборы

- 1) налог на добавочную стоимость;
- 2) акцизы на отдельные виды товаров (услуг) и отдельные виды минерального сырья;
- 3) налог на прибыль (доход) организаций;
- 4) налог на доходы от капитала;
- 5) подоходный налог с физических лиц;
- 6) взносы в государственные социальные внебюджетные фонды;

- 7) государственные пошлины;
- 8) таможенная пошлина и таможенные сборы;
- 9) налог на пользование недрами;
- 10) налог на воспроизводство минерально-сырьевой базы;
- 11) налог на дополнительный доход от добычи углеводородов;
- 12) сбор на право пользования объектами животного мира и водными биологическими ресурсами;
- 13) лесной налог;
- 14) водный налог;
- 15) экологический налог;
- 16) федеральные лицензионные сборы.

II. Региональные налоги и сборы

- 1) налог на имущество организаций;
- 2) налог на недвижимость (при введении в действие этого налога прекращается действие на территории соответствующего субъекта РФ налога на имущество организаций, налога на имущество физических лиц и земельного налога);
- 3) дорожный налог;
- 4) транспортный налог;
- 5) налог с продаж;
- 6) налог на игорный бизнес;
- 7) региональные лицензионные сборы.

III. Местные налоги и сборы

- 1) земельный налог;
- 2) налог на имущество физических лиц;
- 3) налог на рекламу;
- 4) налог на наследование или дарение;
- 5) местные лицензионные сборы.

Литература

1. Дойников И.В. Предпринимательское (хозяйственное) право. Учебное пособие. – М., Нолидж. Брандес, 1998.
2. Кашанина Т.В. Хозяйственные товарищества и общества: правовое регулирование вввввввввв деятельности. Учебник для вузов. – М.: Инфра – М – кодекс, 1995.
3. Комментарии части первой ГК РФ для предпринимателей./ Редакторы Т. Брагинская, В. Кузнецов, Л. Синюхина. – М.: Фонд "Правовая культура". 1995 г.
4. Коммерческое право. Учебник / Под ред. В.Ф. Попандопуло, В.Ф. Яковлевой. – СПб: Изд-во Санкт-Петербургского университета. 1998 г.
5. Круглова Н.Ю. Коммерческое право. Учебник для вузов – М.: Русская Деловая литература, 1999.
6. Мартемьянов В.С. Хозяйственное право. Г. 1. Общие положения. Курс лекций. – М: БЕК. 1994 г.
7. Предпринимательское (хозяйственное) право. Учебник в гтггггг Т. 1. / Отв. Ред. О.М. Олейник. – М.: Юрист, 1999 г.