

ГРАЖДАНСКОЕ И КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО

О. А. Макарова*

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ СИСТЕМНОГО ПОДХОДА ПРИ РЕФОРМИРОВАНИИ РОССИЙСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВАХ

Нет необходимости говорить о том, что системный подход является универсальным инструментом познавательной деятельности, поскольку как система может быть рассмотрено любое явление, хотя, разумеется, не всякий объект научного анализа в этом нуждается. Системный метод незаменим в познании и конструировании сложных динамических целостностей, в том числе и таких целостностей, какой является российское законодательство о хозяйственных обществах.

Законодательство о хозяйственных обществах представляет собой систему нормативных правовых актов различной отраслевой принадлежности, регулирующих правовое положение хозяйственных обществ, а именно: порядок их учреждения, реорганизации и ликвидации, управления, права и обязанности участников. Речь должна идти именно о системе, а не о простой совокупности нормативных правовых актов, поскольку система представляет собой не просто совокупность тех или иных элементов, а включает и связи между данными элементами. Поэтому система законодательства о хозяйственных обществах — это система взаимосвязанных нормативных правовых актов.

В основе системного подхода лежат такие принципы, как принципы цели, двойственности, целостности, сложности и историзма.¹

Принцип цели как один из принципов системного подхода ориентирует на то, что при исследовании объекта (в нашем случае законодательства) необходимо прежде всего выявить цель его функционирования. Иными словами, необходимо выяснить, для чего существует система, какая цель стоит перед ней, чем она вызвана, каковы средства достижения цели?

Принцип двойственности означает, что система должна рассматриваться как часть системы более высокого уровня и в то же время как самостоятельная часть, выступающая

* Макарова Ольга Александровна, кандидат юридических наук, доцент кафедры коммерческого права юридического факультета СПбГУ.

© О. А. Макарова, 2011

E-mail: moamoa@mail.ru

¹ http://masters.donntu.edu.ua/2007/feht/hudoshin/library/ar_6.htm

как единое целое во взаимодействии со средой. В свою очередь каждый элемент системы обладает собственной структурой и также может рассматриваться как система.

Принцип целостности требует рассматривать объект как нечто выделенное из совокупности других объектов, выступающее целым по отношению к окружающей среде, имеющее свои специфические функции и развивающееся по свойственным ему законам.

Принцип сложности указывает на необходимость исследования объекта как сложного образования, и, если сложность очень высока, нужно последовательно упрощать представление объекта, но так, чтобы сохранить все его существенные свойства.

Принцип историзма обязывает исследователя вскрывать прошлое системы и выявлять тенденции и закономерности ее развития в будущем.

Перечисленные принципы системного подхода проявляются и при характеристике законодательства о хозяйственных обществах. Прежде всего, необходимо определить, как формировалось законодательство о хозяйственных обществах и какова система этого законодательства.

Цель любого законодательства — эффективное регулирование определенных общественных отношений. Цель законодательства о хозяйственных обществах — регулирование отношений, складывающихся в связи с деятельностью хозяйственных обществ. Нормы, регулирующие деятельность хозяйственных обществ, могут быть как включены в единый кодифицированный акт (такие акты существуют во Франции, в Швейцарии, Нидерландах), так и рассредоточены по специальным законам (пример тому — Германия). Вместе с тем независимо от того, где данные нормы помещены, должно обеспечиваться беспробельное, оптимальное регулирование, исключающее противоречия, несоответствия и несогласованности между нормами.

Современное российское законодательство о хозяйственных обществах стало формироваться в 90-е годы прошлого века. Среди актов еще союзного законодательства о хозяйственных обществах следует назвать Постановление Совета Министров СССР от 19 июня 1990 г. № 590, которым были утверждены два Положения: Положение об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью и Положение о ценных бумагах.²

Положение об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью содержало как нормы, одинаково применяемые и к акционерному обществу, и к обществу с ограниченной ответственностью, так и нормы, отражающие специфику АО и ООО.

Союзное Положение № 590 действовало на территории РФ довольно короткий промежуток времени, так как Постановлением Совета Министров РСФСР от 25 декабря 1990 г. № 601 было утверждено Положение об акционерных обществах, действовавшее вплоть до 1996 г.³

С 1 января 1991 г. на территории России вступил в силу Закон РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности»,⁴ который в качестве организационно-правовых форм предприятий называл товарищество с ограниченной ответственностью (акционерное общество закрытого типа) и акционерное общество открытого типа.

² Собрание постановлений Правительства СССР. 1990. № 15.

³ СП РСФСР. 1991. № 6. Ст. 92; *Постановление* Правительства РФ от 6 марта 1996 г. № 262 «О признании утратившими силу решений Правительства РФ в связи с Федеральным законом «Об акционерных обществах»».

⁴ Ведомости Съезда НД РСФСР и ВС РСФСР. 1990. № 30. Ст. 418.

Со вступлением в действие части 1 ГК РФ (с 1 января 1995 г.) Закон РСФСР «О предприятиях и предпринимательской деятельности» утратил силу, и правовое положение хозяйственных обществ определялось нормами ГК РФ 1994 г. В соответствии с ГК РФ сначала был принят ФЗ «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ,⁵ а затем, только в 1998 г. — ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ.⁶

Кроме того, специальные федеральные законы определяют особенности правового положения, порядка создания, реорганизации и ликвидации АО и ООО в сферах банковской, страховой, частной охранной и инвестиционной деятельности, а также в области производства сельскохозяйственной продукции и АПК. Среди таких законов можно назвать, в частности, ФЗ «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990 г. № 395-1,⁷ ФЗ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» от 27 ноября 1992 г. № 4015-1,⁸ ФЗ «Об инвестиционных фондах» от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ.⁹

Таким образом, исторически сложилось так, что гражданско-правовой статус хозяйственных обществ имеет трехуровневую регламентацию. Первый уровень образует ГК РФ, статьи которого определяют основные положения о хозяйственных обществах в целом и об отдельных видах хозяйственных обществ в частности (§ 2 главы 4 части первой ГК РФ).

Второй уровень составляют специальные законы, посвященные отдельным видам хозяйственных обществ, — Федеральный закон «Об акционерных обществах» и Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Наконец, на третьем уровне расположены законы, определяющие особенности гражданско-правового статуса разновидностей хозяйственных обществ, относящихся к определенному виду, который чаще всего обусловлен сферой их деятельности (п. 3–5 ст. 1 Федерального закона «Об акционерных обществах» и п. 2–3 ст. 1 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Исходя из принципа двойственности, законодательство о хозяйственных обществах является частью системы гражданского законодательства. Согласно ст. 3 ГК РФ гражданское законодательство состоит из Гражданского кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в п. 1 и 2 ст. 2 ГК РФ. Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Гражданскому кодексу.

Специальные федеральные законы о хозяйственных обществах содержат и нормы публичного права, в частности, нормы о государственной регистрации, о раскрытии информации АО и некоторые иные, отсылающие к другим специальным законам: например, к ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», ФЗ «О рынке ценных бумаг».

Законы, определяющие правовое положение хозяйственных обществ в определенных сферах деятельности, с одной стороны, входят в систему гражданского

⁵ СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

⁶ Там же. 1998. № 7. Ст. 785.

⁷ Там же. 1996. № 6. Ст. 492.

⁸ Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 2. Ст. 56–57.

⁹ Там же. 2001. № 49. Ст. 4562.

законодательства, а с другой стороны, в систему специального отраслевого законодательства (банковского, страхового, инвестиционного и пр.) и содержат как частноправовые, так и публично-правовые нормы. Более того, в части регламентации правового положения АО и ООО в этих сферах деятельности (например, требований к исполнительному органу, членам советов директоров) эти нормы являются императивными.

В свою очередь в системе законодательства о хозяйственных обществах сформировалось акционерное законодательство, которое обладает собственной структурой и также может рассматриваться как система. В систему акционерного законодательства, помимо ФЗ «Об акционерных обществах» входят также: ФЗ «О рынке ценных бумаг» от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ,¹⁰ ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ,¹¹ а также многочисленные нормативные правовые акты Федеральной службы по финансовым рынкам России. В систему акционерного законодательства входят и акты публично-правового характера, устанавливающие административную и уголовную ответственность за нарушения корпоративного законодательства и законодательства о рынке ценных бумаг. В качестве примера можно назвать последний «антирейдерский» закон — ФЗ от 1 июля 2010 г. № 147-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс РФ и в статью 151 УПК РФ».¹²

Говоря о системе акционерного законодательства, нельзя не назвать ФЗ «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ.¹³ Данный Закон является ярким примером нарушения принципов системного подхода: он «не вписывается» в систему законодательства о хозяйственных обществах и противоречит и нормам ГК РФ, и нормам ФЗ «Об акционерных обществах».

Существующая сегодня проблема заключается в том, что, с одной стороны, некоторые положения специальных федеральных законов о хозяйственных обществах вступают в противоречие с нормами Гражданского кодекса РФ, на что неоднократно обращалось внимание в литературе; с другой стороны, два специальных федеральных закона регулируют одни и те же отношения по-разному.

Решение существующей проблемы видится в унификации законодательства о хозяйственных обществах. Формы такой унификации могут быть различными. Так, в Концепции развития гражданского законодательства и вслед за ней — в проекте ФЗ «О внесении изменений в ГК РФ»¹⁴ предлагается принятие единого закона о хозяйственных обществах. Такой закон мог бы закрепить и положения, являющиеся общими для всех видов хозяйственных обществ, и специальные правила, учитывающие особенности отдельных видов хозяйственных обществ (АО и ООО). Вместе с тем разработка такого законопроекта потребует немало времени. И с принятием этого закона по-прежнему останется вопрос о его соотношении с нормами ГК РФ. Иными словами, в какой мере ГК должен регулировать правовое положение хозяйственных обществ? Можно ли ограничиться только общими положениями, как это имеет место в действующей редакции ГК РФ, а в части особенностей отсылать к специальному закону? Или количество норм, касающихся правового положения хозяйственных обществ, в ГК должно быть увеличено?

¹⁰ Там же. 1996. № 17. Ст. 1918.

¹¹ Там же. 1999. № 10. Ст. 1163.

¹² <http://www.rg.ru/printable/2010/07/05/reiderstvo-dok.html>

¹³ Там же. 1998. № 30. Ст. 3611.

¹⁴ <http://www.pravo.ru/news/view/42083>

Например, Д. В. Ломакин полагает, что «в перспективе все нормы права, определяющие гражданско-правовой статус хозяйственных обществ, можно было бы включить в ГК». ¹⁵ Тогда, следовательно, отпадает вопрос о принятии специального единого закона о хозяйственных обществах. В. А. Белов, напротив, полагает, что совершенствование законодательства о хозяйственных обществах должно идти по пути последовательного выстраивания его системы по избранной законодательной модели («кодекс + специальный закон») «с целью максимально эффективного использования присущих ей достоинств, минимизации числа несоответствий и вредного эффекта недостатков». ¹⁶

Вместе с тем ГК РФ не сможет регулировать особенности правового положения АО и ООО в определенных сферах деятельности: банковской, страховой, инвестиционной, частной охранной. Данное специальное законодательство, имеющее свою систему, сохранится. Иными словами, возможно не трехуровневое, а двухуровневое регулирование правового положения хозяйственных обществ: ГК РФ, определяющий и общие положения, и специфические черты хозяйственных обществ, а также второй уровень — специальное отраслевое законодательство, устанавливающее определенные требования к деятельности хозяйственных обществ в той или иной сфере.

Вместе с тем анализ опубликованного проекта ФЗ «О внесении изменений в ГК РФ» позволяет прийти к выводу о сохранении трехуровневого регулирования правового положения хозяйственных обществ. Первый уровень — нормы ГК РФ, определяющие общие положения о хозяйственных обществах, а также нормы, касающиеся отдельных видов хозяйственных обществ (АО и ООО). Второй уровень — единый закон о хозяйственных обществах. И, наконец, третий уровень — специальные законы, действующие в отдельных сферах деятельности (банковской, страховой, инвестиционной) и устанавливающие определенные требования к АО и ООО, функционирующим в этих сферах.

Соответственно проблема о соотношении норм ГК РФ и специального (пусть и единого) закона о хозяйственных обществах сохраняется. Какие нормы следует поместить в ГК, а какие нормы — включить в закон? Например, проект ГК предусматривает, что «размер уставного капитала общества с ограниченной ответственностью не может быть менее пятисот тысяч рублей. Размер уставного капитала акционерного общества не может быть менее пяти миллионов рублей» (ст. 66-2). Должна ли данная норма дублироваться в едином законе о хозяйственных обществах? Или ее там не будет?

В опубликованном проекте ФЗ «О внесении изменений в ГК РФ» по сравнению с действующим ГК РФ увеличивается количество норм, касающихся правового положения хозяйственных обществ. Какие нормы появляются? Во-первых, Проект ГК РФ вводит деление юридических лиц не только на коммерческие и некоммерческие (что имеет место в действующем ГК РФ), но и на корпоративные и унитарные. Как следует из ст. 65-1 проекта, юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом на участие в управлении их деятельностью (право членства), являются корпоративными организациями (корпорациями). К ним относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, общественные организации граждан, ассоциации и союзы.

¹⁵ Ломакин Д. В. Основные тенденции развития современного законодательства о хозяйственных обществах // Право и бизнес в условиях экономического кризиса: опыт России и Германии / Отв. ред. Е. П. Губин, Е. Б. Лаутс. М., 2010. С. 59.

¹⁶ Корпоративное право: Актуальные проблемы теории и практики / Под общ. ред. В. А. Белова. М., 2009. С. 132–133.

В связи с участием в корпоративной организации ее участники приобретают корпоративные (членские) права и обязанности в отношении созданного ими юридического лица, за исключением случаев, предусмотренных Кодексом.

Во-вторых, коль скоро вводится понятие корпоративной организации (корпорации), то появляется и новая статья о правах и обязанностях участников (членов) корпорации (ст. 65-2). При этом права и обязанности участников корпорации могут предусматриваться и иным законом или уставом корпорации.

В-третьих, проект ГК РФ пытается унифицировать регламентацию управления в корпорациях. Напомним, что первая попытка унифицировать управление в хозяйственных обществах, а также в производственных кооперативах была сделана ФЗ от 19 июля 2009 г. № 205 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».¹⁷ В проекте ГК РФ появляется новая ст. 65-3, определяющая управление в корпорации. Высшим органом управления является общее собрание участников. Вопросы, относящиеся к исключительной компетенции общего собрания, перечислены в ст. 65-3, а также могут быть предусмотрены законом и уставом корпорации. В случаях, предусмотренных ГК, иным законом или уставом, в корпорации может быть образован постоянно действующий коллегиальный орган (наблюдательный или иной совет), контролирующей деятельность ее исполнительных органов. В состав указанного органа не могут входить единоличный исполнительный орган корпорации и члены ее коллегиальных исполнительных органов.

Вместе с тем в ГК появляется новая ст. 67-1 об особенностях управления в хозяйственных обществах и, соответственно, исключаются специальные статьи ГК об управлении в ООО (ст. 91 ГК РФ) и управлении в АО (ст. 103 ГК РФ).

Следует обратить внимание на то, что в ст. 67-1 проекта содержатся положения о корпоративном договоре. Если действующие законы об ООО и АО определяют соглашение участников об осуществлении прав участников ООО (акционерное соглашение) как соглашение по осуществлению согласованных действий, связанных не только с управлением обществом, но и с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией общества, то согласно проекту ГК под корпоративным договором понимается договор, «в соответствии с которым участники (акционеры) обязуются осуществлять корпоративные права определенным образом или воздерживаться от их осуществления, в том числе голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласованно осуществлять иные действия по управлению обществом» (ст. 67-1).

Проект ГК также ограничивает свободу корпоративного договора, предусматривая, что такой договор не может содержать условия, противоречащие ГК РФ, закону о хозяйственных обществах, и (или) нарушающие права других участников общества, а также не соответствующие существу корпоративных отношений.

Проект ГК РФ определяет, что хозяйственные общества могут создаваться в организационно-правовой форме акционерного общества или общества с ограниченной ответственностью. Таким образом, исключается такой вид хозяйственного общества, как общество с дополнительной ответственностью, что вполне оправданно. Кроме того, проект ГК отказывается от деления акционерных обществ на закрытые и открытые. Речь идет о «классическом» акционерном обществе, которое может размещать акции путем открытой подписки (публичное акционерное общество) либо не размещает свои

¹⁷ СЗ РФ. 2009. № 29. Ст. 3642.

акции по открытой подписке (непубличное АО). Статья 97 Проекта ГК определяет понятие публичного акционерного общества и общие требования, которым такое общество должно отвечать. Так, в публичном акционерном обществе создается наблюдательный совет, число членов которого не может быть менее пяти, а также совет директоров, не менее одной четверти которого должны составлять независимые директора.

Ведение реестра акционеров публичного акционерного общества и функции счетной комиссии осуществляются независимой организацией, имеющей соответствующую лицензию, т. е. регистратором.

В публичном акционерном обществе не могут быть ограничены количество акций, принадлежащих одному акционеру, их суммарная номинальная стоимость, а также максимальное число голосов, предоставляемых одному акционеру.

Если для непубличного акционерного общества размер уставного капитала не может быть менее 5 млн рублей, то для публичного акционерного общества он не может быть менее 100 млн рублей.

Публичное акционерное общество обязано публично раскрывать информацию, предусмотренную законом о хозяйственных обществах и законами о ценных бумагах. Дополнительные требования к созданию и деятельности публичных акционерных обществ, а также условия, при которых публичное акционерное общество может утратить этот статус, устанавливаются законом о хозяйственных обществах и законами о ценных бумагах.

В проекте ГК унифицированы положения о формировании уставного капитала хозяйственного общества. Если ныне действующие специальные федеральные законы об АО и об ООО предусматривают различный порядок оплаты уставного капитала АО и ООО, то ст. 66-2 проекта устанавливает единые требования. В частности, денежная оценка вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и подлежит независимой оценке.

Минимальный уставный капитал хозяйственного общества должен быть оплачен только деньгами. Не менее трех четвертей уставного капитала хозяйственного общества должно быть внесено его учредителями до государственной регистрации общества. Остальная часть уставного капитала хозяйственного общества подлежит внесению его участниками в течение первого года деятельности общества. Последствия нарушения этой обязанности определяются законом о хозяйственных обществах.

Проект ГК РФ в качестве оснований возникновения гражданских прав и обязанностей называет решения собраний, в том числе и решения общего собрания участников ООО или акционеров. Однако в проекте предусмотрено, что правила Главы 9-1 применяются, если законом или в установленном им порядке не предусмотрено иное.

Ныне действующие федеральные законы об ООО и АО регламентируют порядок созыва, подготовки и проведения общего собрания акционеров (участников ООО). Законы устанавливают основания, при которых решения общего собрания акционеров (участников ООО) могут быть признаны недействительными по решению суда (оспоримые решения), а также основания, при которых решения общего собрания акционеров (участников ООО) не имеют силы независимо от обжалования их в судебном порядке (ничтожные решения). Новые статьи проекта ГК (ст. 181-3–181-5) лишь дублируют в этой части положения действующих федеральных законов о хозяйственных обществах. Поэтому представляется, что в случае разработки единого закона о хозяйственных обществах положения о недействительности решений общего собрания

акционеров (участников ООО) должны быть включены не в ГК РФ, а в закон о хозяйственных обществах.

В проекте ГК имеется противоречие между ст. 65-3 и 181-2. Согласно ст. 65-3 «решения общего собрания участников корпорации и иного постоянно действующего коллегиального органа корпорации, а также состав участников, присутствовавших при их принятии, подлежат нотариальному удостоверению». Статья 181-2 предусматривает: «О принятии собранием решения составляется протокол в письменной форме. Протокол подписывается председательствующим на собрании и секретарем собрания».

Решение общего собрания акционеров оформляется в виде протокола общего собрания акционеров. Согласно ст. 63 ФЗ «Об акционерных обществах» протокол общего собрания акционеров составляется не позднее трех рабочих дней после закрытия общего собрания акционеров в двух экземплярах. Оба экземпляра подписываются председательствующим на общем собрании акционеров и секретарем общего собрания акционеров. Аналогичная формулировка присутствует в ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Таким образом, анализ новых положений, включенных в проект ГК РФ, позволяет прийти к выводу, что ГК становится унифицированным актом, нормы которого регламентируют правовое положение хозяйственных обществ. Единый закон о хозяйственных обществах должен приниматься на основе ГК РФ и ему соответствовать. Следуя таким принципам системного подхода, как принцип целостности и принцип сложности применительно к системе законодательства о хозяйственных обществах, необходимо, чтобы между ГК и единым законом о хозяйственных обществах были исключены дублирования и противоречия. Поэтому представляется, что параллельно с совершенствованием проекта ГК РФ должна осуществляться и разработка единого специального закона о хозяйственных обществах. В противном случае при его отсутствии нормы ГК не смогут функционировать: они «провиснут», так как ныне действующие специальные законы о хозяйственных обществах не будут соответствовать нормам обновленного ГК РФ.

В целом направление по унификации и, соответственно, более эффективной систематизации законодательства о хозяйственных обществах заслуживает поддержки. Вместе с тем с точки зрения принципов целостности и сложности системы необходима определенная дифференциация. В чем она видится? Прежде всего, необходимо разделить общие положения о хозяйственных товариществах как персональных объединениях и общие положения о хозяйственных обществах как капитальных объединениях (ст. 66 проекта ГК). Необходимо также раздельно регламентировать права участников хозяйственных товариществ и хозяйственных обществ (ст. 67), а также управление в хозяйственных товариществах и хозяйственных обществах.

Иными словами, в ГК должны быть сосредоточены общие положения о хозяйственных обществах, а также включены нормы, отражающие характерные особенности различных видов хозяйственных обществ: ООО, АО публичного и непубличного. Такой дифференцированный подход будет означать, что большинство норм, регламентирующих правовое положение хозяйственных обществ, окажутся сосредоточенными в ГК РФ, что может исключить принятие специального единого закона о хозяйственных обществах.