

ОБ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВАХ

Постатейный комментарий к Федеральному закону
от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ

в редакции Федеральных законов
от 21 декабря 2013 г. № 379-ФЗ
и от 28 декабря 2013 г. № 410-ФЗ

- Создание, реорганизация и ликвидация
- Права учредителей и акционеров
- Совершение сделок с акциями и имуществом обществ
- Особенности статуса обществ в кредитной и страховой сферах

- **Разъяснения высших судебных органов**

УДК 347.725
ББК 67.404
Б82

Борисов Александр Николаевич, специалист в сфере предпринимательского права, практикующий юрист, автор комментариев к законам «Об инвестиционных товариществах», «О хозяйственных партнерствах», «О некоммерческих организациях», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «Об автономных учреждениях», «О саморегулируемых организациях» и др.

Борисов А.Н.

Б82 Комментарий к Федеральному закону «Об акционерных обществах» (постатейный). — М.: «Деловой двор», 2014. — 632 с.

ISBN 978-5-91550-148-4

Издание представляет собой постатейный комментарий к Федеральному закону от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» с учетом последних изменений и дополнений, внесенных в него Федеральными законами от 21 декабря 2013 г. № 379-ФЗ и от 28 декабря 2013 г. № 410-ФЗ.

Подробно рассмотрены вопросы правового положения акционерных обществ, их создания, реорганизации и ликвидации, права и обязанности учредителей и акционеров, совершение сделок с акциями и имуществом обществ, а также особенности статуса обществ в кредитной и страховой сферах деятельности. Дан сравнительный анализ положений других законодательных актов в этой сфере.

Приведены правовые позиции высших судебных органов, разъяснения Минэкономразвития России, Федеральной антимонопольной службы и Федеральной службы по финансовым рынкам.

Предназначено для учредителей обществ и акционеров, руководителей, юристов, экономистов и специалистов по налогообложению.

УДК 347.725
ББК 67.404

Содержание

Введение	3
----------------	---

Глава I. Общие положения

Статья 1. Сфера применения настоящего Федерального закона	5
Статья 2. Основные положения об акционерных обществах	11
Статья 3. Ответственность общества	24
Статья 4. Фирменное наименование и место нахождения общества	29
Статья 5. Филиалы и представительства общества	33
Статья 6. Дочерние и зависимые общества	39
Статья 7. Открытые и закрытые общества	46

Глава II. Учреждение, реорганизация и ликвидация общества

Статья 8. Создание общества	57
Статья 9. Учреждение общества	59
Статья 10. Учредители общества	64
Статья 11. Устав общества	68
Статья 12. Внесение изменений и дополнений в устав общества или утверждение устава общества в новой редакции	73
Статья 13. Государственная регистрация общества	78
Статья 14. Государственная регистрация изменений и дополнений в устав общества или устава общества в новой редакции	80
Статья 15. Реорганизация общества	85
Статья 16. Слияние обществ	98
Статья 17. Присоединение общества	103
Статья 18. Разделение общества	107
Статья 19. Выделение общества	113
Статья 19 ¹ . Особенности разделения или выделения общества, осуществляемых одновременно со слиянием или с присоединением	119
Статья 20. Преобразование общества	125
Статья 21. Ликвидация общества	129
Статья 22. Порядок ликвидации общества	137
Статья 23. Распределение имущества ликвидируемого общества между акционерами	142
Статья 24. Завершение ликвидации общества	145

Глава III. Уставный капитал общества. Акции, облигации и иные эмиссионные ценные бумаги общества. Чистые активы общества

Статья 25. Уставный капитал и акции общества.....	150
Статья 26. Минимальный уставный капитал общества.....	155
Статья 27. Размещенные и объявленные акции общества	157
Статья 28. Увеличение уставного капитала общества.....	160
Статья 29. Уменьшение уставного капитала общества	168
Статья 30. Защита прав кредиторов при уменьшении уставного капитала общества...	176
Статья 31. Права акционеров — владельцев обыкновенных акций общества	179
Статья 32. Права акционеров — владельцев привилегированных акций общества.....	184
Статья 32.1. Акционерное соглашение	191
Статья 33. Облигации и иные эмиссионные ценные бумаги общества.....	198
Статья 34. Оплата акций и иных эмиссионных ценных бумаг общества при их размещении.....	204
Статья 35. Фонды и чистые активы общества.....	211

Глава IV. Размещение обществом акций и иных эмиссионных ценных бумаг

Статья 36. Цена размещения акций общества	225
Статья 37. Порядок конвертации в акции эмиссионных ценных бумаг общества	227
Статья 38. Цена размещения эмиссионных ценных бумаг	229
Статья 39. Способы размещения обществом акций и иных эмиссионных ценных бумаг общества	231
Статья 40. Обеспечение прав акционеров при размещении акций и эмиссионных ценных бумаг общества, конвертируемых в акции	234
Статья 41. Порядок осуществления преимущественного права приобретения акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции	238

Глава V. Дивиденды общества

Статья 42. Порядок выплаты обществом дивидендов	245
Статья 43. Ограничения на выплату дивидендов.....	253

Глава VI. Реестр акционеров общества

Статья 44. Реестр акционеров общества	260
Статья 45. Внесение записи в реестр акционеров общества	268
Статья 46. Выписка из реестра акционеров общества	273

Глава VII. Общее собрание акционеров

Статья 47. Общее собрание акционеров	276
--	-----

Статья 48. Компетенция общего собрания акционеров.....	280
Статья 49. Решение общего собрания акционеров.....	284
Статья 50. Общее собрание акционеров в форме заочного голосования	294
Статья 51. Право на участие в общем собрании акционеров	295
Статья 52. Информация о проведении общего собрания акционеров	299
Статья 53. Предложения в повестку дня общего собрания акционеров.....	307
Статья 54. Подготовка к проведению общего собрания акционеров	316
Статья 55. Внеочередное общее собрание акционеров	318
Статья 56. Счетная комиссия	328
Статья 57. Порядок участия акционеров в общем собрании акционеров	331
Статья 58. Кворум общего собрания акционеров.....	336
Статья 59. Голосование на общем собрании акционеров.....	342
Статья 60. Бюллетень для голосования	343
Статья 61. Подсчет голосов при голосовании, осуществляемом бюллетенями для голосования	347
Статья 62. Протокол и отчет об итогах голосования	349
Статья 63. Протокол общего собрания акционеров	355

Глава VIII. Совет директоров (наблюдательный совет) общества и исполнительный орган общества

Статья 64. Совет директоров (наблюдательный совет) общества	358
Статья 65. Компетенция совета директоров (наблюдательного совета) общества	361
Статья 66. Избрание совета директоров (наблюдательного совета) общества	368
Статья 67. Председатель совета директоров (наблюдательного совета) общества.....	374
Статья 68. Заседание совета директоров (наблюдательного совета) общества	377
Статья 69. Исполнительный орган общества. Единоличный исполнительный орган общества (директор, генеральный директор)	384
Статья 70. Коллегиальный исполнительный орган общества (правление, дирекция)	402
Статья 71. Ответственность членов совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличного исполнительного органа общества (директора, генерального директора) и (или) членов коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции), управляющей организации или управляющего	406

Глава IX. Приобретение и выкуп обществом размещенных акций

Статья 72. Приобретение обществом размещенных акций	414
Статья 73. Ограничения на приобретение обществом размещенных акций.....	420
Статья 74. Консолидация и дробление акций общества	422

Статья 75. Выкуп акций обществом по требованию акционеров	424
Статья 76. Порядок осуществления акционерами права требовать выкупа обществом принадлежащих им акций	428
Статья 77. Определение цены (денежной оценки) имущества	434

Глава X. Крупные сделки

Статья 78. Крупная сделка	444
Статья 79. Порядок одобрения крупной сделки	449
Статья 80. <i>Утратила силу</i>	455

Глава XI. Заинтересованность в совершении обществом сделки

Статья 81. Заинтересованность в совершении обществом сделки	456
Статья 82. Информация о заинтересованности в совершении обществом сделки	462
Статья 83. Порядок одобрения сделки, в совершении которой имеется заинтересованность	463
Статья 84. Последствия несоблюдения требований к сделке, в совершении которой имеется заинтересованность	470

Глава XII. Приобретение более 30 процентов акций открытого общества

Статья 84 ¹ . Добровольное предложение о приобретении более 3 процентов акций открытого общества.....	475
Статья 84 ² . Обязательное предложение о приобретении акций открытого общества, а также иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции открытого общества	487
Статья 84 ³ . Обязанности открытого общества после получения добровольного или обязательного предложения. Порядок принятия добровольного или обязательного предложения	502
Статья 84 ⁴ . Изменение добровольного или обязательного предложения.....	517
Статья 84 ⁵ . Конкурирующее предложение.....	521
Статья 84 ⁶ . Порядок принятия решений органами управления открытого общества после получения добровольного или обязательного предложения.....	523
Статья 84 ⁷ . Выкуп лицом, которое приобрело более 9 процентов акций открытого общества, ценных бумаг открытого общества по требованию их владельцев	528
Статья 84 ⁸ . Выкуп ценных бумаг открытого общества по требованию лица, которое приобрело более 9 процентов акций открытого общества	540
Статья 84 ⁹ . Государственный контроль за приобретением акций открытого общества	550
Статья 84 ¹⁰ . Особенности учета привилегированных акций	556

Глава XII. Контроль за финансово-хозяйственной деятельностью общества

Статья 85. Ревизионная комиссия (ревизор) общества.....	558
Статья 86. Аудитор общества	565
Статья 87. Заключение ревизионной комиссии (ревизора) общества или аудитора общества.....	569

Глава XIII. Учет и отчетность, документы общества. Информация об обществе

Статья 88. Бухгалтерский учет и финансовая отчетность общества	572
Статья 89. Хранение документов общества	576
Статья 90. Предоставление обществом информации.....	580
Статья 91. Предоставление обществом информации акционерам	582
Статья 92. Обязательное раскрытие обществом информации	587
Статья 92.1. Освобождение от обязанности раскрывать или предоставлять информацию, предусмотренную законодательством Российской Федерации о ценных бумагах	589
Статья 93. Информация об аффилированных лицах общества	590

Глава XIV. Заключительные положения

Статья 94. Введение в действие настоящего Федерального закона	595
Список сокращений.....	601
Список использованных правовых актов	605

КОММЕНТАРИЙ К ФЕДЕРАЛЬНОМУ ЗАКОНУ

от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ

«ОБ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВАХ»

(в ред. Федеральных законов от 13 июня 1996 г. № 65-ФЗ, от 24 мая 1999 г. № 101-ФЗ, от 7 августа 2001 г. № 120-ФЗ, от 21 марта 2002 г. № 31-ФЗ, от 31 октября 2002 г. № 134-ФЗ, от 27 февраля 2003 г. № 29-ФЗ, от 24 февраля 2004 г. № 5-ФЗ, от 6 апреля 2004 г. № 17-ФЗ, от 2 декабря 2004 г. № 153-ФЗ, от 29 декабря 2004 г. № 192-ФЗ, от 27 декабря 2005 г. № 194-ФЗ, от 31 декабря 2005 г. № 208-ФЗ, от 5 января 2006 г. № 7-ФЗ, от 27 июля 2006 г. № 138-ФЗ, от 27 июля 2006 г. № 146-ФЗ, от 27 июля 2006 г. № 155-ФЗ, от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, от 5 февраля 2007 г. № 13-ФЗ, от 24 июля 2007 г. № 220-ФЗ, от 1 декабря 2007 г. № 318-ФЗ, от 29 апреля 2008 г. № 58-ФЗ, от 30 декабря 2008 г. № 315-ФЗ, от 7 мая 2009 г. № 89-ФЗ, от 3 июня 2009 г. № 115-ФЗ, от 19 июля 2009 г. № 205-ФЗ, от 27 декабря 2009 г. № 352-ФЗ, от 4 октября 2010 г. № 264-ФЗ, от 3 ноября 2010 г. № 292-ФЗ, от 28 декабря 2010 г. № 401-ФЗ, от 28 декабря 2010 г. № 409-ФЗ, от 18 июля 2011 г. № 228-ФЗ (в ред. от 30 ноября 2011 г. № 362-ФЗ), от 30 ноября 2011 г. № 362-ФЗ, от 21 ноября 2011 г. № 327-ФЗ, от 30 ноября 2011 г. № 346-ФЗ, от 7 декабря 2011 г. № 415-ФЗ, от 14 июня 2012 г. № 77-ФЗ, от 28 июля 2012 г. № 145-ФЗ, от 29 декабря 2012 г. № 282-ФЗ, от 5 апреля 2013 г. № 47-ФЗ, от 23 июля 2013 г. № 210-ФЗ, от 23 июля 2013 г. № 251-ФЗ, от 6 ноября 2013 г. № 308-ФЗ, от 21 декабря 2013 г. № 379-ФЗ и от 28 декабря 2013 г. № 410-ФЗ)

Глава I. Общие положения

Статья 1. Сфера применения настоящего Федерального закона

1. В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации настоящий Федеральный закон определяет порядок создания, реорганизации, ликвидации, правовое положение акционерных обществ, права и обязанности их акционеров, а также обеспечивает защиту прав и интересов акционеров.

2. Настоящий Федеральный закон распространяется на все акционерные общества, созданные или создаваемые на территории Российской Федерации, если иное не установлено настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

3. Особенности создания, реорганизации, ликвидации, правового положения акционерных обществ в сферах банковской, инвестиционной и страховой деятельности, а также деятельности по негосударственному пенсионному обеспечению и деятельности в качестве страховщика по обязательному пенсионному страхованию, а также специализированных обществ определяются федеральными законами.

4. Особенности создания, реорганизации, ликвидации, правового положения акционерных обществ, созданных на базе реорганизованных в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 27 декабря 1991 г. № 323 «О неотложных мерах по осуществлению земельной реформы в РСФСР»

колхозов, совхозов и других сельскохозяйственных предприятий, а также крестьянских (фермерских) хозяйств, обслуживающих и сервисных предприятий для сельскохозяйственных производителей, а именно: предприятий материально-технического снабжения, ремонтно-технических предприятий, предприятий сельскохозяйственной химии, лесхозов, строительных межхозяйственных организаций, предприятий сельэнерго, семеноводческих станций, льнозаводов, предприятий по переработке овощей, определяются федеральными законами.

5. Особенности создания акционерных обществ при приватизации государственных и муниципальных предприятий определяются федеральным законом и иными правовыми актами Российской Федерации о приватизации государственных и муниципальных предприятий. Особенности правового положения акционерных обществ, созданных при приватизации государственных и муниципальных предприятий, более 25 процентов акций которых закреплено в государственной или муниципальной собственности или в отношении которых используется специальное право на участие Российской Федерации, субъектов Российской Федерации или муниципальных образований в управлении указанными акционерными обществами («золотая акция»), определяются федеральным законом о приватизации государственных и муниципальных предприятий.

Особенности правового положения акционерных обществ, созданных при приватизации государственных и муниципальных предприятий, действуют с момента принятия решения о приватизации до момента отчуждения государством или муниципальным образованием 75 процентов принадлежащих им акций в таком акционерном обществе, но не позднее окончания срока приватизации, определенного планом приватизации данного предприятия.

1. В части регулирования отношений, возникающих при создании, реорганизации и ликвидации акционерного общества, предмет регулирования комментируемого Закона находится в непосредственной взаимосвязи с предметом регулирования Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (наименование в ред. Федерального закона от 23 июня 2003 г. № 76-ФЗ; далее — Закон о государственной регистрации юридических лиц). Названный Закон согласно ч. 1 его ст. 1 регулирует в том числе отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, при внесении изменений в их учредительные документы, а также в связи с ведением единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ).

2—5. Определяя сферу действия комментируемого Закона, п. 2 комментируемой статьи указывает, что данный Закон распространяется на все акционерные общества, созданные или создаваемые на территории России, если иное не установлено комментируемым Законом и иными федеральными законами.

В положениях п. 3, 4 и 5 комментируемой статьи предусмотрены частичные изъятия из сферы действия комментируемого Закона. В отношении данных положений в постановлении Пленума ВАС России от 18 ноября 2003 г. № 19 даны довольно подробные разъяснения. Прежде всего в п. 1 указанного постановления разъяснено следующее:

особенности создания, реорганизации, ликвидации и правового положения акционерных обществ в сферах банковской, страховой и инвестиционной деятельности, а также обществ, созданных на базе реорганизованных предприятий и организаций агропромышленного комплекса, определяются федеральными законами (п. 3 и 4 комментируемой статьи);

следует также учитывать, что Федеральным законом от 8 июля 1999 г. № 138-ФЗ¹ было внесено дополнение в ст. 96 ГК РФ, согласно которому к вопросам, регулируемым специальным законодательством, наряду с указанными в п. 3 комментируемой статьи отнесены особенности прав и обязанностей участников кредитных организаций, созданных в форме акционерных обществ;

при применении соответствующих правовых норм судам необходимо иметь в виду, что специальные нормы законодательства и иных правовых актов, касающиеся акционерных обществ, названных в п. 3 и 4 комментируемой статьи, действуют лишь в части, регулирующей перечисленные в комментируемом Законе и ГК РФ особенности их создания, реорганизации, ликвидации и правового положения (а в отношении кредитных организаций, созданных в форме акционерных обществ, — также особенности 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.

Основными законодательными актами, о которых идет речь в п. 3 комментируемой статьи, являются:

для акционерных обществ в сфере банковской деятельности — Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» (полностью изложен в новой редакции Федеральным законом от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ; далее — Закон о банках) и Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»²;

для акционерных обществ в сфере инвестиционной деятельности — Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах»³ (см. ниже), а также Закон РСФСР от 26 июня 1991 г. № 1488-1 «Об инвестиционной деятельности в РСФСР»⁴ и Федеральный закон от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»⁵;

для акционерных обществ в сфере страховой деятельности — Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» (далее — Закон о страховом деле);

¹ СЗ РФ, 1999, № 28, ст. 3471.

² СЗ РФ, 2002, № 28, ст. 2790.

³ СЗ РФ, 2001, № 49, ст. 4562.

⁴ Ведомости СНД и ВС РСФСР, 1991, № 29, ст. 1005.

⁵ СЗ РФ, 1999, № 9, ст. 1096.

для специализированных обществ (указание на такие общества включено Федеральным законом от 21 декабря 2013 г. № 379-ФЗ) — Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»¹ (гл. 3¹ «Специализированное общество»);

для акционерных обществ, осуществляющих деятельность по негосударственному пенсионному обеспечению и деятельность в качестве страховщика по обязательному пенсионному страхованию (указание на такие общества включено Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. № 410-ФЗ) — Федеральный закон от 7 мая 1998 г. № 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах»².

В отношении нормы п. 4 комментируемой статьи следует иметь в виду, что согласно п. 5 ст. 94 комментируемого Закона впрямь до введения в действие соответствующих федеральных законов перечисленные в данной норме акционерные общества действуют на основании правовых актов РФ, принятых до введения в действие комментируемого Закона (см. комментарий к указанной статье).

В соответствии с п. 5 комментируемой статьи особенности создания акционерных обществ при приватизации государственных и муниципальных предприятий определяются федеральным законом и иными правовыми актами о приватизации государственных и муниципальных предприятий РФ. Особенности правового положения акционерных обществ, созданных при приватизации государственных и муниципальных предприятий, акции которых находятся в собственности России, субъектов РФ, муниципальных образований или в отношении которых используется специальное право на участие России или субъектов РФ в управлении указанными акционерными обществами («золотая акция»), определяются федеральным законом о приватизации государственного и муниципального имущества.

В отношении данных положений в п. 2 постановления Пленума ВАС России от 18 ноября 2003 г. № 19 разъяснено следующее:

при разрешении споров с участием акционерных обществ, указанных в п. 5 комментируемой статьи, следует иметь в виду, что на законодательном уровне особенности их создания и правового положения до 26 апреля 2002 г. определялись Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 123-ФЗ «О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации»³, а с 27 апреля 2002 г. они регулируются вступившим с этой даты в силу Федеральным законом от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее — Закон о приватизации);

в соответствии со ст. 31 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 123-ФЗ по вопросам, подлежащим согласно этому Закону регулированию другими фе-

¹ СЗ РФ, 1996, № 17, ст. 1918.

² СЗ РФ, 1998, № 19, ст. 2071.

³ СЗ РФ, 1997, № 30, ст. 3595.

деральными законами, до принятия и вступления в силу таких законов продолжали действовать ранее изданные нормативные правовые акты Президента РФ и Правительства РФ в части, не противоречащей законодательству РФ. Исходя из этого для указанных обществ в период действия Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 123-ФЗ сохраняли силу в соответствующей части Указы Президента РФ от 24 декабря 1993 г. № 2284 «О Государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации»¹, от 22 июля 1994 г. № 1535 «Об основных положениях Государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации после 1 июля 1994 года»², от 18 августа 1996 г. № 1210 «О мерах по защите прав акционеров и обеспечению интересов государства как собственника и акционера»³ и др.;

в Федеральном законе от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ особенности создания и правового положения открытых акционерных обществ, акции которых находятся в государственной или муниципальной собственности, определены соответственно ст. 37 и 39 указанного Закона. Особенности правового положения акционерных обществ, в отношении которых принято решение об использовании специального права («золотой акции»), регулируются ст. 38 указанного Закона;

в соответствии с п. 2 ст. 37 Федерального закона от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ в уставе открытого акционерного общества должны быть учтены требования комментируемого Закона и особенности, определенные данным Законом;

при применении Федерального закона от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ следует также иметь в виду, что согласно п. 5 ст. 43 этого Закона нормативные правовые акты Президента РФ и Правительства РФ, регулирующие отношения, регулирование которых в соответствии с данным Законом должно осуществляться другими федеральными законами или другими нормативными правовыми актами Правительства РФ, действуют до принятия соответствующих федеральных законов или нормативных правовых актов Правительства РФ в части, не противоречащей Федеральному закону от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ.

Как указано в п. 3 постановления Пленума ВАС России от 18 ноября 2003 г. № 19, при применении законов о приватизации государственного и муниципального имущества судам необходимо учитывать, что действие специального права на участие России, субъекта РФ или муниципального образования в управлении обществом («золотой акции») прекращается с момента принятия соответственно Правительством РФ, органом власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления решения о прекращении действия этого права. Кроме того, после введения в действие Федерального закона от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ в соответствии с п. 1 ст. 38 этого Зако-

¹ САПП РФ, 1994, № 1, ст. 2.

² СЗ РФ, 1994, № 13, ст. 1478.

³ СЗ РФ, 1996, № 35, ст. 4142.

на решение об использовании специального права («золотая акция») может быть принято только уполномоченными органами России и субъектов РФ.

В пункте 4 постановления Пленума ВАС России от 18 ноября 2003 г. № 19 судам при определении сферы действия комментируемого Закона и его применения предписано иметь в виду, что помимо обществ, перечисленных в п. 3–5 комментируемой статьи, действующим законодательством установлены (могут устанавливаться) особенности правового регулирования и для других групп акционерных обществ, в том числе:

а) Федеральным законом от 19 июля 1998 г. № 115-ФЗ «Об особенностях правового положения обществ работников (народных предприятий)» (далее — Закон о народных предприятиях) предусмотрено специальное регулирование порядка создания и деятельности таких обществ, включая определение прав и обязанностей его участников, формирование органов управления и контроля за деятельностью этих обществ, установление порядка принятия решений общим собранием акционеров и пр. Названный Закон является специальным и имеет преимущество в регулировании содержащихся в нем вопросов. Комментируемый Закон применяется к таким обществам в части, не урегулированной специальными законодательными нормами.

Однако в отношении Закона о народных предприятиях следует иметь в виду следующее. В Концепции развития корпоративного законодательства отмечалось, что необходимо отказаться от конструкции «акционерного общества работников», или «народного предприятия», представляющего собой гибрид акционерного общества и производственного кооператива, поскольку она противоречит общим принципам российского корпоративного законодательства;

б) в соответствии с п. 6 ст. 9 комментируемого Закона особенности учреждения обществ с участием иностранных инвесторов могут быть предусмотрены федеральными законами. Это положение приобрело силу с 1 января 2002 г.: с указанного момента на общества, создаваемые с участием иностранных инвесторов, распространяется действие Закона, за исключением норм, определяющих порядок учреждения обществ, в части, относящейся к особенностям, установленным специальными нормами. До 1 января 2002 г. акционерные общества с участием иностранных инвесторов создавались в соответствии с федеральными законами РФ об иностранных инвестициях (п. 6 ст. 9 комментируемого Закона в ред. 1995 г.);

в) Федеральным законом «Об инвестиционных фондах» установлены особенности создания, ликвидации и правового положения акционерных инвестиционных фондов. Положения комментируемого Закона распространяются на акционерные инвестиционные фонды с учетом названных особенностей.

Организационно-правовые особенности приватизации имущества федерального железнодорожного транспорта, а также управления и распоряжения имуществом железнодорожного транспорта устанавливает Федеральный закон «Об особенностях управления и распоряжения имуществом железнодорожного транспорта», что закреплено в его ст. 1.

Необходимо также учитывать то, что изложено в п. 4.1.1–4.1.3 раздела III Концепции развития гражданского законодательства России в отношении законодательства о хозяйственных обществах:

совершенствование законодательства о хозяйственных обществах должно осуществляться, во-первых, путем сокращения множественности законов, устанавливающих особенности гражданско-правового статуса отдельных разновидностей хозяйственных обществ (что позволит минимизировать противоречия в правовом регулировании); во-вторых, путем максимальной детализации содержащихся в них правовых норм;

основным источником правового регулирования отношений, возникающих в рамках хозяйственных обществ, должен оставаться ГК РФ. В перспективе все нормы права, определяющие гражданско-правовой статус хозяйственных обществ, можно было бы включить в данный Кодекс. Опыт включения положений о хозяйственных обществах в единый кодифицированный акт существует во Франции, Швейцарии, Нидерландах. Сходное решение планировалось и в проекте Гражданского уложения Российской Империи. В любом случае именно ГК должен закреплять все основные критерии, характеризующие виды хозяйственных обществ, что позволит избежать принятия законов, устанавливающих особенности правового статуса новых, нередко сомнительных модификаций хозяйственных обществ (например, «акционерных обществ работников»);

на нынешнем этапе совершенствования законодательства о хозяйственных обществах целесообразно принять единый закон о хозяйственных обществах. В пользу такого подхода говорит наличие множества общих норм, которые с незначительными изъятиями можно применить ко всем видам хозяйственных обществ.

Статья 2. Основные положения об акционерных обществах

1. Акционерным обществом (далее — общество) признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу.

Акционеры не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

Акционеры вправе отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров и общества.

2. Положения настоящего Федерального закона распространяются на общества с одним акционером постольку, поскольку настоящим Федеральным законом не предусмотрено иное и поскольку это не противоречит существу соответствующих отношений.

3. Общество является юридическим лицом и имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может

от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

До оплаты 50 процентов акций общества, распределенных среди его учредителей, общество не вправе совершать сделки, не связанные с учреждением общества.

4. Общество имеет гражданские права и несет обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется федеральными законами, общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на занятие определенным видом деятельности предусмотрено требование о занятии такой деятельностью как исключительной, то общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) не вправе осуществлять иные виды деятельности, за исключением видов деятельности, предусмотренных специальным разрешением (лицензией) и им сопутствующих.

5. Общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации в установленном федеральными законами порядке. Общество создается без ограничения срока, если иное не установлено его уставом.

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

7. Общество должно иметь круглую печать, содержащую его полное фирменное наименование на русском языке и указание на место его нахождения. В печати может быть также указано фирменное наименование общества на любом иностранном языке или языке народов Российской Федерации.

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

1. В комментируемой статье, как указано в ее названии, определены основные положения об акционерных обществах (при этом в юридико-технических целях для обозначения акционерного общества по тексту комментируемого Закона введено сокращение «общество»). В части первой ГК РФ содержится одноименная ст. 96, однако из нее в комментируемой статье (ч. 1–3 п. 1 соответственно) воспроизведены только следующие положения ч. 1 и 2 п. 1: акционерным обществом признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (ч. 1); акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций (ч. 2).

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

ме являются общество с ограниченной ответственностью и общество с дополнительной ответственностью.

Указанная ст. 66 Кодекса содержит основные положения о хозяйственных товариществах и обществах, в п. 1 определяя следующее: хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом; имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности; в случаях, предусмотренных Кодексом, хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником. Хозяйственные товарищества согласно п. 2 указанной статьи могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (командитного товарищества).

Деление организаций на коммерческие и некоммерческие предусмотрено в п. 1 ст. 50 части первой ГК РФ: юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации). Согласно п. 2 указанной статьи (в ред. Федерального закона от 6 декабря 2011 г. № 393-ФЗ¹) юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

В отношении организационно-правовых форм хозяйственных товариществ и обществ установлено следующее:

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

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

обществом с ограниченной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков,

¹ www.pravo.gov.ru, 2011, 6 декабря.

связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей; участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части доли каждого из участников (п. 1 ст. 87 ГК РФ в ред. Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ¹). Правовое положение общества с ограниченной ответственностью и права и обязанности его участников определяются ГК РФ и Законом об ООО;

обществом с дополнительной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их долей, определенном уставом общества; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества; при банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества (п. 1 ст. 95 ГК РФ в ред. Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ).

Как отмечалось в п. 4.1.4 разд. III Концепции развития гражданского законодательства России, целесообразно оставить в гражданском законодательстве два основных вида хозяйственных обществ: акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью; нет достаточных оснований для сохранения обществ с дополнительной ответственностью, не получивших практического распространения; сходный подход получил отражение в рекомендательном акте «Об обществах с ограниченной ответственностью», утвержденном Межпарламентской Ассамблеей Содружества Независимых Государств 2 ноября 1996 г., и в Концепции развития корпоративного законодательства на период до 2008 г., одобренной Правительством РФ 18 мая 2006 г.

При этом в п. 4.1.5 разд. III названной Концепции указано следующее:

вместе с тем в ГК РФ и в комментируемом Законе необходимо закрепить 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. Такие особенности фрагментарно предусмотрены лишь Федеральным законом «О рынке ценных бумаг», тогда как они прежде всего должны быть установлены в ГК РФ и в комментируемом Законе;

эти особенности публичных акционерных обществ должны заключаться, в частности: 1) в повышенных требованиях к минимальной величине устав-

¹ СЗ РФ, 2009, № 1, ст. 20.

ного капитала; 2) в обязательном вхождении в состав совета директоров независимых директоров; 3) в публичном ведении таким обществом своих дел, проявляющемся в раскрытии информации о его деятельности (целесообразно закрепить в законе критерии раскрытия информации, содержащиеся в Первой директиве ЕС о публикации 1968 г.); 4) в наличии специализированного регистратора, ведущего реестр акционеров и выполняющего функции счетной комиссии на общих собраниях акционеров.

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

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

Статьей 325 ГК РФ регламентировано исполнение солидарной обязанности одним из должников: исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитору (п. 1); если иное не вытекает из отношений между солидарными должниками: 1) должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого; 2) неуплаченное одним из солидарных должников должнику, исполнившему солидарную обязанность, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников (п. 2); правила данной статьи применяются соответственно при прекращении солидарного обязательства зачетом встречного требования одного из должников (п. 3).

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

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

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

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

Следует отметить, что согласно правовой позиции КС России, изложенной в определении от 20 февраля 2002 г. № 22-О¹, в состав подлежащих возмещению убытков входят также расходы на представительство в суде и на оказание юридических услуг.

В части 4 п. 1 комментируемой статьи закреплено, что акционеры вправе отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров и общества. Однако, следует иметь в виду, что согласно п. 3 ст. 7 комментируемого Закона акционеры закрытого общества пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Там же установлено, что уставом закрытого общества может быть предусмотрено преимущественное право приобретения обществом акций, продаваемых его акционерами, если акционеры не использовали свое преимущественное право приобретения акций. Соответственно, в силу п. 3 ст. 7 Закона акционер общества, намеренный продать свои акции третьему лицу, обязан письменно известить об этом остальных акционеров общества и само общество с указанием цены и других условий продажи акций. В открытом обществе в соответствии с п. 2 ст. 7 Закона установление преимущественного права общества или его акционеров на приобретение акций, отчуждаемых акционерами этого общества, не допускается (см. комментарий к указанной статье).

2. В пункте 6 ст. 98 части первой ГК РФ предусмотрено, что акционерное общество может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Там же установлено, что сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть

¹ «Экономика и жизнь», 2002, № 16.

зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения. Существование общества с одним акционером не вполне соответствует правовой природе акционерных обществ как объединению капиталов лиц с целью осуществления предпринимательской деятельности, однако допускается гражданским законодательством. В пункте 6 ст. 98 ГК РФ и п. 2 ст. 10 комментируемого Закона установлен запрет на то, чтобы общество имело в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица (см. комментарий к ст. 10 Закона).

Согласно п. 2 комментируемой статьи положения комментируемого Закона распространяются на общества с одним акционером постольку, во-первых, поскольку, данным Законом не предусмотрено иное и, во-вторых, поскольку это не противоречит существу соответствующих отношений.

В качестве установленных Законом особенностей регулирования отношений, связанных со существованием общества с одним акционером, необходимо отметить следующее:

согласно п. 5 ст. 9 Закона в случае учреждения общества одним лицом решение об учреждении должно определять размер уставного капитала общества, категории (типы) акций, размер и порядок их оплаты;

в соответствии с п. 3 ст. 47 Закона в обществе, все голосующие акции которого принадлежат одному акционеру, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров, принимаются этим акционером единолично и оформляются письменно. Там же установлено, что при этом положения гл. VII «Общее собрание акционеров» Закона, определяющие порядок и сроки подготовки, созыва и проведения общего собрания акционеров, не применяются, за исключением положений, касающихся сроков проведения годового общего собрания акционеров.

3. В части 1 п. 3 комментируемой статьи указано, что общество является юридическим лицом и имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Это положение основано на общей норме ч. 1 п. 1 ст. 48 части первой ГК РФ, в которой дано определение понятия юридического лица: таковым признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Соответственно изложенному определению традиционно выделяют такие отличительные признаки юридического лица, как: 1) организационное единство; 2) имущественная обособленность; 3) самостоятельная имущественная ответственность по своим обязательствам; 4) участие в гражданском обороте и в судебных инстанциях от своего имени.

Следует подчеркнуть, что общество имеет обособленное имущество в собственности. Как говорилось выше, в ч. 1 п. 1 ст. 66 ГК РФ в качестве одного из

основных положений о хозяйственных товариществах и обществах определено, что имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности. Согласно более общей норме п. 3 ст. 213 данного Кодекса (в ред. Федерального закона от 3 ноября 2006 г. № 175-ФЗ¹) коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям.

В части 1 п. 3 комментируемой статьи также учтена общая норма ч. 2 п. 1 ст. 48 ГК РФ, согласно которой (в ред. Федерального закона от 8 мая 2010 г. № 83-ФЗ²) юридические лица должны иметь самостоятельный баланс и (или) смету: в комментируемой статье указано, что принадлежащее обществу имущество учитывается на его самостоятельном балансе. Такой документ, как баланс обеспечивает имущественное обособление и организацию имущественной самостоятельности общества.

Исходя из необходимости обеспечения интересов кредиторов общества в ч. 2 п. 3 комментируемой статьи установлен запрет на совершение обществом сделок, не связанных с учреждением общества, до оплаты 50% акций общества, распределенных среди его учредителей.

Как разъяснено в подп. 1 п. 7 постановления Пленума ВАС России от 18 ноября 2003 г. № 19 к сделкам, связанным с учреждением общества, помимо сделок по оплате распределенных среди учредителей акций могут относиться сделки по приобретению (аренде) помещения для размещения общества, оборудования для офиса, заключению договора банковского счета и другие, не относящиеся непосредственно к коммерческой (производственно-хозяйственной) деятельности общества. Там же Пленум ВАС России указал, что сделки, заключенные обществом в указанный период и не связанные с учреждением данного общества, могут быть признаны недействительными.

Следует отметить, что согласно п. 1 ст. 34 комментируемого Закона не менее 50% акций общества, распределенных при его учреждении, должно быть оплачено в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества (см. комментарий к указанной статье).

4. В пункте 4 комментируемой статьи содержатся нормы о правоспособности общества, основанные на следующих общих положениях п. 1 ст. 49 ГК РФ о правоспособности юридического лица: юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности; коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь граждан-

¹ СЗ РФ, 2006, № 45, ст. 4627.

² СЗ РФ, 2010, № 19, ст. 2291.

ские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом; отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

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

Там же, в п. 18 указанного постановления, даны следующие разъяснения: при разрешении споров следует учитывать, что коммерческой организации, в учредительных документах которой не содержится указанный выше перечень, не может быть отказано в выдаче лицензии на занятие соответствующим видом деятельности только на том основании, что соответствующий вид деятельности не предусмотрен ее учредительными документами;

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

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

В пункте 19 постановления Пленума ВС России и Пленума ВАС России от 1 июля 1996 г. № 6/8 обращено внимание на то, что после введения в действие части первой ГК РФ виды деятельности, подлежащие лицензированию, могут устанавливаться только законом. Отношения, возникающие между федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятельности, регулирует Федеральный закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»¹, но только тех отдельных видов деятельности, перечень которых предусмотрен в ч. 1 ст. 12 названного Закона. Виды деятельности, на которые распространяется действие Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности», перечислены в ч. 2 его ст. 1.

¹ СЗ РФ, 2011, № 19, ст. 2716.

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

5. В соответствии с п. 5 комментируемой статьи общество считается созданным как юридическое лицо с момента его государственной регистрации в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц. Данное положение основывалось на общей норме п. 2 ст. 51 части первой ГК РФ, согласно которой юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации. Однако, данная норма Кодекса претерпела изменение — после внесения изменений от 28 июня 2013 г. № 134-ФЗ¹ в п. 8 указанной статьи установлено, что юридическое лицо считается созданным, а данные о юридическом лице считаются включенными в ЕГРЮЛ со дня внесения соответствующей записи в этот реестр. Изменение же в п. 5 комментируемой статьи по не вполне понятной причине не внесено.

То, что общество подлежит государственной регистрации в органе, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц, закреплено в ст. 13 комментируемого Закона на основании общей нормы п. 1 ст. 51 ГК РФ (см. комментарий к указанной статье). Как разъяснено в информационном письме Президиума ВАС России от 9 июня 2000 г. № 54 «О сделках юридического лица, регистрация которого признана недействительной»², признание судом недействительной регистрации юридического лица само по себе не является основанием для того, чтобы считать ничтожными сделки этого юридического лица, совершенные до признания его регистрации недействительной.

Согласно п. 3 комментируемой статьи общество создается без ограничения срока. При этом предусмотрено, что уставом общества может быть установлено иное, т.е. уставом общества может быть определен срок, на который создано общество. В соответствии с общей нормой п. 2 ст. 61 ГК РФ истечение срока, на который создано юридическое лицо, является основанием для ликвидации данного юридического лица (см. комментарий к ст. 21 Закона).

6. В пункте 6 комментируемой статьи предусмотрено право общества в установленном порядке открывать банковские счета на территории России и за ее пределами.

В отношении порядка открытия счетов в банках необходимо отметить следующее. В соответствии с ч. 1 ст. 30 Закона о банках отношения между Банком России, кредитными организациями и их клиентами осуществляются на ос-

¹ www.pravo.gov.ru, 2013, 30 июня.

² ВВАС РФ, 2000, № 7.

нове договоров, если иное не предусмотрено федеральным законом. Согласно ч. 3 указанной статьи клиенты вправе открывать необходимое им количество расчетных, депозитных и иных счетов в любой валюте в банках с их согласия, если иное не установлено федеральным законом. Открытие счетов в банках осуществляется в рамках таких видов договоров, предусмотренных частью второй ГК РФ, как договор банковского вклада (гл. 44 «Банковский вклад») и договор банковского счета (гл. 45 «Банковский счет»). Порядок открытия и закрытия в России кредитными организациями (филиалами), подразделениями расчетной сети Банка России банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам) юридических лиц, физических лиц, индивидуальных предпринимателей, а также физических лиц, занимающихся в установленном законодательством РФ порядке частной практикой в валюте РФ и иностранных валютах установлен Инструкцией Банка России от 14 сентября 2006 г. № 28-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам)»¹ (в последующем вносились изменения).

Примечательно, что решением ВС России от 26 февраля 2004 г. № ГКПИ 04-163² было отказано в удовлетворении требований о признании недействующими ранее действовавших положений, устанавливавших обязательность открытия счетов в банках, п. 1 Порядка ведения кассовых операций в Российской Федерации, утв. решением Совета Директоров Банка России от 22 сентября 1993 г. № 40³, и п. 2.1 Положения о правилах организации наличного денежного обращения на территории Российской Федерации от 5 января 1998 г. № 14-П, утв. решением Совета Директоров Банка России от 19 декабря 1997 г. № 47⁴. Причем доводы заявителя основывались в том числе и на норме п. 4 ст. 2 Закона об ООО, которая в точности аналогична норме ч. 6 комментируемой статьи.

Необходимо иметь в виду, что в соответствии с подп. 1 п. 2 ст. 23 части первой НК РФ (в ред. Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 229-ФЗ⁵) налогоплательщики-организации обязаны сообщать в налоговый по месту своего нахождения об открытии или о закрытии счетов (лицевых счетов) в течение семи дней со дня открытия (закрытия) таких счетов. Согласно подп. 1¹ указанного пункта (подпункт введен Федеральным законом Федеральный закон от 27 июня 2011 г. № 162-ФЗ⁶) налогоплательщики-организации обязаны также сообщать в налоговый по месту своего нахождения о возникновении или прекращении права использовать корпоративные электронные средства платежа для переводов электронных денежных средств в течение семи дней со дня возникновения (прекращения) такого права. Форма № С-09-1 «Сообщение об открытии (закрытии) счета (лицевого счета), о возникнове-

¹ ВБР, 2006, № 57.

² СПС.

³ «Экономика и жизнь», 1993, № 42–43.

⁴ ВБР, 1998, № 1.

⁵ СЗ РФ, 2010, № 31, ст. 4198.

⁶ СЗ РФ, 2011, № 27, ст. 3873.

нии права (прекращении права) использовать корпоративное электронное средство платежа (КЭСП) для переводов электронных денежных средств» и порядок заполнения данной формы утверждены приказом ФНС России от 9 июня 2011 г. № ММВ-7-6/362@ «Об утверждении форм и форматов сообщений, предусмотренных пунктами 2 и 3 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации, а также порядка заполнения форм сообщений и порядка представления сообщений в электронном виде по телекоммуникационным каналам связи» (в ред. приказа ФНС России от 21 ноября 2011 г. № ММВ-7-6/790@)¹.

В пункте 1 ч. 3 ст. 28 Закона о страховых взносах в ПФР, ФСС России и ФФОМС закреплена обязанность плательщиков страховых взносов — организаций письменно сообщать в орган контроля за уплатой страховых взносов по месту нахождения организации об открытии (закрытии) счетов в банке в течение семи дней со дня открытия (закрытия) таких счетов.

Порядок открытия российскими юридическими лицами счетов в банках, расположенных за пределами территории России, регулируется Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»², согласно ч. 1 ст. 12 которого (в ред. Федерального закона от 2 июля 2013 г. № 155-ФЗ³) резиденты, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом от 7 мая 2013 г. № 79-ФЗ «О запрете отдельным категориям лиц открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации, владеть и (или) пользоваться иностранными финансовыми инструментами»⁴, открывают без ограничений счета (вклады) в иностранной валюте и валюте РФ в банках, расположенных за пределами территории РФ. В части 2 указанной статьи (в ред. Федерального закона от 30 октября 2007 г. № 242-ФЗ⁵) установлено, что резиденты обязаны уведомлять налоговые органы по месту своего учета об открытии (закрытии) счетов (вкладов) и об изменении реквизитов счетов (вкладов), указанных в ч. 1 данной статьи, не позднее одного месяца со дня соответственно открытия (закрытия) или изменения реквизитов таких счетов (вкладов) в банках, расположенных за пределами территории России, по форме, утвержденной федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов. Формы уведомлений об открытии (закрытии), об изменении реквизитов счета (вклада) в банке, расположенном за пределами территории РФ, и о наличии счета в банке за пределами территории РФ утверждены приказом ФНС России от 21 сентября 2010 г. № ММВ-7-6/457@⁶.

¹ РГ, 2011, 19 июля, № 155; 2012, 25 января, № 14.

² СЗ РФ, 2003, № 50, ст. 4859.

³ www.pravo.gov.ru, 2013, 3 июля.

⁴ www.pravo.gov.ru, 2013, 8 мая.

⁵ СЗ РФ, 2007, № 45, ст. 5419.

⁶ БНА ФОИВ, 2010, № 49.