**Развитие акционерного права**

**Диплом**

**2009**

**Введение**

В современных экономических условиях важнейшей организационно-правовой формой предприятий во многих странах являются акционерные общества. По преимуществу такие общества используются как правовая форма организации крупных предприятий.

Важной чертой акционерного общества является отсутствие ответственности акционеров по обязательствам такого предприятия, что стало серьезной проблемой в условиях протекающего кризиса. Эта и другие черты акционерного общества характеризуют данную форму правовой организации весьма привлекательной для предпринимателей, стремящихся обычно консолидировать свой капитал.

**Вернуться в каталог готовых дипломов и магистерских диссертаций –**

[**http://учебники.информ2000.рф/diplom.shtml**](http://учебники.информ2000.рф/diplom.shtml)

Несомненные достоинства акционерной формы организации предпринимательской деятельности, прежде всего легкость и простота передачи комплекса прав, связанных с участием в обществе, и как следствие - высокая степень мобильности акционерного капитала, ограничение рисков инвесторов, верхний предел которых определяется суммой вклада, привели к широкому распространению данной формы практически во всех странах с рыночной экономикой. Кроме указанных обстоятельств, причиной широкого распространения акционерных обществ в России является и то, что в процессе приватизации государственные и муниципальные предприятия чаще всего преобразуются в акционерные общества. Поэтому появилось большое количество акционерных обществ, возникших в процессе приватизации.

В силу этого акционерное законодательство является важнейшей составляющей российского предпринимательского законодательства. При этом если в большинстве стран такое законодательство эволюционировало и обогащалось в течение столетий, то в России оно предстало привнесенной извне абстрактной моделью. Тем не менее, после ряда «нормативных операций» была выработана определенная концепция правового регулирования акционерных обществ, которая нашла свое законодательное воплощение в Гражданском кодексе Российской Федерациии Федеральном законе «Об акционерных обществах». Между тем далеко не все проблемы получили свое адекватное разрешение и об этом свидетельствует огромное количество судебных дел, причиной которых является то, что действующее законодательство не обеспечивает должный компромисс интересов участников акционерных отношений.

С учетом изложенного тема дипломного исследования представляется весьма актуальной.

Предметом исследования выступают нормы российского права, регламентирующие организацию и деятельность акционерных обществ в современной России.

Объект исследования представляет собой общественные отношения, возникающие в связи с организацией и деятельностью акционерных обществ.

Цель данной дипломной работы состоит в разностороннем объективном изучении, сопоставлении и определении оптимальных правовых условий, параметров функционирования системы российских акционерных обществ на существующей нормативно-правовой базе и выявлении тенденций развития законодательства в этой сфере.

Реализация поставленной цели осуществляется путем решения следующих основных задач:

* изучения историко-правового аспекта возникновения акционерных обществ в России и за рубежом;
* анализа формирования и эволюции нормативно-правовой базы создания акционерных обществ в России;
* уяснения понятия, видов акционерного общества по действующему законодательству России и порядка его учреждения;
* уяснения правового положения органов управления акционерным обществом;
* рассмотрения порядка реорганизации и ликвидации акционерного общества.

При написании дипломной работы были использованы исторический, логический, сравнительно-правовой и другие методы исследования.

правовой акционерный законодательство общество

**1. Общие положения об акционерных обществах**

**.1** **Историко-правовой аспект возникновения акционерных обществ**

В связи с тем, что современная Россия имеет сравнительно малый опыт становления и развития корпоративного права, а опыт других стран и дореволюционной России охватывает многие десятилетия и века, то представляется целесообразным высказаться об историко-правовых аспектах акционирования, что позволит более основательно проанализировать и понять проблематику регулирования правового положения акционерных обществ в нынешней России.

Начало акционированию было положено в Древнем Мире и, прежде всего, в Римской империи, то есть в римском праве. Рост территории римской державы, завоевание сопредельных государств (Греции, Корсики, Сардинии, значительной части Сицилии и т.д.), развитие торговли с другими народами, расширение хозяйственной деятельности (строительство флота, военные поставки общественные работы) вели к развитию римского права.

Потребности хозяйства, вызывали к жизни такой прием юридической техники, как введение в торговый оборот имущественной массы, обособленной от имущества физических лиц. Как показывают исследования, вначале это были союзы с религиозными целями (sodalitates, collegia appariorum), которым Законы ХII таблиц предоставили право вырабатывать для себя уставы, при условии, что они не противоречат закону, профессиональные союзы ремесленников (fabrorum, pistorum).

Во времена республики к ним присоединились корпорации служителей при магистратах (collegia appariorum), объединения взаимопомощи. По мнению многих исследователей, особый интерес представляют так называемые «объединения откупщиков» - объединения предпринимателей, бравших на откуп государственные доходы, управлявших по договорам с государством государственными имениями, производившими для государства крупные строительные работы и т.д. (collegia publicanorum). Именно такой тип хозяйства, имевший, как правило, натуральный характер, еще не требовал прочных объединений предпринимателей с длительным сроком существования, но уже испытывал необходимость в объединении разрозненных средств для достижения более крупной хозяйственной цели и в ограничении риска отдельных хозяев.

Вот почему можно считать, что римское частное право сделало первый шаг - шаг по пути становления и развития акционерных обществ и корпоративного права. Об этом уже говорили многие исследователи-юристы и сегодня надо обратить на это особое внимание.

Вместе с тем, следует заметить, что изучение этой проблемы надо продолжать. Так, еще в 1914 г. Г.Ф. Шершеневич оговаривался, что некоторые желали бы видеть корни акционерного товарищества еще в римском быту, но, вопрос о происхождении акционерных товариществ до сих пор спорен.

Затем определенный вклад в становление акционерных обществ по оценке ряда еще дореволюционных исследователей, внесли средние века. Для научной правовой мысли той эпохи характерно создание торговых гильдий по предмету деятельности купцов.

Как и в Древнем Риме, они временно объединяли средства для достижения более крупной хозяйственной цели и ограничения риска отдельных купцов. Гильдиям была свойственна солидарная ответственность участников, основанная на общих условиях совместной деятельности. В них формировались и определенные правила внутренней жизни и обычаи делового оборота, отношений.

Само развитие гильдий шло по трем основным направлениям, в рамках которых складывались правовые основы акционирования.

Первое (наименее значимое) - это мукомольные объединения на юге Франции в ХII в. Они строились на паевых началах. Паи свободно отчуждались. Деятельностью руководил орган управления, избираемый пайщиками, которые образовывали высший и контрольный орган - общее собрание пайщиков. К ним близки горные товарищества Германии ХII в. Право участия в товариществе обусловливалось приобретением кукса (пая), который подлежал свободному отчуждению, но рассматривался как недвижимость. Число паев было большим (более ста). Их владельцы образовывали общие собрания, которые решали вопросы большинством голосов.

Второе направление развилось в средние века, когда повысилось значение крестовых походов и морской торговли. В целях совместного строительства, приобретения и эксплуатации корабля создавались морские товарищества. Лицо, решившее строить корабль и становившееся организатором товарищества (предвосхищающее современных учредителей), приглашало других лиц к участию в товариществе, объявляя размеры корабля, обусловливающие его стоимость, количество и размеры долей (паев). Паи признавались равными между собой. Явно, что это еще не современный способ определения уставного капитала АО, но аналогия здесь видна.

Наконец третье направление, еще более приблизившееся к акционерным обществам - итальянские объединения государственных кредиторов - маоны (maonae или montes от арабского maounah - совместная помощь, предприятие), достигшие своего расцвета в Генуе.

Самое главное, что именно в данный период формируются основы торгового и истоки корпоративного права. Морская торговля вырабатывает правила и обычаи, которые получают с ее развитием все большее распространение.

Период непосредственного возникновения акционерных обществ на предшествующем опыте корпоративной практики и на элементах оформления категории юридического лица проходит под эгидой Англии и Голландии.

Общепризнанными первыми предшественниками и прототипами современных акционерных обществ являются английская Ост-Индская компания (1600 г.) и голландская Ост-Индская компания (1602 г.). Именно это позволило Г.Ф. Шершеневичу сделать вывод о том, что история акционерных товариществ стоит в зависимости от развития крупных торгово-промышленных предприятий. Впервые крупный размер предприятий обнаружился в морской торговле, и морские товарищества средних веков представляют подобие акционерных организаций.

Когда в ХV-ХVI вв. открытие новых стран, отстоящих далеко от европейских государств, вызвало потребность в крупных предприятиях, акционерная форма оказалась наиболее подходящей.

С начала ХVII века в Голландии и Англии, а потом и во Франции образуется ряд акционерных компаний, под именами Ост-Индской, Вест-Индской, Суринамской, Канадской и т.п. Эти компании возникали не иначе, как с разрешения правительства в каждом отдельном случае. Проникнутые административным надзором, преследуя политические цели расширения государственной территории, они носили публичный характер, являлись как бы отраслями государственного хозяйства.

Акционерные компании манили публику обещаниями быстрой и огромной наживы. Возбужденные страсти искали исхода уже независимо от цели создания предприятия. Акционерная горячка оказалась болезнью сопровождавшей акционерное дело почти с самого начала. Даже совершенно несбыточные предприятия находили подписчиков на акции.

Голландская Ост-Индская компания считается первым акционерным обществом, выплатившим дивиденды по акциям (1604 или 1609 гг.) В среднем акционерам выплачивался ежегодный дивиденд в размере 18%. Большой спрос на акции компании способствовал развитию биржевой торговли, оборотной стороной которой явился «тюльпанизм», спекуляция акциями.

В целях предотвращения злоупотреблений с акционерным капиталом в 1610, 1621, 1623 и 1624 гг. правительством Голландии было издано несколько эдиктов, ограничивающих сделки с акциями. На наш взгляд, это первые серьезные шаги государственного регулирования корпоративных отношений.

Отрадно, что опыт Голландии был заимствован другими странами, которые по отдельным вопросам, например, законодательного регулирования, пошли еще дальше.

Возникновение акционерных обществ в Англии было вызвано теми же экономическими предпосылками, что и в Голландии. Однако, инициатива создания английской Ост-Индской компании исходила не столько от правительства, сколько от частных лиц.

Уже к ХVШ веку акционерная форма получила широкое распространение. А в 1843 году в Англии насчитывалось 994 акционерных общества, с 1844 по 1856 год их было зарегистрировано 4409. Первое время правительство предоставляло компаниям большую самостоятельность. Однако серьезные финансовые нарушения, недобросовестная конкуренция, биржевая спекуляция вызвали к жизни акционерное законодательство.

В Германии акционерные общества появились позднее, чем в других странах. Их развитие определили государственная гигантомания и одновременно колоссальная децентрализация, сепаратизм, внутренние политические и экономические междоусобицы, разорительные войны. Система немецкого права, находившаяся под сильным влиянием представлявшего опору для власти римского права и кодексов Наполеона, долгое время игнорировала потребности жизни и оставалась неразвитой. В ХVIII в. появляются первые попытки кодификации законодательства и использования акционерной формы предпринимательства.

Но немецкая пунктуальность и методичность сыграли свою положительную роль. Изучив опыт Голландии («тюльпаномания», «тюльпанизм»), Англии («мыльные пузыри») и Франции («коммандитная лихорадка», «акционерная горячка»), правительство Германии занялось разработкой правового положения акционерных обществ, которая призвана была перекрыть пути для финансирования махинаций.

Закон от 18 июля 1884 г. ввел требование полной оплаты уставного капитала для регистрации акционерного общества, повысил минимальную стоимость акций, установил ответственность акционера за ее полную оплату, легализовал понятие учредителей, возложил на них обязанность предоставления полной и точной информации акционерам, ввел новую систему контроля за деятельностью учредителей.

Отметим также, что с конца ХVIII века акционерные общества стали проникать на американский континент.

Акционерным обществам в различных штатах создавались льготные режимы. Стали возникать крупные корпорации, которые не только поднимали производство на качественно новый уровень, но и привели к развитию монополизма и недобросовестной конкуренции. США стали первопроходцами в антимонопольном законодательстве. 2 июля 1890 г. Конгрессом США был принят антитрестовский закон Шермана. Наряду с этим, заметную роль в развитии акционерного права играли суды, проводившие в жизнь государственную политику поощрения прогрессивной формы организации производства.

В Европе систематизация и легализация правил об акционерном деле началась только с 1843 года.

В России истоки акционерной формы относят к ХVII-ХVIII вв. Однако один из первых нормативных актов об акционерных обществах, торговых обществах, корпорациях появился в 1807 г.

В рамках исследования исторического аспекта необходимо отметить, что впервые интерес к акционерному движению появлялся в России еще при царе Алексее Михайловиче, которому был представлен проект организации крупной компании для производства китоловного промысла и добывания сала. Этот факт отметили ученые-юристы уже более 100 лет назад. Собственно реальные шаги к использованию акционерной формы предпринимательства были сделаны еще при Петре I.

В Указах от 27 октября 1699 г., 27 октября 1706 г., 2 марта 1711 г., 8 ноября 1723 г. купцам (т.е. определенному сословию) рекомендовалось торговать компаниями (т.е. налицо использование акционерной формы пока только в торговле, но не в производстве) по примеру торгового класса иностранных государств (перенесение опыта зарубежных стран); иметь об этом с общего совета (простая форма согласия или прообраз органа управления акционерного общества) установления (нормы, регулирующие их организацию и деятельность), которые способствовали бы развитию торговли, и приносить тем самым через налоги дополнительные доходы в государственную казну.

Первой акционерной компанией можно считать учрежденную 24 февраля 1757 г. «Российскую в Константинополе торгующую компанию». Инициаторами ее создания выступили венецианские купцы, которые в 1749 г. обратились в Сенат через русского консула в Константинополе с просьбой разрешить торговлю между Венецией и Россией через Черное море и создать для этого на Дону торговый дом или контору.

Эта компания осуществляла активную торговую деятельность и просуществовала до 1762 г. А.И. Каминка отмечал «важное значение этой компании в деле насаждения принципов акционерного дела».

В последующие годы произошло учреждение еще ряда акционерных компаний (1758 г. - Компания Персидского торга, 1762 г. - акционерный эмиссионный банк, 1798 г. - Российско-Американская компания и др.), которые способствовали постепенному становлению и распространению в российском обществе представлений об этой организационно-правовой форме.

В 1864-1873 гг. было учреждено 60 акционерных банков, 46 из которых были коммерческими, а 14 - поземельными (долгосрочного кредита или инвестиционными). В 1893-1901 гг. открыто 219 акционерных компаний с общим уставным капиталом 328,8 млн. руб. К концу 1901 года число акционерных компаний достигло 1506, а их совокупный уставный капитал - 2 467 млн. руб. Доход на капитал составлял 6% и более.

Доля участия зарубежных инвесторов в капитале действовавших в России акционерных обществ также возрастала довольно высокой темпами. В 1893 г. она составляла 23%, в 1900 г. - 35%, в 1908 г. - 40%. Иностранные предприниматели вкладывали свой капитал преимущественно (60% от общей суммы вложения) в следующие три отрасли отечественной промышленности: горную, металлургическую и металлообрабатывающую, заняв здесь преобладающие позиции по сравнению с российским капиталом.

В целом, к ноябрю 1917 г. в России фактически действовало (с учетом ликвидации и сокращения капиталов в годы первой мировой войны) около 2 850 торгово-промышленных акционерных компаний с уставным капиталом 6040 млн. руб.

Однако, октябрьская революция прервала этот экономически и юридически полезный эволюционный процесс. Декретом ВЦИК 14 декабря 1917 г. банковское дело в России было объявлено государственной монополией, а все акционерные и другие коммерческие банки и кредитные учреждения национализированы и объединены с Государственным банком.

Во второй половине декабря 1917 г. Высшим советом народного хозяйства был подготовлен новый проект Декрета об экономических преобразованиях, первый раздел которого был посвящен национализации акционерных компаний.

Изменения в социальном устройстве и законодательстве не могли не повлиять на динамику образования акционерных обществ. К концу мая 1918 г. в связи с переходом Советской власти к широкой национализации акционерное учредительство существенно замедляется. В период военного коммунизма для акционерных обществ, основывавших свою деятельность на имущественной и организационной самостоятельности, места уже не было.

Общая ситуация несколько изменилась с развитием товарно-денежных отношений. В годы НЭПа в январе 1922 г. было учреждено первое акционерное общество советского периода - акционерное общество внутренней и ввозной торговли кожевенным сырьем «Кожсырье».

Гражданский Кодекс РСФСР 1922 г. в разделе Х «Товарищество» содержал пятый подраздел, который назывался «Акционерное общество (паевое товарищество)» и включал 45 статей (с 322 по 366). Кодекс рассматривал акционерное общество как разновидность товарищества, ставил знак равенства между ним и паевым товариществом и давал следующее легальное определение: «Акционерным (или паевым) признается товарищество (общество), которое учреждается под особым наименованием или формою с основным капиталом, разделенным на определенное число равных частей (акций) и по обязательствам которого отвечает только имущество общества».

Постепенно автономия и имущественная самостоятельность юридических лиц, в том числе акционерных обществ, вытеснялись планированием и жестким регулированием со стороны государства. В конце 20-х - начале 30-х гг. акционерные общества были реорганизованы в государственные объединения. Затем на долгие годы эта форма была отвергнута и забыта.

В то время, когда в течение всего XX века акционерная форма продолжала развиваться в большинстве стран мира, в СССР и по его примеру в других странах социализма она была свернута, фактически сведена к нулю, что обусловило серьезное отставание нашей страны от мировой правовой практики. Лишь в конце 80-х годов сначала в публицистике и экономической теории, а затем и на практике стал возрождаться интерес к акционированию, а затем он нашел отражение в российском законодательстве и на практике.

Разумеется, общественно-политическая переориентация, а затем и резкая смена общественно-политической, экономической и правовой ориентации развития (эволюции) России потребовали соответствующего законодательного, нормативного, юридического оформления нового (рыночного) курса страны.

Вот почему особое место в нашем историко-правовом анализе принадлежит последним двум десяткам лет XX века. Этот период не только чрезвычайно напряженной, интенсивной правовой деятельности, юридического поиска и просчетов, но и заметного продуктивного правотворчества. Эти годы, на наш взгляд, еще не раз будут служить объектом пристального анализа, предметом исторических сопоставлений и правовых дискуссий, поскольку они таят в себе ответы на вопрос по какому пути пошла Россия, как реформировались и получали более или менее адекватное правовое основание и юридическое обоснование все стороны ее жизни.

На наш взгляд, в основе всего оказались проблемы собственности, предпринимательства, плавного перехода к рынку и здесь в числе первостепенных возникло несколько правовых вопросов о:

разгосударствлении собственности;

приватизации государственной собственности;

организации новых форм, видов и механизмов человеческой деятельности, взаимоотношений;

условий обретения материальных благ, денег, богатств, кредитов на законных, правовых основаниях, при обдуманном правовом регулировании.

Вместе с тем, существенно и другое - все эти процессы разворачивались на фоне динамичных правовых перемен, подкреплялись и опирались на обширную законотворческую деятельность демократически избранных для этого руководителей государства и парламентариев. Вот почему в нашем исследовании особенно важно именно правовое поле, созданное практически заново в современных условиях.

В первую очередь это относится к блоку законов (а также и других нормативных правовых актов) о собственности на территории РСФСР, о правовом обеспечении экономической основы суверенитета РСФСР, о предприятиях и предпринимательской деятельности, о конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках, о приватизации государственных и муниципальных предприятий РСФСР и других законах, а также законах РСФСР и постановлениях Правительства, стимулировавших предпринимательскую деятельность, организацию и функционирование акционерных обществ. Все эти правовые (нормативные) акты, принятые в 1990-1991 гг., сыграли решающую, поворотную роль в судьбах России и россиян.

Особое внимание хотелось бы обратить на Закон РСФСР от 25 декабря 1990 г. «О предприятиях и предпринимательской деятельности» определил общие правовые, экономические и социальные основы создания предприятий в условиях многообразия форм собственности, установил организационно-правовые формы предприятий, действующих на территории РСФСР, и особенности их деятельности, регламентировал права и ответственность субъектов предпринимательства, определил меры государственной защиты, поддержки и регулирования предпринимательства в РСФСР.

Наконец, Постановлением Совета Министров РСФСР от 25 декабря 1990 г. №601 было утверждено «Положение об акционерных обществах», которое впервые за десятилетия подробно раскрывало суть АО, порядок их создания и деятельности.

На наш взгляд, необходимо отметить, что, раскрывая цели, ограничения и особенности реформы собственности в переходной экономике, А.Д. Радыгин с полным правом пишет: «Цель реформы собственности (более узко - приватизации) как фундаментального элемента системных реформ в переходной экономике заключается в обеспечении базовых условий для нормального функционирования будущей рыночной системы.

Именно в ходе процессов трансформации отношений собственности в масштабах страны возможно формирование новых мотиваций хозяйствующих субъектов и предпосылок для рационального изменения структуры производства как ключевых условий повышения эффективности производства и роста национального дохода. Очень хорошая и лаконичная формулировка ключевой задачи приватизации в переходных экономиках дана А. Шлейфером. Он утверждает, что приватизация «ведет к постоянному перераспределению контроля от бюрократов к инсайдерам фирм и внешним акционерам. Приватизация дает явные преимущества для экономической эффективности, потому что она устанавливает первоначальные права частной собственности».

И хотя уже в 1987 г. было образовано около 14 тыс. «новых» производственных, торговых и сервисных кооперативов с числом занятых более 200 тыс. чел., только с принятием 26 мая 1988 г. Закона СССР «О кооперации в СССР» начался относительно кратковременный бум кооперативного сектора. В 1990 г. в СССР действовало уже 245 тыс. таких кооперативов, совокупная доля которых в ВНП составляла 6,1%. Вместе с тем, эта цифра - 245 тыс. - составляла лишь 59% от общего числа зарегистрированных кооперативов.

Этот закон явился правовым нововведением, которое дало заметный толчок развитию негосударственного сектора экономики, а в правовом плане, по крайней мере формально, поставило кооперативы (иными словами, групповую собственность) в один ряд с государственными предприятиями и ввело регистрационный принцип их создания.

Затем два документа: постановление Совета Министров СССР №590 от 19 июня 1990 г. и постановление Совета Министров РСФСР №601 от 25 декабря 1990 г. «Об акционерных обществах» - детализировали нормы функционирования АО и товариществ с ограниченной ответственностью.

Их появление положило начало интенсивному формированию новых организационно-правовых форм: к концу 1991 г. вновь созданных АО и иных хозяйственных товариществ на территории России насчитывалось уже свыше 150 тысяч.

Было установлено, что за некоторым исключением, все предприятия с балансовой стоимостью основных фондов на 1 января 1994 г. свыше 20 млн. руб. должны были быть преобразованы в АО открытого типа.

Таким образом, в результате к тому времени в стране на смену монополизированной экономике, основанной на государственной собственности, пришла рыночная экономика, во многих отраслях которой подавляющее большинство предприятий представляло собой акционерные общества.

**1.2 Правовые основы деятельности акционерных обществ**

Гражданский кодекс Российской Федерации (далее ГК РФ) как основополагающий акт гражданского законодательства не только содержит нормы прямого действия, но и определяет его систему, обеспечивая необходимую согласованность разных законодательных актов и единство подходов к регулированию гражданско-правовых отношений. Закон «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 года (далее - Закон об АО) входит в число актов, разработанных и принятых в соответствии с ГК РФ. Его нормы опираются не только на статьи Кодекса, посвященные акционерным обществам, но и на общие положения о юридических лицах и хозяйственных обществах как их разновидности. В сочетании с Кодексом Закон составляет, таким образом, основу системы акционерного законодательства России.

Согласно ст. 1 Закона об АО им определяются порядок создания, реорганизации, ликвидации общества, способы защиты прав и интересов акционеров. В последующих статьях содержатся нормы, регламентирующие правовое положение акционерных обществ, условия формирования уставного капитала, размещения акций и иных ценных бумаг общества, порядок и условия распределения прибыли (дивидендов) между акционерами, организации управления обществом, постановки учета и контроля за его деятельностью. Во многих из них детально раскрываются положения, кратко сформулированные в Кодексе.

Принципиальное значение имеет норма, содержащаяся в п. 2 ст. 1 Закона, устанавливающая, что действие его распространяется на все акционерные общества, созданные или создаваемые в России. С введением ее был устранен параллелизм в регулировании отношений с участием акционерных обществ. До этого момента порядок создания и деятельности акционерных обществ, формировавшихся в процессе приватизации государственных и муниципальных предприятий, определялся в значительной мере вне рамок общих гражданско-правовых норм, на основе довольно разрозненных законодательных и иных правовых актов о приватизации, среди которых преобладали указы Президента РФ и другие подзаконные акты. Закон об акционерных обществах направил регулирование отношений с участием таких обществ в русло цивилистики.

Развернутая регламентация порядка создания акционерных обществ на базе государственных предприятий содержалась в Указе Президента РФ от 1 июля 1992 г. №721 «Об организационных мерах по преобразованию государственных предприятий, добровольных объединений государственных предприятий в акционерные общества» и в утвержденном им Положении о коммерциализации государственных предприятий с одновременным преобразованием в акционерные общества открытого типа; Указах Президента РФ от 24 декабря 1993 г. №2284 «О государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации»; от 22 июля 1994 г. №1535 «Об основных положениях государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации после 1 июля 1994 года»; от 18 августа 1996 г. №1210 «О мерах по защите прав акционеров и обеспечению интересов государства как собственника и акционера» и ряде других. Значительное число актов, регулировавших этот процесс, издавалось Госкомимуществом России, наделенным соответствующими полномочиями, в том числе Положение о закрытой подписке на акции при приватизации государственных и муниципальных предприятий (распоряжение от 27 июля 1992 г. №308-р); Положение о продаже акций в процессе приватизации и Положение о специализированных чековых аукционах (распоряжение от 4 ноября 1992 г. №701-р) и многие другие.

Введение единой системы правового регулирования не означает отказа от учета специфики, характерной для отдельных групп акционерных обществ. В п. 3 ст. 96 ГК РФ наряду с отсылкой к Закону об акционерных обществах как источнику регулирования отношений, связанных с акционерным предпринимательством, говорится, что особенности правового положения обществ, созданных при приватизации государственных и муниципальных предприятий, определяются также законами и иными правовыми актами о приватизации; там же указывается на возможность специального регулирования особенностей правового положения кредитных организаций, созданных в форме акционерных обществ, а также прав и обязанностей их акционеров.

Закон расширил круг обществ, для которых могут устанавливаться особые правила. Помимо названных в ГК РФ он указывает на общества, действующие в страховой и инвестиционной сферах; созданные на базе реорганизованных колхозов, совхозов и других предприятий агропромышленного комплекса; общества, учреждаемые с участием иностранных инвесторов. Допускается также возможность установления изъятий из общих правил другими федеральными законами.

Критерии выделения отдельных групп обществ для введения для них специального регулирования различны. В одних случаях это характер и функциональные особенности деятельности, например, обществ, действующих в банковской, страховой и инвестиционной сферах; в других - нетипичные условия создания, например обществ, возникающих на базе приватизированных предприятий. Иногда определяющее значение имеет субъектный состав участников; необходимость осуществления особых мер по обеспечению государственной безопасности и др. Эти моменты влияют не только на круг и содержание соответствующих норм, но в некоторых случаях и на границы их действия, в том числе временные.

Для обществ, действующих в банковской, страховой и инвестиционной сферах, специальным законодательством предусматриваются особенности их создания, реорганизации, ликвидации и правового положения. Более широкий круг изъятий из общих правил допускается, как уже отмечалось, для кредитных организаций. Они определяются соответственно Федеральными законами «О банках и банковской деятельности», «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», Законом РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации», Законом РСФСР «Об инвестиционной деятельности в РСФСР» и Федеральным законом «Об инвестиционных фондах».

Их общая направленность - установление более строгих требований, обеспечивающих надежность этих обществ как финансовых институтов, создание гарантий безопасности лицам, доверяющим им свои средства и пользующимся их услугами. Стабильность банков и других кредитных организаций, а также подобных им структур является одновременно условием нормального функционирования иных сфер экономики. Этим продиктовано сочетание в регулировании деятельности названных обществ гражданско-правовых методов с достаточно широким использованием публично-правовых средств.

Указанными законами ограничена правоспособность перечисленных организаций, вводится особый порядок их регистрации и лицензирования деятельности, предусматриваются более высокие минимальные размеры уставного капитала и иные гарантии, необходимые для обеспечения их финансовой устойчивости.

В регулировании деятельности акционерных обществ в банковской, страховой и инвестиционной сферах значительная роль отводится подзаконным актам, издаваемым на основе соответствующих законов. Большое число таких актов выпускает Банк России. Из них можно выделить Инструкции от 14 января 2004 г. №109-И «О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковских операций», от 10 марта 2006 г. №128-И «О правилах выпуска и регистрации ценных бумаг кредитными организациями на территории Российской Федерации»; Положение о порядке и критериях оценки финансового положения юридических лиц - учредителей (участников) кредитных организаций от 19 марта 2003 г. №218-П.

Особенности создания и деятельности акционерных обществ, формировавшихся на базе колхозов, совхозов и иных сельскохозяйственных предприятий, а также некоторых организаций, обслуживавших сельское хозяйство, связаны с двумя основными моментами. Во-первых, с ограничением круга лиц, которые могли стать участниками этих обществ при их создании. Это работники соответствующих хозяйств, пенсионеры, ранее трудившиеся в хозяйствах и проживавшие на их территории; лица, занятые в социальной сфере (организациях торговли, расположенных на территории хозяйства, здравоохранения, культуры, связи и др.), а также лица, имевшие право вернуться на прежнее место работы. Во-вторых, и в этом наиболее существенная специфика, - при реорганизации колхозов и совхозов должны были определяться индивидуальные имущественные паи и земельные доли соответствующих лиц. При создании общества они подлежали внесению в состав его имущества, но за каждым работником сохранялось право на выход из сельскохозяйственного предприятия с выделением ему земельной доли и имущественного пая для организации крестьянского (фермерского) хозяйства.

Круг вопросов, по которым в отношении акционерных обществ этой группы могло осуществляться специальное регулирование, совпадает с перечнем, предусмотренным для обществ, действующих в банковской, страховой и инвестиционной сферах. В соответствии с п. 5 ст. 94 Закона впредь до введения в действие соответствующих федеральных законов указанные общества должны действовать на основании ранее принятых правовых актов Российской Федерации. Однако специальные законы, касающиеся этих обществ, так и не были приняты.

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в отношении особенностей правового регулирования, устанавливаемых для названных двух групп акционерных обществ, разъяснил, что специальные нормы законодательства и иных правовых актов, касающиеся обществ, указанных в п. 3 и 4 ст. 1 Закона об акционерных обществах, действуют лишь в части, регулирующей особенности их создания, реорганизации, ликвидации и правового положения (а в отношении кредитных организаций, созданных в форме акционерных обществ, - также прав и обязанностей акционеров). Во всем остальном на эти общества распространяется действие Закона, включая содержащиеся в нем нормы о гарантиях и способах защиты прав акционеров, о порядке проведения общего собрания акционеров, формирования других органов управления общества. Сформулированный в данном разъяснении подход к применению специальных норм основан на одном из главных принципов, определяющих соотношение актов общего и специального регулирования. В случаях, когда в общем законе дан исчерпывающий перечень вопросов, по которым допускается специальное регулирование, рамки последнего строго ограничиваются этим перечнем.

Для акционерных обществ, создаваемых на базе приватизируемых государственных и муниципальных предприятий, специальное регулирование предусматривается по более узкому кругу вопросов по сравнению с двумя указанными выше группами обществ - в части определения порядка создания и правового положения таких обществ.

Специфика создания их в том, что указанные общества возникают в процессе преобразования в них государственных и муниципальных предприятий. Если обычно при учреждении общества происходит объединение капиталов ряда или значительного числа лиц для осуществления на этой основе предпринимательской деятельности, то приватизация предусматривает, как правило, рассредоточение государственной собственности с переходом ее в частные руки с соответствующим изменением организационно-правовой формы действующего юридического лица. Это первое отличие.

Второе касается введения ограниченного срока действия норм, определяющих особенности правового положения обществ, создаваемых при приватизации. Они действуют, как сказано в Законе, с момента принятия решения о приватизации до момента отчуждения государством или муниципальным образованием 75% акций такого общества, но не позднее окончания срока приватизации, определенного планом приватизации данного предприятия. После истечения этого срока или отчуждения государством указанного количества акций эти общества полностью переходят в общий режим правового регулирования, установленный Законом об акционерных обществах. Для них, в отличие от названных выше групп, не предусмотрено, например, установление специальных правил о реорганизации или ликвидации общества. К моменту возникновения такой потребности общество, созданное при приватизации, должно выйти из режима особого регулирования и действовать по общим правилам, определяющим порядок реорганизации и ликвидации обществ.

Особенности создания и правового положения данной группы акционерных обществ определяются законодательством о приватизации. За период с начала проведения активной приватизации государственного и муниципального имущества было издано три Закона, регулирующих этот процесс: Закон РФ от 3 июля 1991 г. №1531-1 «О приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации», Федеральные законы от 21 июля 1997 г. №123-ФЗ «О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации» и от 21 декабря 2001 г. №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества». Направленные на достижение одной цели - проведение приватизации государственной и муниципальной собственности, они предусматривали различные подходы к регулированию ряда вопросов. Например, на ранних этапах приватизации часть акций создаваемых акционерных обществ распределялась среди работников приватизируемых предприятий безвозмездно, а часть размещалась среди них на льготных условиях. С 1997 г. бесплатная приватизация прекращена. До введения в действие Закона о приватизации 2001 года уставы открытых акционерных обществ, созданных при приватизации государственных предприятий, разрабатывались на основе Типового устава, утвержденного Указом Президента РФ от 1 июля 1992 г. №721, содержавшего ряд императивных норм, в большей мере, чем сейчас, ограничивавших права органов управления обществ.

Согласно ст. 4 Закона о приватизации 2001 года законодательство о приватизации включает в себя помимо этого Закона указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные акты других федеральных органов, изданные в пределах их компетенции, а также законодательные и иные акты субъектов Федерации. Они не должны противоречить данному Закону. После вступления его в силу многие ранее изданные подзаконные акты прекратили свое действие.

Действующее законодательство в отличие от прежних актов о приватизации не предусматривает закрепление пакетов акций в государственной собственности, а вводит категорию стратегических акционерных обществ, перечень которых утверждает Президент РФ. Пока общество состоит в этом перечне, оно действует с учетом специальных правил, установленных законодательством о приватизации. Исключение из него либо принятие решения о сокращении степени участия Российской Федерации в соответствующем акционерном обществе, в том числе в целях последующей приватизации его акций, может осуществляться по предложению Правительства РФ.

Особенности правового положения предусматриваются для обществ, в отношении которых принято решение об использовании специального права («золотой акции»), а также акции которых находятся в собственности Российской Федерации, субъектов Федерации или муниципальных образований. Они установлены ст. 38 и 39 Закона о приватизации и связаны главным образом с назначением (избранием) в органы управления обществ представителей собственника акций, определением их полномочий, в том числе наделением соответствующих лиц - при использовании «золотой акции» - правом вето при принятии общим собранием акционеров решений по наиболее важным вопросам (о внесении изменений в устав, реорганизации или ликвидации общества, совершении крупных сделок и др.).

Права акционеров открытых обществ, акции которых находятся в собственности Российской Федерации, осуществляют Правительство РФ и (или) уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, специализированное государственное учреждение, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, государственная корпорация. Порядок осуществления этих функций регламентирован Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. №738 «Об управлении находящимися в федеральной собственности акциями открытых акционерных обществ и использовании специального права на участие Российской Федерации в управлении открытыми акционерными обществами («золотой акции»)». Права от имени Российской Федерации осуществляет Федеральное агентство по управлению государственным имуществом.

Наряду с Законом о приватизации, определяющим основы и общие принципы ее проведения, в том числе создания акционерных обществ, действует ряд специальных актов, отражающих специфику приватизации и правового положения акционерных обществ в отдельных отраслях экономики. К ним относятся объекты топливно-энергетического комплекса: ОАО «Газпром», ОАО «Роснефть» и др.; субъекты естественных монополий в области железнодорожного транспорта; объекты атомного энергопромышленного комплекса. Специальное регулирование в этих сферах обусловлено характером деятельности организаций, входящих в соответствующие структуры, необходимостью обеспечения повышенных мер технической и государственной безопасности, что требует определенной концентрации управления ими.

Федеральным законом от 5 февраля 2007 г. №13-ФЗ, регулирующим вопросы управления атомным энергопромышленным комплексом, предусмотрено, например, создание основного акционерного общества, в уставный капитал которого подлежат внесению акции дочерних обществ, учреждаемых на базе федеральных государственных унитарных предприятий, а также непосредственно имущественные комплексы некоторых предприятий. Перечни таких предприятий и акционерных обществ утверждаются Президентом РФ. Все акции основного акционерного общества находятся в федеральной собственности. Введены особые требования к совершению сделок с акциями основного и дочерних обществ, нарушение которых влечет их недействительность (ничтожность). Есть ряд других специальных правил и изъятий из общих норм федерального законодательства.

Федеральным законом от 19 июля 1998 г. №115-ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» предусмотрено регулирование более широкого круга вопросов, чем обозначено в его названии. Им определяются не только особенности правового положения названных обществ, но и порядок их создания, регламентируются права их участников, условия формирования органов управления и контроля, принятия решений общим собранием акционеров и пр. Народные предприятия могут создаваться только в форме закрытых акционерных обществ; не менее 75% их акционеров должны находиться с обществом в трудовых отношениях, быть его работниками.

Не все нормы этого Закона вписываются в традиционные рамки акционерного законодательства. Например, на общем собрании акционеров народного предприятия допускается голосование не только по принципу «Одна акция - один голос», но и (по некоторым вопросам) по принципу «Один акционер - один голос» (подп. 15 п. 1 ст. 10). Устанавливается обязанность общества выкупать акции у акционеров, не являющихся участниками предприятия, в том числе уволившихся с него, и ряд других нетипичных правил. Данному Закону придано приоритетное значение по отношению к иным законодательным актам. В первую очередь применяются его нормы, и лишь в части, не урегулированной им, - общие положения Закона об акционерных обществах.

Цель принятия Закона о народных предприятиях - создание правовой основы для появления обществ, в которых работники могли бы участвовать в управлении ими, наделялись определенными функциями контроля (через соответствующие структуры) за деятельностью руководства общества. На это в немалой степени была ориентация на начальном этапе реформирования экономики. О перспективах активного участия коллективов предприятий в управлении ими говорилось во многих документах, определявших цели приватизации. В реальности этого не получилось. Число действующих народных предприятий ничтожно мало.

Некоторые авторы объясняют это недостатками Закона о народных предприятиях. Многие его нормы вызывают серьезные замечания. Но до применения их, как правило, дело не доходит по другим причинам.

Статья 9 Закона об акционерных обществах относит к другим федеральным законам регулирование особенностей учреждения акционерных обществ с участием иностранных инвесторов, не затрагивая их правового положения и других вопросов.

Участие таких инвесторов в коммерческих организациях Российской Федерации регламентируется Федеральным законом от 9 июля 1999 г. №160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации». Статья 20 этого Закона отсылает к условиям и порядку создания юридических лиц, которые предусмотрены ГК РФ и другими федеральными законами, с оговоркой, что их правила применяются за изъятиями, которые могут быть установлены в соответствии с п. 2 ст. 4 данного Закона. Согласно названному пункту изъятия ограничительного характера для иностранных инвесторов могут быть установлены федеральными законами только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. При отсутствии необходимости их введения (либо за рамками ограничений, введенных на основании указанной нормы) действует общее положение, закрепленное п. 1 той же статьи, где сказано, что правовой режим деятельности иностранных инвесторов и использования полученной от инвестиций прибыли не может быть менее благоприятным, чем правовой режим, предоставленный российским инвесторам.

Российская коммерческая организация получает статус соответствующей организации с иностранными инвестициями со дня вхождения в состав ее участников иностранного инвестора (п. 6 ст. 4 Закона об иностранных инвестициях).

Оценка вложений в уставный капитал коммерческой организации с иностранными инвестициями производится в соответствии с законодательством Российской Федерации в российской валюте. Государственная регистрация таких организаций проводится в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 г. №129-ФЗ о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (ст. 6, п. 2 ст. 20 Закона об иностранных инвестициях).

Помимо этого есть некоторые специальные правила, касающиеся отдельных групп коммерческих организаций с иностранными инвестициями.

Закон об акционерных обществах применяется в сочетании с другими законодательными и иными правовыми актами помимо названных выше. Отсылки к некоторым из них имеются в ряде его норм. Статья 13 Закона отсылает к Закону о государственной регистрации юридических лиц, а ст. 15 - к федеральным законам, регулирующим деятельность естественных монополий. Общие отсылки к законодательным и иным правовым актам Российской Федерации, регулирующим определенные виды отношений, содержатся в ст. 39, 44, 47, 77 и других Закона об акционерных обществах. Непосредственную связь с акционерным законодательством имеет Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. №39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», а также значительное число актов, издаваемых федеральным органом исполнительной власти по финансовым рынкам на основе и в развитие этого Закона. Можно назвать также Федеральные законы от 29 июля 1998 г. №135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», от 8 августа 2001 г. №128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», от 26 октября 2002 г. №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

**2. Правовое положение акционерных обществ в России**

**2.1 Понятие, виды и порядок учреждения акционерного общества**

Согласно п. 1 статьи 2 Закона «Об акционерных обществах» акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу. Таким образом, основное отличие акционерного общества от других видов коммерческих организаций заключается в способе закрепления прав участника по отношению к обществу, а именно путем удостоверения этих прав за владельцами акций.

Следует подчеркнуть, что акционерное общество по российскому законодательству является одним из видов коммерческих организаций. Для характеристики таких обществ важно и то, что согласно статье 50 Гражданского кодекса Российской Федерации в качестве основной цели их деятельности, как и любой коммерческой организации, признается получение прибыли и возможность ее распределения между участниками. При этом следует принимать во внимание положение статьи 48 Гражданского кодекса РФ о юридических лицах, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, в том числе это относится к акционерным обществам.

Закон «Об акционерных обществах» определил два типа акционерных обществ: открытое и закрытое, что должно отражаться в Уставе и фирменном наименовании АО.

В настоящее время в законе достаточно четко определены критерии, по которым различаются оба типа акционерных обществ.

По действующему законодательству число акционеров открытых акционерных обществ не ограничено. Открытые акционерные общества не только имеют право проводить открытую подписку на акции и их свободную продажу, но также вправе проводить закрытую подписку, если это право предусмотрено уставом общества и решением общего собрания акционеров о размещении дополнительных акций.

Федеральным законом предусмотрено, что правовыми актами Российской Федерации могут быть установлены случаи обязательного размещения открытыми акционерными обществами акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции по открытой подписке.

Также в законе установлено, что число акционеров закрытых акционерных обществ не может быть более 50.

В закрытых акционерных обществах действуют следующие правила:

акционеры имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другим акционером, в порядке, установленном уставом общества;

акции распространяются только среди учредителей или иного установленного круга лиц;

открытая подписка на акции не допускается.

Если число акционеров закрытого акционерного общества превысит 50 человек, общество в таком случае должно преобразоваться в открытое акционерное общество.

Акционерное общество может создавать филиалы и представительства на территории Российской Федерации и за ее пределами

Учреждение акционерного общества состоит из нескольких этапов, на каждом из которых последовательно осуществляются необходимые юридические и организационные действия. Закон определяет круг лиц, которые могут являться учредителями акционерных обществ, их основные обязанности, порядок принятия решений о создании общества, об утверждении его устава и т.д.

Согласно ст. 51 ГК РФ и ст. 8 Закона акционерное общество считается созданным с момента его государственной регистрации. С этого момента оно приобретает статус юридического лица, субъекта права. Но актом государственной регистрации не завершается процесс его учреждения. Для участия в гражданском обороте необходимо формирование уставного капитала общества с реальной (хотя бы частичной на начальном этапе) оплатой акций, распределенных среди учредителей, совершение ряда других действий. До государственной регистрации общества они осуществляются учредителями; после ее проведения - самим обществом. Закон от 7 августа 2001 года изменил срок оплаты первой половины уставного капитала общества, предоставив учредителям для этих целей три месяца после государственной регистрации общества (прежде такая оплата должна была проводиться до его регистрации - ст. 34 Закона об акционерных обществах). В соответствии с п. 3 ст. 2 Закона об акционерных обществах, до оплаты 50% акций, распределенных среди учредителей, общество не вправе совершать сделки, не связанные с его учреждением. Закон, таким образом, вводит временное ограничение правоспособности общества и допускает совершение определенных действий, относящихся к его учреждению, после приобретения им статуса юридического лица (внесения записи об обществе в Единый государственный реестр юридических лиц).

Учредителями акционерных обществ могут быть как граждане, так и юридические лица (ст. 66 ГК РФ, ст. 10 Закона об акционерных обществах). Законодательством в то же время установлен ряд ограничений на участие определенных лиц в хозяйственных обществах.

Статьей 66 ГК РФ и ст. 10 Закона запрещено участвовать в таких обществах государственным органам и органам местного управления, кроме случаев, когда иное предусмотрено законом. Этот запрет распространяется на все три ветви власти: законодательную, исполнительную и судебную.

Той же статьей Кодекса установлено, что учреждения, финансируемые собственником, могут быть учредителями (участниками) хозяйственных обществ с разрешения собственника. В Постановлении Пленума ВАС РФ №19 обращено внимание на то, что указанное разрешение необходимо во всех случаях - не только тогда, когда на эти цели расходуются средства, выделяемые по смете, но и при использовании средств, составляющих доходы учреждения, учитываемые отдельно. Данный вывод основан на толковании нормы ГК РФ, не предусматривающей каких-либо изъятий для применения соответствующего требования. Кроме того, учитывается назначение учреждений, целью деятельности которых является выполнение определенных функций некоммерческого характера. Деятельность, приносящая доходы, может осуществляться ими в ограниченных пределах и не должна ставиться в один ряд с основной.

Федеральным законом от 14 ноября 2002 г. №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» введены ограничения на участие указанных предприятий в хозяйственных обществах и других организациях. Пунктом 2 ст. 6 этого Закона предусмотрено, что решение об участии унитарного предприятия в коммерческой или некоммерческой организации может быть принято только с согласия собственника имущества предприятия. То же самое относится к распоряжению акциями, принадлежащими унитарному предприятию. Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. №739 согласование соответствующих решений от имени собственника на федеральном уровне возложено на федеральный орган исполнительной власти, в ведении которого находится предприятие (с участием Федерального агентства по управлению государственным имуществом).

Закон о предприятиях полностью исключает участие государственных и муниципальных унитарных предприятий в создании и деятельности кредитных организаций. В соответствии со ст. 5 Закона о приватизации унитарные предприятия не могут также выступать покупателями имущества приватизируемых предприятий, в том числе акций обществ, создаваемых на их базе.

Законом не ограничено число учредителей открытого общества. В закрытом обществе их может быть не более 50 (что соответствует предельной численности участников такого общества). По действующему законодательству общество может быть учреждено и одним лицом либо иметь одного акционера в связи с приобретением им всех акций. Это может быть как гражданин, так и юридическое лицо. В литературе в разное время высказывалось отрицательное отношение к появлению таких обществ. Создание их рассматривалось как не согласующееся с природой отношений, присущих акционерным обществам, в основе которых объединение капиталов разных лиц для осуществления предпринимательской деятельности. Законодательство и практика последних лет пошли по иному пути. ГК РФ и Закон об акционерных обществах предусматривают лишь одно ограничение для создания таких обществ: общество не может иметь в качестве единственного учредителя (акционера) другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица (ст. 98 ГК РФ и ст. 10 Закона), если иное не установлено федеральным законом. Данный запрет направлен на исключение возможности создания одним лицом цепочки подобных обществ в целях перемещения активов из одного в другое для ухода от ответственности перед кредиторами.

Российский исследователь акционерного предпринимательства И.Т. Тарасов писал, что требование об участии нескольких лиц в обществе вытекает из характеристических черт акционерной компании, в числе которых выборное начало при управлении ими и др., что невозможно осуществить даже при совпадении числа избираемых и избирателей. Рядом авторов обращалось внимание на то, что само понятие «общество» предполагает участие в нем нескольких лиц. Появление обществ одного акционера можно объяснить стремлением использовать преимущества акционерной формы в организации предпринимательской деятельности одним лицом, прежде всего обособление имущества создаваемого общества от имущества учредителя, ограничение ответственности последнего за результаты хозяйственной деятельности общества размером его вклада в уставный капитал (стоимостью оплаченных акций).

В свое время российское и зарубежное законодательство устанавливало минимальное число учредителей (участников), которое должно было иметь акционерное общество, но постепенно стало от этого отходить. В ФРГ, например, в 1968 г. был принят закон, допускающий создание общества с одним-единственным акционером. Во французское законодательство, предусматривавшее участие в создании общества нескольких лиц (не менее 7), была введена норма, согласно которой общество может остаться с одним акционером и продолжать свою деятельность, если после его создания остальные участники выйдут из него.

Изъятие из этого правила предусмотрено Законом от 5 февраля 2007 г. №13-ФЗ. Им снято указанное ограничение для обществ, создаваемых в сфере атомного энергопромышленного комплекса, где единственным акционером является государство. Подобный подход целесообразно было бы распространить на все акционерные общества, где единственным участником (владельцем всех акций общества) является государство. Речь идет, как правило, о крупных и стратегически важных структурах, действующих в форме акционерных обществ, для которых неоправданно устанавливать запрет на учреждение дочерних обществ.

Круг обязанностей учредителей определен ст. 9 Закона об акционерных обществах. Юридическим и физическим лицам, выступающим в такой роли, необходимо принять решение об учреждении общества (в виде решения собрания учредителей), где должны быть отражены результаты голосования по данному вопросу, а также об утверждении устава общества, избрании его органов управления и ревизионной комиссии (ревизора).

Условия, на которых создается общество, определяются единогласным решением (кроме формирования органов управления общества и ревизионной комиссии (ревизора), для избрания которых необходимо не менее 3/4 голосов, представляющих подлежащие размещению среди учредителей акции). Единогласным должно быть и решение об оценке имущества, вносимого учредителями в счет оплаты акций. На этом этапе действует договорный механизм, основанный на согласовании воли учредителей. Никто не может быть принужден к участию в обществе на неприемлемых для него условиях.

Порядок осуществления деятельности, конкретные права и обязанности учредителей по созданию общества определяются в заключаемом ими договоре о совместной деятельности по созданию общества. В договоре отражаются основные характеристики создаваемого общества, размер его уставного капитала, категории и типы акций, подлежащих размещению среди учредителей, размер и порядок их оплаты. На основе принятых решений и подготовленных в соответствии с ними документов уполномоченное учредителями лицо представляет документацию для государственной регистрации общества в качестве юридического лица, которая проводится в соответствии с Законом о государственной регистрации юридических лиц.

Для банков и иных кредитных организаций, действующих в форме акционерных обществ, а также для обществ с участием иностранных инвесторов и некоторых других предусмотрены дополнительные (специальные) правила их регистрации.

Документы для государственной регистрации кредитных организаций представляются в Банк России, который принимает решение о ее проведении и направляет соответствующие сведения и документы в уполномоченный регистрирующий орган для внесения необходимой записи в Единый государственный реестр юридических лиц. После получения информации о проведении этой операции учредителям выдается документ, подтверждающий данный факт, с требованием об оплате ими 100% уставного капитала в месячный срок (ст. 15 Закона о банках и банковской деятельности).

В результате действий учредителей могут возникать определенные обязательства, затрагивающие непосредственно создаваемое общество, например, связанные с наймом необходимого для его деятельности имущества, и др. В соответствии с п. 3 ст. 10 Закона об акционерных обществах общество несет ответственность по таким обязательствам в случае последующего одобрения их общим собранием акционеров. При отсутствии одобрения на учредителей возлагается солидарная ответственность по обязательствам, возникающим до государственной регистрации общества.

В Постановлении Пленума ВАС РФ №19 даны разъяснения по поводу правовой квалификации договора о создании общества. Он не относится к учредительным документом общества (единственным учредительным документам акционерного общества является его устав - п. 3 ст. 98 ГК РФ, п. 1 ст. 11 Закона об акционерных обществах), а рассматривается как гражданско-правовой договор о совместной деятельности, к которому применимы общие нормы гражданского законодательства о договорах, обязательствах и сделках, в том числе о недействительности сделок.

В практике возникают вопросы о значении договора, о создании общества после завершения процесса его учреждения, о возможных последствиях признания этого договора недействительным.

Квалифицируя данный договор как гражданско-правовую сделку (двустороннюю или многостороннюю - в зависимости от числа учредителей, подписавших его), необходимо вместе с тем учитывать его специфику, связанную с предметом и целью договора - создание акционерного общества, нового субъекта права. В связи с этим при рассмотрении вопроса о юридическом значении данного документа после завершения процесса создания общества (регистрации последнего в качестве юридического лица) и о возможных последствиях признания его недействительным необходимо дифференцировать два вида взаимосвязанных, но тем не менее имеющих разную правовую природу отношений. Между учредителями общества, подписавшими договор, возникают обязательственные отношения, вытекающие из гражданско-правовой сделки. Между учредителями и обществом - после его государственной регистрации - устанавливаются корпоративные отношения, в рамках которых акционеры имеют обязательственные права по отношению к обществу, но иного характера (вытекающие из права участия в нем).

В этой связи нужно отметить несколько моментов.

После регистрации общества и приобретения им статуса юридического лица совместная деятельность по его созданию завершается, а соответственно прекращается действие договора в связи с его исполнением, достижением поставленной цели.

Однако с прекращением действия договор, подписанный учредителями, не утрачивает своего юридического значения в качестве документа, содержащего сведения о создании общества и об условиях, на которых оно учреждалось. В этом качестве он важен как документальное подтверждение зафиксированных в нем данных. Необходимость использования его в этих целях возникает порой и после создания общества.

Что можно сказать относительно возможного применения к рассматриваемому договору норм о недействительности сделок?

Известны случаи предъявления отдельными учредителями исков о признании договора о создании общества недействительным - со ссылкой на нарушение правовых норм при его заключении - с одновременным заявлением требований о применении последствий недействительности ничтожной сделки в виде возврата имущества, переданного обществу в счет оплаты стоимости приобретенных акций, либо о ликвидации общества. Некоторые суды привлекали к участию в таких спорах акционерное общество как одного из ответчиков по делу и удовлетворяли требования истца, обязывая общество вернуть полученное имущество. Обосновывалось решение ссылкой на п. 2 ст. 167 ГК РФ, предусматривающий проведение при недействительности сделки двусторонней реституции. С таким подходом нельзя согласиться.

Акционерное общество с момента его государственной регистрации приобретает статус самостоятельного субъекта права и не является участником договора, заключенного учредителями. Имущество, внесенное учредителями в счет оплаты распределенных между ними акций, принадлежит обществу на праве собственности (п. 1 ст. 66 ГК РФ). Исходя из этого, в рамках спора о признании недействительным договора, по которому общество не выступает в качестве стороны, не могут приниматься решения, затрагивающие его статус и права на имущество. Двусторонняя реституция проводится лишь в отношении сторон, участвующих в договоре (сделке). В данном случае ими являются учредители, но в силу специфики договора о создании общества вопрос о реституции в отношениях между ними практически не возникает, поскольку передачи учредителями имущества друг другу, как правило, не происходит.

Для общества последствием недействительности договора о его создании может стать решение о ликвидации общества, но лишь при определенных условиях и с соблюдением установленных законом процедур. В соответствии с п. 2 ст. 61 ГК РФ принудительная ликвидация юридического лица (а здесь речь идет именно о такой ликвидации) допустима по решению суда и при наличии достаточных для этого оснований. В рассматриваемой ситуации основанием для вынесения такого решения может быть заключение договора о создании общества с грубыми нарушениями законодательства, при которых ему должно было быть отказано в государственной регистрации в качестве юридического лица (но по каким-то причинам это не было сделано) и которые исключают возможность его деятельности в соответствующем статусе. Вот один из примеров.

В период активной приватизации государственных предприятий представителем федерального органа по управлению государственным имуществом (из состава его руководства) был подписан договор с иностранным гражданином о создании закрытого акционерного общества, в уставный капитал которого передавались активы крупного государственного золотодобывающего предприятия. Данный договор стороны заключили с грубым нарушением законодательства, запрещавшего участие иностранных граждан в приватизации объектов государственной собственности, а также выведение активов подлежащих приватизации предприятий (золотодобывающее предприятие было внесено в перечень объектов, подлежавших приватизации) в частные коммерческие структуры. При государственной регистрации закрытого акционерного общества указанные обстоятельства должны были стать основанием для отказа в ее проведении. Этого, однако, не произошло. Нарушения законодательства выявила через некоторое время прокуратура, предъявившая иск о признании недействительным договора о создании закрытого общества, а также других актов, связанных с его учреждением. Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ, рассматривавший дело в порядке надзора, признал указанный договор ничтожным из-за допущенных при его заключении грубых нарушений законодательства, а проведенную на его основе государственную регистрацию общества и устав общества, содержавший противоречащие закону условия, - недействительными.

Признание указанных актов недействительными явилось основанием для принятия решения о ликвидации общества.

Есть случаи, когда нарушения требований законодательства, допущенные при заключении договора о создании общества, не носят характера грубых и неустранимых (не препятствуют осуществлению обществом деятельности в рамках закона) и потому не должны являться основанием для его ликвидации.

В Обзоре практики разрешения споров, связанных с ликвидацией юридических лиц (коммерческих организаций), Высший Арбитражный Суд РФ, приводя конкретный пример, определил вместе с тем общий подход к вынесению решений по таким делам: судом должна быть дана оценка всем обстоятельствам рассматриваемого спора, в том числе насколько допущенное нарушение препятствует продолжению деятельности общества и какие последствия может повлечь его ликвидация. При ликвидации общества, в том числе в связи с недействительностью договора о его создании, акционеры (включая бывших учредителей) могут рассчитывать на получение ликвидационной доли, выплачиваемой в порядке, предусмотренном законодательством.

**2.2 Органы управления акционерным обществом**

Особое внимание в современной правовой и экономической теории и практики привлекает глава 7 Федерального закона «Об акционерных обществах». При анализе этой главы закона возникает необходимость отметить основные присутствующие в ней новации. Именно они, как показывает опыт, очень существенно изменили, преобразовали, обогатили нашу жизнь, тем более, когда в сферу интересов акционерных обществ попадают многие миллионы российских граждан. Это обусловлено тем, что в России из 2,6 млн. юридических лиц более половины имеют форму акционерного общества.

Проблема волеобразования и волеизъявления акционерных обществ имеет не только теоретическое, но и большое практическое значение, хотя остается в значительной мере в стороне от научного исследования. Для ее рассмотрения необходимо исследовать людской субстрат акционерных обществ и его деятельность, обладающую юридической значимостью, а, следовательно, слагающуюся из юридических действий.

Права акционерного общества принадлежат ему самому и не принадлежат людям, составляющим его людской субстрат. Права акционерного общества, бесспорно, установлены ради людей и предназначены служить их интересам. Однако носителями прав интересов акционерного общества, которым оно призвано служить, далеко не во всех случаях являются именно участники его людского субстрата.

Основной задачей института акционерного общества является создание субъекта прав и обязанностей, существующего и действующего независимо от смены его людского субстрата. В этом важное свойство акционерного общества. Чем дальше продвинется процесс обособления акционерного общества и его имущества от входящих в него людей, тем совершеннее акционерное общество, тем устойчивее его служение поставленной перед ним цели - извлечению прибыли.

Деятельность акционерного общества есть деятельность его коллектива в самом широком понимании. Этот коллектив должен быть соответствующим образом организован для определенной деятельности на основе устава. Вместе с тем он должен быть соответственно возглавлен руководящим органом управления.

В соответствии с требованием ГК РФ и Федерального закона «Об акционерных обществах» структура органов акционерного общества в системе его организационных связей по общему правилу выглядит следующим образом:

общее собрание акционеров;

совет директоров (наблюдательный совет), который в обязательном порядке создается в обществе с числом акционеров более 50;

исполнительный орган общества (единоличный или коллегиальный).

Общее собрание и совет директоров (наблюдательный совет) являются волеобразующими элементами управления и формирования внутренней воли акционерного общества.

Нормы Закона об АО, определяющие порядок созыва общего собрания, участия акционеров в его работе, компетенцию собрания и порядок принятия решений, позволяют этому органу нормально функционировать и выполнять все возложенные на него обязанности.

Общее собрание может рассматривать и принимать решения только по тем вопросам, которые отнесены Законом об АО к его компетенции, причем перечень данных вопросов не может быть расширен по усмотрению самих акционеров. Более того, императивно устанавливается, что собрание акционеров не вправе рассматривать и принимать решения по вопросам, не отнесенным к его компетенции (ст. 48 Закона об АО).

Российское законодательство различает две разновидности общих собраний: очередные (годовые) и внеочередные (чрезвычайные).

Сроки и форма проведения годового собрания, а также вопросы повестки дня годового собрания определены ст. 47 Закона об АО.

Годовое общее собрание акционеров должно быть проведено не ранее чем через два месяца и не позднее чем через шесть месяцев после окончания финансового года общества, т.е. не ранее 1 марта и не позднее 30 июня года, следующего за отчетным. Конкретный срок проведения годового общего собрания может быть установлен уставом.

На годовом общем собрании акционеров в соответствии с п. 1 ст. 47 Закона об АО решаются вопросы об избрании совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии (ревизора), утверждении аудитора, утверждении годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счета прибылей и убытков общества, распределении его прибылей и убытков. Определенная законодательством повестка дня носит общий рекомендательный характер, поскольку годовое собрание вправе рассматривать и принимать решения и по иным вопросам. В то же время некоторые вопросы, выносимые на очередное собрание акционеров, могут рассматриваться также и на внеочередном собрании (избрание совета директоров и утверждение аудитора).

Согласно ст. 47 Закона об АО все общие собрания акционеров, проводимые помимо годового, являются внеочередными (чрезвычайными). Особенность созыва и проведения подобного собрания состоит в том, что внеочередное собрание может быть созвано не только советом директоров общества, но и ревизионной комиссией (ревизором), аудитором общества, а также акционером или акционерами, являющимися владельцами не менее чем 10% голосующих акций на дату предъявления требования о созыве. Заявление о созыве внеочередного собрания, которое исходит от акционера (акционеров), должно содержать указание на количество и категории (типы) принадлежащих ему акций для обоснования права созыва внеочередного общего собрания (п. 3 ст. 55 Закона об АО). При этом совет директоров не вправе изменить форму собрания, включая и повестку дня, если таковая указана инициаторами в заявлении о созыве общего собрания.

Наиболее важным этапом подготовки общего собрания акционеров общества является определение его повестки дня. В формировании повестки дня годового собрания вправе принимать участие все акционеры, являющиеся в совокупности владельцами не менее чем 2% голосующих акций (ст. 53 Закона об АО).

Совет директоров, основываясь на внесенных акционерами предложениях, утверждает повестку дня общего собрания. Утвержденная повестка дня собрания не может быть изменена ни акционерами, ни самим советом директоров, ни общим собранием акционеров в ходе собрания или при переносе собрания (ст. 49 и ст. 53 Закона об АО).

Право на участие в общем собрании акционеров предоставлено всем акционерам общества, зарегистрировавшимся в реестре акционеров на определенную дату, устанавливаемую советом директоров общества (ст. 51 Закона об АО). При этом в соответствии с Законом об АО дата составления списка акционеров, имеющих право на участие в общем собрании, не может быть установлена ранее даты принятия решения о проведении общего собрания акционеров и более чем за 50 дней до даты проведения собрания, а в ряде случаев - более чем за 65 дней до даты проведения общего собрания акционеров.

Закон об АО предусматривает две формы проведения собрания: путем совместного присутствия акционеров на общем собрании, решения на котором принимаются очным голосованием, или путем проведения заочного голосования, т.е. без совместного присутствия акционеров, также Законом допускается проведение общего собрания в смешанной форме.

Годовое общее собрание акционеров может быть проведено только в очной или смешанной форме (абз. 2 п. 1 ст. 50 Закона об АО), а внеочередное собрание - в любой форме. Порядок ведения общего собрания акционеров и принятия им решений устанавливается уставом или внутренним документом общества, утвержденным решением общего собрания (п. 5 ст. 49 Закона об АО).

Общая норма Закона об АО (ст. 58) определяет, что общее собрание акционеров считается правомочным (имеет кворум), если на момент окончания регистрации для участия в собрании зарегистрировались акционеры (их представители), которые обладают в совокупности более чем половиной голосов размещенных голосующих акций общества.

Вопросы повестки дня собрания акционеров рассматриваются обычно по следующей схеме: председатель собрания объявляет о рассмотрении вопросов; предоставляется слово докладчику; выступают желающие, докладчик отвечает на различные вопросы участников собрания; проводится коллективное обсуждение; собранию предлагается проект постановления по рассматриваемому вопросу; проводится общее голосование по принимаемому вопросу и подсчет голосов; оглашаются результаты голосования.

Организационную работу по оформлению результатов общего собрания, как правило, осуществляет счетная комиссия общества. Сообщение об итогах голосования доводится до сведения акционеров общества либо непосредственно на собрании, на котором состоялось голосование, либо путем опубликования отчета о голосовании, либо путем направления данного отчета акционерам. Окончательный срок предоставления акционерам сведений о результатах собрания составляет 45 дней с даты принятия этих решений.

На основе протокола об итогах голосования не позднее 15 дней после закрытия общего собрания акционеров составляется документ, называемый протоколом общего собрания. Таким образом, принимая во внимание то, что общее собрание акционеров создает всю систему управления в акционерном обществе, в рамках санкционированного Законом локального нормотворчества обеспечивает правовую базу как для своей деятельности, так и для деятельности иных органов общества; а также на основании того, что участие в общем собрании является способом осуществления права акционера на участие в управлении обществом, мы полагаем, что общее собрание акционеров как орган управления имеет свойства, дающие основания для вывода о его своеобразном положении среди других органов управления акционерного общества.

Следующим волеобразующим элементом управления и формирования внутренней воли акционерного общества является совет директоров или наблюдательный совет общества, который избирается кумулятивным голосованием на срок до следующего годового общего собрания акционеров и осуществляет общее руководство деятельностью акционерного общества, за исключением тех вопросов, которые отнесены Законом об АО к исключительной компетенции общего собрания акционеров.

Количественный состав совета директоров (наблюдательного совета) общества определяется уставом общества или решением общего собрания акционеров, но не может быть менее чем пять членов (п. 3 ст. 66 Закона об АО).

Компетенция совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества может быть определена тремя основными направлениями: самостоятельное ведение дел акционерного общества, принятие решений с обязательным учетом мнения других органов общества, осуществление контрольно-надзорных функций.

В соответствии с Законом об АО совет директоров (наблюдательный совет) вправе самостоятельно принимать решения по таким организационным вопросам, как созыв общих собраний (п. 2 - 4 ст. 65), создание филиалов и открытие представительств акционерного общества (п. 14 ст. 65), утверждение некоторых внутренних документов общества (п. 13 ст. 65), рекомендации о размере вознаграждений и компенсаций членам ревизионной комиссии, а также определение размера оплаты услуг аудитора (п. 10 ст. 65).

Совету директоров (наблюдательному совету) акционерного общества в области имущественных отношений Законом об АО предоставлено право самостоятельно определять денежную оценку имущества (п. 7 ст. 65), принимать решение о приобретении размещенных обществом акций, облигаций и других ценных бумаг (п. 8 ст. 65), давать рекомендации по размеру дивиденда по акциям и порядку его выплаты (п. 11 ст. 65), принимать решение об использовании резервного и иных фондов общества (п. 12 ст. 65), принимать решения о предварительном одобрении крупных сделок (п. 15 ст. 65, ст. 79) и сделок, предусмотренных гл. XI Закона об АО (п. 16 ст. 65).

Следует отметить, что вопросы, отнесенные Законом об АО и уставом к компетенции совета директоров, не могут быть переданы на решение общему собранию акционеров, т.е. вся компетенция совета директоров является исключительной. Исключение составляют лишь три вопроса. Это: образование исполнительного органа общества, досрочное прекращение его полномочий и увеличение уставного капитала общества путем размещения им дополнительных акций в пределах количества и категорий (типов) объявленных акций. Эти вопросы уставом могут быть делегированы от общего собрания совету директоров.

Заседания совета директоров созываются его председателем по собственной инициативе, требованию члена (членов) совета директоров, ревизионной комиссии (ревизора), аудитора, исполнительного органа общества, а также иных лиц, определенных уставом (ст. 68 Закона об АО). Порядок созыва и проведения заседания, а также периодичность заседаний определяются в уставе общества или его корпоративном акте - положении о совете директоров (наблюдательном совете).

Как правило, совет директоров собирается не реже одного раза в месяц. Председатель, приняв решение о созыве совета директоров, готовит повестку дня и в письменной форме уведомляет всех членов совета директоров о дате, времени и месте проведения заседания. В повестку дня заседания совета директоров общества включаются вопросы, заранее предложенные членами совета директоров, ревизионной комиссии (ревизором), аудитором, исполнительным органом общества или акционерами, владеющими в совокупности, как правило, не менее чем 2% голосующих акций (по аналогии с формированием повестки дня общего собрания акционеров).

В соответствии с п. 2 ст. 68 Закона об АО кворум для проведения заседаний совета директоров не должен быть менее половины от числа избранных членов совета директоров. Таким образом, Закон позволяет определить конкретный кворум для проведения заседаний совета директоров в уставе общества.

Обычно принятие решений советом директоров осуществляется путем очного голосования. Однако согласно положениям п. 1 ст. 68 Закона об АО уставом может быть предусмотрена возможность заочного голосования или опроса членов совета директоров.

Все решения совета директоров отражаются в протоколе с обязательным указанием результатов голосования и хода работы. При этом требования, которые Закон предъявляет к протоколу, являются императивными (п. 4 ст. 68 Закона об АО). Протокол заседания совета директоров должен быть составлен не позднее 10 дней после проведения заседания и подписан председательствующим, который несет ответственность за правильность составления протокола. Отсутствие в протоколе хотя бы одного из реквизитов (место и время заседания, присутствующие лица, повестка дня заседания, вопросы и итоги голосования, принятые решения) лишает протокол юридической силы

Решение совета директоров (наблюдательного совета) может быть оспорено в судебном порядке путем предъявления иска о признании его недействительным как в случаях, когда возможность оспаривания предусмотрена в Законе (ст. 53, 55, п. 5 ст. 68 Закона об АО), так и при отсутствии соответствующего указания, если принятое решение не отвечает требованиям Закона и иных нормативных правовых актов и нарушает права и охраняемые законом интересы акционера. Ответчиком по такому делу является акционерное общество.

Таким образом, к исключительной компетенции совета директоров (наблюдательного совета) относятся все вопросы, отнесенные Законом об АО к его ведению. Это означает, что они не могут быть отнесены к компетенции других органов общества. Исключение составляют три вопроса: образование исполнительного органа общества, досрочное прекращение его полномочий и увеличение уставного капитала общества путем эмиссии им дополнительных акций в пределах количества и категорий (типов) объявленных акций. Настоящие вопросы уставом могут быть делегированы общему собранию, совету директоров. Также уставом исполнительному органу могут быть переданы полномочия по утверждению ряда внутренних документов общества. В связи с этим можно констатировать, что четкое определение места и роли совета директоров общества как профессионального органа управления, а также правильный подбор его состава приобретают особое значение в современных условиях - при возникновении большого количества специальных вопросов для эффективного управления обществом все они должны решаться профессионалами, обладающими необходимыми знаниями и квалификацией.

Законодательство предусматривает возможность создания в акционерном обществе нескольких разновидностей исполнительных органов, причем имеется расхождение между ГК РФ и Законом об АО в отношении структуры исполнительного органа в конкретном акционерном обществе.

В соответствии с п. 3 ст. 103 ГК РФ исполнительный орган акционерного общества может быть коллегиальным (правление, дирекция) и (или) единоличным (директор, генеральный директор). Таким образом, ГК РФ допускает три возможных варианта структуры исполнительной власти в акционерном обществе: коллегиальный исполнительный орган; единоличный исполнительный орган; одновременное существование коллегиального и единоличного исполнительного органа с разделением в уставе функций.

Закон об АО ограничивает возможности общества в формировании структур исполнительной власти, допуская только два варианта-либо единоличные, либо единоличные и коллегиальные (п. 1 ст. 69). Разрешая указанное расхождение, практика отдает предпочтение Закону об АО.

В некоторых случаях совет директоров (наблюдательный совет) общества может принять решение о приостановлении полномочий единоличного исполнительного органа (управляющей организации, управляющего) даже в том случае, если образование исполнительных органов уставом отнесено к компетенции общего собрания акционеров.

Единоличный исполнительный орган в разных акционерных обществах может называться по-разному (генеральный директор, директор, президент, управляющий, председатель правления и др.). В случае создания в обществе коллегиального исполнительного органа (т.е. наличия и единоличного, и коллегиального исполнительных органов) директор также осуществляет функции председателя правления (дирекции). Если же такового органа не создается, то директор становится действительно единоличным исполнительным органом, принимая на себя функции правления (дирекции).

Кандидатуру директора выдвигает либо совет директоров, либо общее собрание (п. 3 ст. 69). Но чаще всего директора утверждают еще учредители общества при его создании, включая в повестку дня учредительного собрания вопрос «Формирование органов управления».

Срок полномочий единоличного исполнительного органа общество также устанавливает самостоятельно в уставе или корпоративном акте. При этом, по нашему мнению, целесообразно установить единый срок в интервале от одного года до пяти лет (по аналогии со ст. 58 Трудового кодекса РФ от 30 декабря 2001 г. №197-ФЗ).

К компетенции директора относятся все вопросы руководства текущей деятельностью общества, за исключением тех вопросов, которые отнесены к исключительной компетенции общего собрания акционеров или совета директоров (п. 2 ст. 69 Закона об АО), или переданы на решение коллегиальному исполнительному органу в рамках разграничения полномочий с последним.

Таким образом, директор акционерного общества наделяется многочисленными и важными полномочиями: 1) формирует, а также представляет на утверждение состав коллегиального исполнительного органа общества; 2) распределяет обязанности между членами коллегиального исполнительного органа; 3) организует работу, председательствует на заседаниях коллегиального исполнительного органа и обеспечивает ведение протоколов заседаний; 4) утверждает организационную, управленческую и производственно-хозяйственную структуру общества; 5) организует общую разработку, утверждает и обеспечивает реализацию программы развития персонала; 6) утверждает штатное расписание общества и должностные инструкции работников; 7) заключает трудовые договоры (контракты) с членами коллегиального исполнительного органа, должностными лицами и работниками, устанавливает должностные оклады; 8) реализует право увольнения, перевода сотрудников, применяет к ним меры поощрения и взыскания; 9) совершает от имени общества все юридически значимые действия, распоряжается имуществом, за исключением случаев, отнесенных к компетенции общего собрания; 10) в пределах своей компетенции использует средства создаваемых в обществе фондов и резервов, открывает банковские счета, является распорядителем кредитов; 11) руководит разработкой и представлением годового отчета и бухгалтерского баланса; 12) обеспечивает реализацию решений общих собраний акционеров и совета директоров, а также обязательств перед бюджетом и контрагентами по договорам; 13) устанавливает перечень сведений, которые содержат коммерческую тайну или являются конфиденциальными; 14) предъявляет от имени общества претензии к юридическим и физическим лицам, удовлетворяет предъявляемые претензии; 15) контролирует использование материальных, трудовых и финансовых ресурсов; 16) обеспечивает создание благоприятных и безопасных условий труда работникам общества, соблюдение требований законодательства о труде; 17) обеспечивает разработку, заключение и исполнение коллективного договора; 18) обеспечивает соблюдение законности в деятельности общества; 19) организует и обеспечивает бухгалтерскую и статистическую отчетность и несет ответственность за ее достоверность; 20) издает приказы, распоряжения и другие акты, входящие в его компетенцию и обязательные для исполнения

всеми работниками; 21) решает иные вопросы руководства. Указанный перечень является примерным, поскольку конкретные полномочия директора по ведению текущих дел общества определяются различными акционерными обществами по-разному.

Единоличный исполнительный орган без доверенности действует от имени акционерного общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки (заключает договоры / контракты, соглашения, выдает доверенности на их совершение) (п. 2 ст. 69 Закона об АО). При совершении сделок директор должен действовать исключительно в пределах своих полномочий, иначе такие сделки могут быть признаны недействительными.

В своей деятельности директор подотчетен общему собранию и совету директоров акционерного общества. Он действует на основании устава, договора и положения о директоре (генеральном директоре).

Коллегиальный исполнительный орган акционерного общества действует в соответствии с законодательством, уставом и внутренним документом общества - положением о правлении (дирекции), в котором устанавливаются сроки и порядок созыва и проведения его заседаний, а также порядок принятия им решений (п. 1 ст. 70 Закона об АО).

Как правило, правление состоит из директора общества, который осуществляет функции председателя данного органа, заместителей директора, исполнительных директоров, руководителей основных структурных подразделений общества, главного бухгалтера. При этом законодательство не предъявляет никаких особых требований к членам коллегиального исполнительного органа, за исключением того, что членом правления не может быть член ревизионной комиссии / ревизор (ст. 85 Закона об АО), член счетной комиссии (п. 2 ст. 56 Закона об АО) и аудитор общества (ст. 103 ГК РФ).

После утверждения состава коллегиального исполнительного органа (в порядке, установленном корпоративным актом общества) с каждым членом правления заключается договор. Срок полномочий правления законодательством не определяется, т.е. решение данного вопроса передается на усмотрение самого общества.

К основным задачам правления можно отнести: организацию управления оперативной (текущей) деятельностью общества, обеспечение реализации планов и решений общего собрания акционеров и совета директоров, выработку и осуществление хозяйственной политики общества в целях повышения прибыльности и конкурентоспособности, издание корпоративных актов управления.

Согласно ст. 70 Закона об АО проведение заседаний правления организует лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа (директор), который подписывает все документы от имени общества и протоколы заседаний правления, действует без доверенности от имени общества в соответствии с решениями правления, принятыми в пределах его компетенции. Пункт 2 ст. 70 Закона об АО императивно предписывает, что на заседании правления ведется протокол.

Таким образом, в рамках данного параграфа исследования рассмотрен процесс формирования волеизъявления акционерных обществ, основной упор был сделан на изучение органов управления акционерных обществ: их правового статуса, порядка образования, компетенции, функций, организации работы. Кроме того, обзорно освещены особенности подготовки и принятия органами управления акционерных обществ корпоративных актов управления, а также исследована специфика проявления методов корпоративного управления при использовании их в управленческих отношениях.

**.3 Реорганизация и ликвидация акционерного общества**

Долгое время дискуссионным в литературе и на практике оставался вопрос о возможности проведения реорганизации акционерного общества в так называемой смешанной форме, а именно разделения акционерного общества на два или несколько юридических лиц, одним из которых будет новое акционерное общество (общества), а другим - общество с ограниченной ответственностью или производственный кооператив. Поднимался вопрос и о возможном слиянии (присоединении) юридических лиц разных организационно-правовых форм в одно акционерное общество.

Разъяснил ситуацию Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ, позиция которого по этому поводу основана на нормах Закона об акционерных обществах о порядке реорганизации акционерных обществ, не предусматривающих возможность ее проведения путем объединения акционерного общества с юридическими лицами иных организационно-правовых форм либо разделения (выделения) на акционерное общество и юридическое лицо другой формы. Слияние или присоединение двух или нескольких акционерных обществ осуществляется по смыслу закона в целях создания более крупного общества, а разделение (выделение) - для образования одного или нескольких новых акционерных обществ.

Процедуры реорганизации акционерного общества и содержание решений, принимаемых органами управления общества в связи с проведением реорганизации, детально урегулированы Федеральным законом от 27 июля 2006 г. №146-ФЗ, которым внесены изменения в ст. ст. 15 - 20 Закона об акционерных обществах. В Закон об акционерных обществах введена ст. 19.1, предусматривающая, что решением общего собрания акционеров общества о реорганизации общества в форме его разделения или выделения может быть предусмотрено в отношении одного или нескольких обществ, создаваемых путем реорганизации в форме разделения или выделения, положение об одновременном слиянии создаваемого общества с другим обществом или другими обществами либо об одновременном присоединении создаваемого общества к другому обществу. В этом случае реорганизация осуществляется в соответствии с положениями ст. ст. 15 - 19 Закона, если иное не установлено ст. 19.1.

Как могут поступить участники акционерного общества, если считают целесообразным, чтобы в результате реорганизации (например, разделения) наряду с акционерным обществом возникло общество с ограниченной ответственностью или был создан производственный кооператив? Такая возможность не исключена, но процедуру реорганизации в этом случае придется проводить в два этапа: первоначально осуществить разделение реорганизуемого общества на два акционерных, а затем преобразовать одно из них в общество с ограниченной ответственностью либо в производственный кооператив.

Подобный подход может вызвать несогласие со ссылкой на то, что вместо одной реорганизации придется проводить две, т.е. идти по более сложному пути. Здесь можно возразить, основываясь, во-первых, на ст. 104 ГК РФ, предусматривающей, что порядок реорганизации общества определяется ГК РФ и другими законами. Ни одна из действующих норм ГК РФ или Закона об акционерных обществах не предусматривает возможности реорганизации указанных обществ путем создания на их основе юридических лиц разных организационно-правовых форм. В Постановлении Пленума даются разъяснения о применении норм действующего законодательства, и, следовательно, иная позиция в нем не может быть выражена. Во-вторых, требует тщательной проработки вопрос о том, какой вариант реорганизации предпочтительнее с точки зрения обеспечения четкости ее проведения и гарантий прав участников общества - последовательное осуществление в два этапа или смешение различных форм реорганизации (разделения и преобразования общества и т.д.) в одном, но достаточно сложном процессе.

При реорганизации акционерного общества нередко складываются непростые ситуации, которые ставят его участников и кредиторов в невыгодное положение.

Для защиты интересов акционеров Закон содержит нормы, устанавливающие, что при разделении или выделении обществ любой акционер реорганизуемого общества, голосовавший против или не принимавший участия в голосовании, должен получить акции каждого общества, создаваемого в результате реорганизации, предоставляющие те же права, что и принадлежащие ему акции реорганизуемого общества, пропорционально числу этих акций (ст. ст. 18, 19 Закона).

Постановлением Пленума разъяснено, что в случае нарушения указанных требований акционер может обратиться в суд с иском о признании недействительным решения общего собрания акционеров реорганизуемого общества.

При реорганизации общества акционер, голосовавший против ее проведения или не участвовавший в голосовании, может использовать и другой предусмотренный Законом способ защиты своих интересов, а именно потребовать выкупа обществом всех или части принадлежащих ему акций.

При выкупе всех акций участие акционера в обществе прекращается (выкупленные акции подлежат погашению), поэтому он не может претендовать на участие в создаваемых обществах.

Если выкуплена и погашена только часть акций, принадлежащих акционеру, в отношении оставшихся в его собственности действует правило, установленное ст. ст. 18 и 19 Закона.

Весьма важны для защиты прав и интересов кредиторов реорганизуемых обществ разъяснения, содержащиеся в п. 22 Постановления Пленума. На основании п. 3 ст. 60 ГК РФ и п. 6 ст. 15 Закона в случаях, когда утвержденный при реорганизации общества разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника общества, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного общества перед его кредиторами.

Федеральным законом от 27 июля 2006 г. №146-ФЗ п. 6 ст. 15 Закона дополнен нормой, согласно которой передаточный акт, разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизуемого общества в отношении всех его кредиторов и должников, включая оспариваемые обязательства, и порядок определения правопреемства в связи с изменениями вида, состава, стоимости имущества реорганизуемого общества, а также в связи с возникновением, изменением и прекращением прав и обязанностей реорганизуемого общества, которые могут произойти после даты, на которую составлены передаточный акт, разделительный баланс.

Но на практике чаще встречаются ситуации, когда из разделительного баланса ясно видно, кто является правопреемником, но раздел имущества реорганизованного общества проведен несправедливо: одному переданы почти все активы, а другому - долги, которые экономически слабое общество погасить не может. Нужны меры по пресечению подобных действий. В этих целях в Постановлении Пленума разъяснено, что общества, возникшие на основе реорганизованного, должны, как и в указанном выше случае, нести солидарную ответственность перед его кредиторами, если из разделительного баланса видно, что при его утверждении был нарушен принцип справедливого распределения активов и обязательств реорганизуемого общества между его правопреемниками. В разъяснении сделана отсылка к п. 1 ст. 6 и п. 3 ст. 60 ГК РФ, т.е. применена аналогия закона. В дополнение к этому можно сослаться на ст. 10 ГК РФ, запрещающую злоупотребление правом и требующую от участников гражданских правоотношений разумных и добросовестных действий.

Следует также отметить практическую значимость содержащегося в Постановлении Пленума разъяснения о том, что изменение типа акционерного общества (закрытого в открытое или открытого в закрытое) не является реорганизацией юридического лица, поскольку его организационно-правовая форма не изменяется. При изменении типа акционерного общества не возникает вопросов правопреемства. Это означает, что при наличии доказательств внесения соответствующих изменений в устав акционерного общества нет оснований требовать подтверждения правопреемства по отдельным обязательствам, а также осуществлять процессуальное правопреемство.

А теперь о процедуре ликвидации.

Акционерное общество может быть ликвидировано добровольно в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации, с учетом требований Федерального закона «Об акционерных обществах» и устава общества. Общество может быть также ликвидировано и по решению суда. Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. В соответствии со статьей 61 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо может быть ликвидировано:

по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;

по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением Конституции Российской Федерации, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении некоммерческой организацией, в том числе общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом, деятельности, противоречащей ее уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ.

Требование о ликвидации юридического лица по данным основаниям может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом.

Решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) либо орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительными документами, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица.

Юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, ликвидируется также в соответствии со статьей 65 Гражданского кодекса РФ вследствие признания его несостоятельным (банкротом). Если стоимость имущества такого юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только в порядке, предусмотренном статьей 65 Гражданского кодекса РФ.

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны незамедлительно письменно сообщить об этом в уполномоченный государственный орган для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц сведений о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации.

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают порядок и сроки ликвидации. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

Ликвидационная комиссия помещает в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, публикацию о его ликвидации и о порядке и сроке заявления требований его кредиторами, а также принимает меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица.

Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной статьей 64 Гражданского кодекса РФ, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом, начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов третьей и четвертой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации юридического лица. В случаях, установленных законом, ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

Оставшееся после завершения расчетов с кредиторами имущество ликвидируемого общества распределяется ликвидационной комиссией между акционерами в следующей очередности:

в первую очередь осуществляются выплаты по акциям, которые должны быть выкуплены в соответствии со статьей 75 Федерального закона «Об акционерных обществах»;

во вторую очередь осуществляются выплаты начисленных, но невыплаченных дивидендов по привилегированным акциям и определенной уставом общества ликвидационной стоимости по привилегированным акциям;

в третью очередь осуществляется распределение имущества ликвидируемого общества между акционерами - владельцами обыкновенных акций и всех типов привилегированных акций.

Распределение имущества каждой очереди осуществляется после полного распределения имущества предыдущей очереди. Выплата обществом определенной уставом общества ликвидационной стоимости по привилегированным акциям определенного типа осуществляется после полной выплаты определенной уставом общества ликвидационной стоимости по привилегированным акциям предыдущей очереди.

Если имеющегося у общества имущества недостаточно для выплаты начисленных, но невыплаченных дивидендов и определенной уставом общества ликвидационной стоимости всем акционерам - владельцам привилегированных акций одного типа, то имущество распределяется между акционерами - владельцами этого типа привилегированных акций пропорционально количеству принадлежащих им акций этого типа.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо - прекратившим существование после внесения об этом записи в Единый государственный реестр юридических лиц.

**Заключение**

Проведенное дипломное исследование показало, что дальнейшее осуществление экономических реформ, преодоление кризисных явлений требуют дальнейшего совершенствования и серьезного обновления акционерного законодательства, все более адекватно регулирующего отношения в сфере предпринимательства, его приближения к уже признанным международным правовым стандартам.

Итак, конкретизируя результаты исследования, хочется отметить следующее:

. Приватизация и акционирование стали новым феноменом социально-экономического реформирования России. Они предельно четко потребовали совершенно нового правового подхода к осмыслению роли и места этих процессов и их правового регулирования. Это, в свою очередь, дало мощные импульсы для создания и развития обширного круга правовых (нормативных) актов и использования в этих целях как большого потенциала российской правовой науки, так и богатого опыта правового регулирования процессов акционирования в зарубежных странах.

. Акционерное общество как объединение капиталов является формой организации крупного предпринимательства и не ограничивается по количеству участников, среди которых могут быть как крупные (мажоритарные), так и мелкие (миноритарные) акционеры. Кроме того, следует учитывать интересы других лиц, так или иначе взаимодействующих с акционерным обществом, например менеджеров, дочерних и зависимых обществ, кредиторов. Иначе говоря, акционерная организация предпринимательства, особенно в форме открытых акционерных обществ, отличается тем, что затрагивает имущественные интересы многих лиц. Именно это обстоятельство предопределяет многие особенности правового положения акционерного общества, что учитывается законодательством.

. Правовое положение акционерного общества, права и обязанности акционеров определяются в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации. Специфика же правового регулирования таких обществ в Российской Федерации закрепляется, прежде всего, нормами специального акта - Федерального закона от 26 декабря 1995 г. «Об акционерных обществах». В связи с отмеченным следует подчеркнуть, что акционерное законодательство большинства европейских государств характеризуется наличием норм, свидетельствующих о наличии особенностей в правовом регулировании акционерных обществ.

. Согласно п. 1 статьи 2 Закона «Об акционерных обществах» акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу. Таким образом, основное отличие акционерного общества от других видов коммерческих организаций заключается в способе закрепления прав участника по отношению к обществу, а именно путем удостоверения этих прав за владельцами акций.

Следует подчеркнуть, что акционерное общество по российскому законодательству является одним из видов коммерческих организаций. Для характеристики таких обществ важно и то, что согласно статье 50 Гражданского кодекса Российской Федерации в качестве основной цели их деятельности, как и любой коммерческой организации, признается получение прибыли и возможность ее распределения между участниками. При этом следует принимать во внимание положение статьи 48 Гражданского кодекса РФ о юридических лицах, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, в том числе это относится к акционерным обществам.

. Анализируя возникающие в правоприменительной практике акционерных обществ проблемы, следует указать на то, что при учреждении акционерного общества несколькими лицами, помимо устава, учредители подписывают договор о создании общества. В нем чаще всего определяется порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества. В частности, размер уставного капитала общества, категории и типы акций, подлежащих размещению среди учредителей, размер и порядок их оплаты, права и обязанности учредителей по созданию общества, в том числе финансовые.

Известно, что договор о создании таких обществ не относится к учредительным документам общества. Такой договор по своей правовой природе является договором о совместной деятельности. Это обусловлено тем, что рассматриваемый договор необходим только на этапе создания общества и утрачивает свое значение с момента государственной регистрации общества как юридического лица в связи с исполнением сторонами своих обязательств, обеспечивающих достижение указанной цели - создания общества.

. Закон «Об акционерных обществах» определил два типа акционерных обществ: открытое и закрытое, что должно отражаться в Уставе и фирменном наименовании АО. В настоящее время в законе достаточно четко определены критерии, по которым различаются оба типа акционерных обществ.

По действующему законодательству число акционеров открытых акционерных обществ не ограничено. Открытые акционерные общества не только имеют право проводить открытую подписку на акции и их свободную продажу, но также вправе проводить закрытую подписку, если это право предусмотрено уставом общества и решением общего собрания акционеров о размещении дополнительных акций.

Федеральным законом предусмотрено, что правовыми актами Российской Федерации могут быть установлены случаи обязательного размещения открытыми акционерными обществами акций и ценных бумаг, конвертируемых в акции по открытой подписке.

Также в законе установлено, что число акционеров закрытых акционерных обществ не может быть более 50.

В закрытых акционерных обществах действуют следующие правила:

акционеры имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другим акционером, в порядке, установленном уставом общества;

акции распространяются только среди учредителей или иного установленного круга лиц;

открытая подписка на акции не допускается.

Если число акционеров закрытого акционерного общества превысит 50 человек, общество в таком случае должно преобразоваться в открытое акционерное общество.

Акционерное общество может создавать филиалы и представительства на территории Российской Федерации и за ее пределами.

. В соответствии с Законом «Об акционерных обществах» уставный капитал таких обществ состоит из номинальной стоимости акций, приобретенных акционерами. Данный Закон определяет минимальный размер уставного капитала: для открытого АО - не менее 1000-кратной (100 000 рублей), а для закрытого АО - не менее 100-кратной суммы МРОТ (10 000 руб.). На сегодняшний день одной из задач российского законодательства является изменение минимального размера уставного капитала в сторону его увеличения. Так, в разделе III Концепции развития гражданского законодательства РФ также отмечается, что в большинстве высокоразвитых европейских правопорядков и в нормативных документах ЕС определены значительно более высокие размеры минимального уставного капитала, чем в российском законодательстве. В связи с этим предлагается повысить размер уставного капитала для хозяйственных обществ: для ООО - в сумме не менее 1 млн. руб. (порядка 22 - 25 тыс. евро), а для АО - в сумме не менее 2 млн. руб. (порядка 45 - 50 тыс. евро).

При этом если законом будет установлен слишком большой размер минимального капитала, то с учетом социальных аспектов он будет являться барьером для учредителей таких компаний. Если же минимальный размер уставного капитала невелик, то он не будет обеспечивать функцию защиты кредиторов и не выполнит своей гарантийной функции.

. Акции общества, распределенные при его учреждении, должны быть полностью оплачены в течение года с момента государственной регистрации общества, если меньший срок не предусмотрен договором о создании общества. Не менее 50% акций общества, распределенных при его учреждении, должно быть оплачено в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества. Гарантией прав кредиторов на момент начала деятельности акционерного общества является правило о солидарной ответственности акционеров, не полностью оплативших акции, и самого акционерного общества по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих таким акционерам акций.

. Законом предусмотрены акции двух категорий: обыкновенные и привилегированные. Каждая обыкновенная акция общества предоставляет акционеру - ее владельцу одинаковый объем прав. Акционеры - владельцы обыкновенных акций общества вправе в соответствии с законом и уставом общества участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса, получать дивиденды, а в случае ликвидации общества - часть его имущества. Акционеры - владельцы привилегированных акций общества не имеют права голоса на общем собрании акционеров, если иное не установлено Федеральным законом «Об акционерных обществах». В частности, владельцы привилегированных акций обладают правом голоса при решении вопросов о реорганизации и ликвидации акционерного общества. В целях обеспечения прав акционеров - владельцев обыкновенных акций Закон предусмотрел, что номинальная стоимость размещенных привилегированных акций не должна превышать 25% уставного капитала общества.

. В соответствии с требованием ГК РФ и Федерального закона «Об акционерных обществах» структура органов акционерного общества в системе его организационных связей по общему правилу выглядит следующим образом:

общее собрание акционеров;

совет директоров (наблюдательный совет), который в обязательном порядке создается в обществе с числом акционеров более 50;

исполнительный орган общества (единоличный или коллегиальный).

Российское законодательство признает общее собрание акционеров высшим органом управления хозяйственного общества. Все остальные органы общества непосредственно или опосредовано формируются и наделяются компетенцией общим собранием. Общие собрания акционеров (участников) принято подразделять на виды: 1) по периодичности проведения в акционерном обществе выделяют годовые и внеочередные; 2) по форме проведения общие собрания акционеров (участников) могут быть двух видов: а) проводимые в форме совместного присутствия акционеров (участников) для обсуждения вопросов повестки дня и принятия по ним решения; б) проводимые в форме заочного голосования.

. Рассматривая ряд проблем правового положения АО, следует отметить, что важнейшим фактором в определении правового статуса АО являются вопросы об участии в управлении акционерным обществом как коммерческой организацией, а также вопрос о возможностях реализации каждым акционером своих полномочий. Акционер посредством органов управления участвует в принятии таких решений, как утверждение устава, ликвидация и реорганизация хозяйственного общества, назначение исполнительных органов, утверждение годовых отчетов и балансов, заключение крупных сделок и, что очень важно, распределение прибыли.

Что касается прав акционера имущественного характера, то в целях совершенствования правового механизма обеспечения соблюдения имущественных интересов акционера, независимо от величины его пакета акций либо их частей (дробей), предлагается дополнить статью 71 закона «Об акционерных обществах» пунктом, в котором необходимо закрепить условие об ответственности акционерного общества за нарушение права акционера на своевременное и полное получение объявленных дивидендов. Согласно предлагаемому подходу акционер в таких случаях вправе будет требовать взыскания с общества не только основной суммы долга, но и процентов за просрочку исполнения денежного обязательства в соответствии со статьей 395 ГК РФ.

. В контексте существующей судебной практики также необходимо обратить внимание на институт ликвидации акционерного общества. Так, в первую очередь нужно отметить главное для данного института отличие - ликвидация акционерного общества в сравнении с реорганизацией в любой форме заключается в том, что ликвидация, как известно, не предполагает правопреемства. Следовательно, фактически исключается переход прав и обязанностей ликвидированного общества к другим субъектам. При ликвидации акционерное общество как таковое прекращает свое существование в качестве юридического лица. С этого момента оно не может являться участником гражданского оборота.

Характеризуя существующие формы ликвидации акционерных обществ с учетом кризисных явлений в мировой экономике, отметим, что согласно п. 1 ст. 21 Закона «Об акционерных обществах» акционерное общество может быть ликвидировано добровольно в порядке, установленном ГК РФ с учетом требований Закона «Об акционерных обществах» и устава такого общества. Кроме того, общество может быть ликвидировано также по решению суда по основаниям, предусмотренным ГК РФ. В таких случаях основаниями для принятия судом решения о ликвидации акционерного общества могут быть согласно ст. 61 и 65 ГК РФ следующие обстоятельства:

грубые нарушения закона, допущенные при создании общества, если эти нарушения носят неустранимый характер;

деятельность общества без надлежащего разрешения (лицензии);

деятельность общества запрещена законом либо связана с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;

признание судом юридического лица, в том числе общества, банкротом.

. Как видно, Закон об акционерных обществах направлен на закрепление баланса интересов всех участников акционерных отношений: акционеров (миноритарных и мажоритарных), самого общества и его управляющих. При этом определяющим является принцип превалирования интересов общества в целом (общего блага) над интересами других участников акционерных отношений (отдельных благ акционеров, директоров, управляющих). В Постановлении Конституционного Суда РФ от 24.02.2004 №3-П прямо указано, что интересы общества являются превалирующими «в той мере, в какой оно действует для достижения общего для акционерного общества блага».

. Осуществление экономической реформы, переход к рыночным отношениям требуют дальнейшего совершенствования и серьезного обновления акционерного законодательства, все более адекватно регулирующего отношения в сфере предпринимательства, его приближения к уже признанным международным правовым стандартам.

Так, в соответствии с уже упомянутой Концепцией развития гражданского законодательства Российской Федерации, в перспективе все нормы права, определяющие правовое положение хозяйственных обществ, включая акционерные общества, предполагается включить непосредственно в Гражданский кодекс РФ. Такой опыт существует во Франции, в Швейцарии, Нидерландах. На нынешнем этапе совершенствования законодательства о хозяйственных обществах целесообразно принять единый закон о хозяйственных обществах.

В Концепции предлагается также:

оставить в гражданском законодательстве два основных вида хозяйственных обществ: акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью. При этом предлагается отказаться от искусственного выделения типов акционерных обществ (открытые и закрытые), поскольку закрытые акционерные общества по существу повторяют конструкцию обществ с ограниченной ответственностью;

закрепить в Законе об акционерных обществах особенности функционирования публичных акционерных обществ (известных немецкому, английскому и американскому корпоративному законодательству), которыми признаются акционерные общества с момента государственной регистрации проспекта их акций, подлежащих размещению среди неограниченного круга лиц по открытой подписке. Особенности публичных акционерных обществ должны заключаться, в частности: в повышенных требованиях к минимальной величине уставного капитала; в обязательном вхождении в состав совета директоров независимых директоров; в публичном ведении дел, проявляющемся в раскрытии информации о деятельности такого общества; в наличии специализированного регистратора, ведущего реестр акционеров и выполняющего функции счетной комиссии на общих собраниях акционеров.

Список литературы

1. Конституция РФ (принятая всенародным референдумом от 12 декабря 1993 г.) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 №6-ФКЗ, от 30.12.2008 №7-ФКЗ) // Российская газета. №7 от 21.01.2009 г.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть I от 30.11.1994 // СЗ РФ. 1994. №32. Ст. 3301.

. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации // СЗ РФ. 2002. №30. Ст. 3012.

4. Федеральный закон «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. // СЗ РФ. 1996. №1. Ст. 1.

5. Федеральный закон от 27 июля 2006 №146-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об акционерных обществах» // СЗ РФ. 2006. №31 (ч. 1). Ст. 3445.

6. Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» от 22 апреля 1996 г. №39-ФЗ // СЗ РФ. 1996. №17. Ст. 1918.

7. Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26 октября 2002 г. №127-ФЗ // СЗ РФ. 2002. №43. Ст. 4190.

8. Федеральный закон от 8 августа 2001 г. №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц» // СЗ РФ. 2001 г. №33 (Часть I). Ст. 3431.

9. Указ Президента РФ от 18.07.2008 №1106 «О внесении изменений в Указ президента РФ от 18 ноября 1995 г. №1157 «О некоторых мерах защиты прав вкладчиков и акционеров» // СЗ РФ. 2008. №47. Ст. 3480.

10. Указ Президента РФ от 21. 03.1996 №408 «Об утверждении Комплексной программы мер по обеспечению прав вкладчиков и акционеров» // СЗ РФ. 1996. №13. Ст. 131.

11. Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. №6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник Высшего Арбитражного суда Российской Федерации. 1996. №9.

. Постановление Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 №8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» // Российская юстиция. 1998. №10.

. Постановление Президиума ВАС РФ от 28.05.2002 г. №10697/01 Дело по иску о признании недействительным договора о создании акционерного общества и о применении последствий недействительности сделки в виде возврата имущества направлено на новое рассмотрение в связи с неполным исследованием арбитражным судом обстоятельств дела // Вестник ВАС РФ. 2002. №9.

. Постановление Пленума ВАС РФ «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» от 18.11.2003 №19 // Вестник ВАС. 2004. №12.

. Практика рассмотрения коммерческих споров: Анализ и комментарии постановлений Пленума и обзоров Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» (выпуск 9)/ под ред. Л.А. Новоселовой, М.А. Рожковой - М.: Статут, 2009.

. Акционерное общество и товарищество с ограниченной ответственностью: Сб. зарубеж. законодательства / отв. ред. и авт. вступ. ст. Туманов В.А. - М.: Век, 1995.

. Акционерные и другие хозяйственные общества и товарищества: постатейный комментарий статей 66 - 106 Гражданского кодекса Российской Федерации»/ под ред. П.В. Крашенинникова. - М.:Статут, 2010.

. Акционерные общества в России. Словарь-справочник от А до Я. Руководителю. Бухгалтеру. Юристу. Акционеру / Сост. Захарьин В.Р. - М.: Изд-во «Дело и Сервис». 1998.

. Алексеев С.С. Теория права. - М.: БЕК, 1994.

. Алиева К.М. Сделки с участием заинтересованных лиц по акционерному законодательству и законодательству о банкротстве // Юрист. - 2006. - №8.

. Ахмедуев А. Развитие форм хозяйствования / Экономист. - 1993. - №3.

. Барсукова Л.И. Договор о создании акционерного общества // Налоги (газета). - 2010. - №9.

. Барышников М.Н. История делового мира России: Пособие для студентов вузов. - М.: Аспект Пресс. 1994.

. Белых В.С. Объекты предпринимательской деятельности. Екатеринбург, 2002.

. Берзон Н.И., Ковалев А.П. Акционерное общество: капитал, правовая база, управление: Практ. пособие для экономистов и менеджеров. - М.: Финстатинформ, 1995.

. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. М., 1998.

. Бусыгин А.В. Предпринимательство. Основной курс.: Учебник в 2 кн. / Кн. 1 - 256 с.; Кн. 2. - 208 с. - М.: Интерпрамс. 1994.

. Вавулин Д.А. Порядок подготовки и проведения общего собрания акционеров акционерного общества: административная ответственность за нарушение требований законодательства Российской Федерации // Право и экономика. -2010. - №2.

. Все об акционерных обществах России. 1996; Справочник. (В 3 кн.) Кн. 1 / Иванова Н.М., Скляревский В.Г., Скляревская И.Н. и др.; Под общ. ред. В.В. Карпова.; Информ.-издат. и юрид. центр. - М.: Экономика и финансы, 1996.

. Гомцян С.В. Правила поглощения акционерных обществ: сравнительно-правовой анализ. - М.:Волтерс Клувер, 2010.

. Гончаров В.В. Создание и функционирование акционерных компаний. - М.: МНИПУ, 1998.

. Горохов А.А. Увеличение уставного капитала по закрытой подписке в акционерных обществах // Право и экономика. - 2010. - №6.

. Гританс Я.М. Корпоративные отношения: правовое регулирование организационных форм / Я.М. Гританс. - М.: Волтерс Клувер, 2005.

. Дедов Д.И. Правовое регулирование деятельности акционерных обществ. М., 2004.

. Добровольский В.И. Применение корпоративного права: практическое руководство для корпоративного юриста. - М.: Волтерс Клувер, 2008.

. Долинская В.В. Закон об акционерных обществах: органы юридического лица // Государство и право. - 1996. - №7.

. Долинская В.В. Акционерное право. Учебник. - М.: Юридическая литература, 1997.

. Долинская В.В. Договоры в акционерном праве // Юрист. - 2006. - №8.

. Долинская В.В. О соотношении компетенции исполнительных органов акционерных обществ // Законы России: опыт, анализ, практика». - 2010. - №7.

. Жилинский С.Э. Правовая основа предпринимательской деятельности (предпринимательское право). Курс лекций. - М.: Изд. группа НОРМА-ИНФРА-М, 1998.