

*На правах рукописи*

Дерука Светлана Ивановна

**СОЗДАНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБЩЕСТВ В  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И КОММЕРЧЕСКИХ ОБЩЕСТВ В  
ЛАТВИЙСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ.**

Специальность 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;  
семейное право; международное частное право.

**АВТОРЕФЕРАТ**  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Москва - 2009

Диссертация выполнена в отделе гражданского законодательства зарубежных государств Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Научный руководитель      доктор юридических наук, профессор  
**Залесский Виктор Васильевич**

кандидат юридических наук  
**Светлана Вадимовна Соловьева**

Официальные оппоненты:      доктор юридических наук, профессор  
**Маргарита Генриховна Масевич**

кандидат юридических наук, доцент  
**Елена Борисовна Козлова**

Ведущая организация      **Всероссийская государственная  
налоговая академия  
Министерства финансов  
Российской Федерации**

Защита состоится « 23 » ноября 2009 года в 11.00 часов на заседании диссертационного совета Д 503.001.01. в федеральном государственном научно-исследовательском учреждении «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации» по адресу : 117218, г. Москва, ул. Большая Черемушнская, д.34.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке федерального государственного научно-исследовательского учреждения «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации».

Автореферат разослан « 08 » октября 2009 г.

Ученый секретарь  
диссертационного совета,  
доктор юридических наук \_\_\_\_\_ **И.О.Хлестова**

## **ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ**

### **Актуальность темы диссертационного исследования.**

Становление организационно правового механизма правового регулирования процедуры создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике является одной из важнейших задач правового обеспечения законности создания новых субъектов гражданско-правового оборота.

Современные тенденции развития гражданского, предпринимательского, коммерческого законодательства Российской Федерации и Латвийской Республики требуют совершенствования норм правового регулирования процедуры создания хозяйственных обществ и коммерческих обществ.

Реформирование экономических отношений предполагает развитие и утверждение свободных рыночных отношений, участниками которых чаще всего выступают хозяйственные общества в Российской Федерации и коммерческие общества (общества капитала) в Латвийской Республике. Большое значение имеет регламентация процедуры создания данных субъектов предпринимательской (коммерческой) деятельности, поэтому происходящие процессы и иные преобразования требуют надлежащей правовой базы для осуществления эффективной деятельности государства при создании коммерческих обществ в Латвийской Республике и хозяйственных обществ в Российской Федерации.

Таким образом, актуальность темы обусловлена необходимостью развития правового обеспечения законности создания и контроля за процедурой создания предпринимательских обществ на основе унифицированных и гармонизированных норм Европейского права, включая права Латвийской Республики, Российской Федерации и норм используемых в правовых системах разных государств.

Современная динамика развития законодательства требует не только изложения и комментирования основных положений законодательства, но и проведения исследований, в которых затрагивается более широкий круг вопросов теории и практики. Упорядочение процедуры создания таких субъектов имущественного оборота является важной законодательной и

правоприменительной задачей, требующей глубокого и серьезного теоретического исследования.

Актуальность совершенствования гражданско-правовых норм, регулирующих создание хозяйственных/коммерческих обществ обусловлено:

Во-первых, массовостью такого явления, как создание субъектов предпринимательской (коммерческой) деятельности. Хозяйственные общества в Российской Федерации и коммерческие общества в Латвийской Республике являются основными товаропроизводителями, на которых ложится главное налоговое бремя.

Во-вторых, необходимостью обеспечивать государству при помощи законодательных установлений условий для создания хозяйственных и коммерческих обществ, их регистрации, а также для активного вмешательства в сферу образования субъектов хозяйственного оборота и таким образом нормализовать политическую и экономическую ситуацию в стране (государственно-политический аспект).

В-третьих, задачами совершенствования правоприменительной практики по спорам, возникающим при создании хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике, в целях отражения проблемы в системе правового регулирования создания субъектов предпринимательства.

В-четвертых, действующие в настоящее время механизмы регулирования создания предпринимательских обществ до конца не сформулированы, а нормативно-правовая база по ряду положений не соответствует общепринятым нормам как в Российской Федерации, так и Латвийской Республике.

Этим объясняется необходимость изучения правоприменительной практики с целью выработки рекомендаций по надлежащему применению законодательства, регулирующего процедуру создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике (правоприменительный аспект).

Важность данной темы исследования обусловлена также потребностью с научных позиций гражданского, предпринимательского, коммерческого права показать особенности современной динамики как разрешительных, так и ограничительных национальных, европейских и международных норм относительно создания хозяйственных обществ на территории Российской Федерации и коммерческих обществ на территории Латвийской Республики.

Сказанное определяет актуальность и практическую значимость темы исследования, необходимость ее научного осмысления, теоретической разработки, необходимость изучения правоприменительной практики с целью выработки рекомендаций по надлежащему применению законодательства, регулирующего процедуру создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике.

**Объектом диссертационного исследования** являются общественные отношения, возникающие в связи с гражданско-правовым регулированием процедуры создания субъектов гражданско-правового оборота; институт правоспособности как основы деятельности юридического лица; юридические действия учредителей, направленные на образование хозяйственных/коммерческих обществ, и правоотношений, складывающихся при государственной регистрации хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике.

**Предметом диссертационного исследования** выступают нормативные правовые акты гражданского, предпринимательского, коммерческого права Российской Федерации и Латвийской Республики, правоприменительная практика этих государств касающаяся создания хозяйственных / коммерческих обществ, а также научные исследования, посвященные этой теме.

**Гипотеза исследования** состоит в том, что гражданско-правовое регулирование процедуры создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике имеет свои особенности, выражение которых должно отразиться в дальнейшем совершенствовании норм гражданского и коммерческого права.

**Цель и задачи исследования.** Целью диссертационного исследования является, на основе анализа теоретических трудов ученых цивилистов, законодательной базы, практических материалов, разработка теоретических и практических положений о дальнейших путях совершенствования правового регулирования процедуры создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике, а также на основе анализа и систематизации нормативных и практических материалов, раскрыть сущность процедуры создания субъектов предпринимательской деятельности. С учетом сравнительного-правового анализа законодательств

Российской Федерации и Латвийской Республики и опыта стран Европейского Союза выработать предложения по совершенствованию законодательства регулирующего процедуры создания коммерческих обществ в Латвийской Республике, и хозяйственных обществ в Российской Федерации.

Достижение поставленной цели определило необходимость решения следующих задач:

- сравнить правовые режимы правового регулирования процедуры создания предпринимательских обществ Российской Федерации и Европейского Союза, включая законодательство Латвийской Республики, как взаимодополняющих для повышения привлекательности национальных экономик.

- исследовать процесс формирования в российском, латвийском, европейском законодательстве и мировой практике норм регулирующих процедуру создания хозяйственных и коммерческих обществ в историческом аспекте, так как природа любого явления может быть понята при условии ее рассмотрения в процессе развития;

- выявить основные закономерности эволюции института юридического лица, критериев классификации и направлений совершенствования системы юридических лиц в Российской Федерации и Латвийской Республике;

- осмыслить понятия «правоспособность юридического лица», «дееспособность юридического лица» в гражданском праве и «правосубъектность», а также момент их возникновения для хозяйственных и коммерческих обществ;

- изучить тенденции развития современного законодательства в области регулирования отношений, касающихся создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике;

- исследовать гражданско-правовой механизм создания хозяйственных (коммерческих) обществ с целью обнаружения общих закономерностей и выявления правовых последствий каждого из юридических фактов, опосредующих возникновению их правосубъектности;

- определить правовую природу взаимоотношений между учредителями (участниками) и обществом до и после его государственной регистрации;

- дать системную характеристику рассматриваемой проблемы и определить содержательное значение института государственной регистрации субъектов предпринимательства как завершающего этапа создания обществ;
- раскрыть понятие и принципы государственной регистрации хозяйственных (коммерческих) обществ;
- выявить общие требования, предъявляемые к субъектам предпринимательской деятельности при государственной регистрации;
- исследовать этапы создания и выделить стадии государственной регистрации;
- обобщить накопленный в данной области опыт юридической науки и провести сравнительный анализ практики применения законодательства о создании коммерческих обществ в Латвийской Республике и хозяйственных обществ в Российской Федерации;
- определить пути совершенствования гражданского законодательства и выработать предложения и рекомендации по совершенствованию и устранению имеющихся коллизий и пробелов действующего в этой области законодательства.

**Методологическая база и методы исследования.** При решении поставленных общетеоретических задач использовались положения общенаучного диалектического метода познания. Теория и практика гражданско-правового регулирования процедуры создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике исследуются на основе частных научных методов познания: сравнительно-правового, исторического, системно-структурного, метода документального анализа, теоретико-прогностического анализа, метода абстрагирования и обобщения. При этом автор исходил из разнонаправленности, и противоречивости концептуальных подходов к построению отдельных норм, понятий, принципов гражданского и коммерческого права.

Теоретический анализ, проведенный в настоящей работе с использованием указанных методов, сочетается с решением практических задач, связанных с разработкой положений по совершенствованию действующего законодательства о создании и регистрации хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике.

**Научная новизна диссертационного исследования** заключается в том, что в данной работе впервые комплексно рассмотрено гражданско-правовое регулирование процедуры создания хозяйственных обществ Российской Федерации и коммерческих обществ Латвийской Республики и является первым сравнительно-правовым исследованием, в котором рассматриваются параллельно процедуры создания и регистрации обществ обеих стран.

В диссертационном исследовании выявлены ранее не отмеченные правовые проблемы гражданско-правового регулирования процедуры создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике, разработаны предложения по их устранению, а также по совершенствованию действующих норм законодательства Российской Федерации и Латвийской Республики с учетом правоприминительной практики, международных норм, обычаев и зарубежного опыта регулирования процедуры создания предпринимательских обществ.

В исследовании предпринята попытка теоретического правового анализа процедуры возникновения субъектов гражданско-правового оборота, мер законодательного ограничения и мер по защите хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике с позиции существенных потребностей обеспечения стабильности и безопасности гражданско-правовых отношений.

Исходя из потребностей развития норм российского и латвийского законодательства, научная новизна проявляется также в определении содержания таких понятий как «правоспособность юридического лица», «дееспособность юридического лица», «правосубъектность юридического лица», «признаки юридического лица» существенных в современных условиях, непоименованных в гражданском законодательстве Российской Федерации и Латвийской Республики.

Выявлена необходимость разработки норм, касающихся процедуры создания хозяйственных/коммерческих обществ, норм регулирующих деятельность государственных органов осуществляющих регистрацию юридических лиц как в Российской Федерации, так и Латвийской Республике.

Обоснованы и предложены изменения и дополнения касающиеся развития гражданско-правового регулирования процедуры создания хозяйственных обществ в России в Федеральные законы «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О акционерных обществах», «О государственной



регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», а также в латвийское законодательство Гражданский закон, Коммерческий закон.

**Теоретическую основу исследования** составили труды выдающихся советских, российских и зарубежных ученых - юристов, посвященные различным аспектам рассматриваемой проблемы.

В дореволюционной России и Латвии вопрос о понятии юридического лица, процедуре создания и регистрации хозяйственных обществ рассматривался в трудах многих цивилистов, среди которых: К.Анненков, Х.Бахчисарайцев, А.П.Башилов, Н.Г. Вавин, А.Э.Вормс, Л.Л.Герваген, Я.М.Гессен, А.О.Гордон, П.Н.Гуссаковский, А.М.Гуляев, Н.Л.Дювернуа, В.Б. Ельяшевич, А.И. Каминка, Н.М. Коркунов, В.Я. Максимов, В.А.Маклаков, Д.И.Мейер, Л.И.Петражицкий, И.С.Перетерский, А.Н.Радищев, И.А.Покровский, Н.С.Суворов, И.Т. Тарасов, Е.Н.Трубецкой, В.А.Удинцев, П.П.Цитович, Г.Ф.Шершеневич, Е.Эльвасберг и др.

Пристальное внимание статусу и созданию хозяйственного общества уделялось в трудах классиков гражданского права начала и середины XX века: А.С.Аскназия, Н.Г. Александров, С.Н.Братуся, И.Л.Брауде, Н.Г.Вавина, Я.Р. Веберс, А.В.Венедиктова, В.Ю.Вольфа, Л.Д.Воеводин, Н.В.Витрук, Д.М.Генкина, В.П.Грибанова, Е.Н.Даниловой, О.С.Иоффе, С.Ф.Кечекьяна, О.А.Красавчикова, М.И.Кулагина, И.Б.Новицкого, Т.Е.Новицкой, В.А.Мусин, Н.И.Мазутов, В.С.Мартемьянова, Б.С.Мартынов, С.В. Пахман, В.А. Рахмилович, Е.А.Флейшиц, Р.О.Халфина, Б.Б.Черепяхина, Д.М.Чечот и др.

Изучены и проанализированы научные работы известных ученых в области российского гражданского права исследующих данную проблематику: А.М.Байков, Д.Н.Бандуров, А.П.Белов, П.Беренс, В.Ю.Бакшинскас, М.И.Брагинский, В.Галкин, В.В.Долинская, Е.А.Дубовицкая, И.В.Елисеев, И.В.Ершова, В.С.Ем, В.В.Зайцева, В.В.Залесский, И.П.Грешников, Калнинь, И.Кениньш, В.В.Лаптев, Д.В.Ломакин, О.Лукашина, Ю.А.Метелева, В.П.Мозолин, С.Д.Могилевский, Н.А.Полетаев, О.Н.Садиков, Д.И.Степанов, А.П.Сергеев, Е.А.Суханов, Ю.А.Тихомиров, Ю.К.Толстой, И.С.Шиткина, С.В.Фомичевс, В.М.Хвостов, Хегер С., Г.В.Цепов, Б.Б.Эбзеев, и др.

Помимо трудов названных ученых теоретическую основу диссертационного исследования составляют работы русских и латвийских правоведов, таких как: Л.А.Аксенчук, М.Алексева, Ю.В.Алексеев,

А.И.Амвросов, С.С.Алексеев, А.П.Алехин, М.И.Бару, А.К.Бондарев, В.Бубликов, Т.П.Бурлицкая, Е.В.Васьковский, Л.Ю.Грудцына, И.В.Дойников, В.А.Дмитриева, В.Жбанков, М.В.Жабреев, К.Э.Жилинский, Т.В.Закупень, В.А.Захпров, А.С.Зинченко, И.В.Зыкова, А.А.Иванов, Ж.А.Ионова, К.Д.Кавелин, М.И.Калугин, Н.В.Ковлова, Н.С.Ковалевская, Н.П. Козлова, С.Э.Корх, С.Королев, Е.А.Кирилова, С.В.Клименко, А.С.Крамаренко, А.А.Крылов, О.А.Макарова, М.Н.Марченко, А.И.Масляев, И.А.Масляев, Т.Машкина, М.В.Мишустин, А.Е.Молотников, В.В.Пилеев, В.А.Томсинов, К.И.Скловский, Е.А.Суханов, Д.Ю.Шапсугов, М.И.Хаймович, В.Ф.Яковлев и др.

В диссертационном исследовании анализировались труды ряда английских, немецких, французских авторов, в том числе труды следующих ученых : Arnolds Aizsilnieks, Andrejs Lēbers, Arndts, Bluntschli, Gotz Hueck, Gierke, Giorgi, Davies P.L., Jauerning O, Jellineck, Kelsen, Kuntze, Mayson S.W., French D., Rian C.L., Medicus D, Henn H, Saleilles, Savigny, Schmidt K, Pennington, Robert R, Puchta, Roth, Rumelin, Unger, Wolff.

Диссертантом использовались публикации из периодической печати, связанные с вопросами создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республики.

В целом анализ российской, латвийской и зарубежной (европейской) научной литературы и нормативно-правовых актов позволяет утверждать, что правовое регулирование процедуры создания хозяйственных/коммерческих обществ имеет многоотраслевую теоретическую базу.

**Нормативной базой исследования** послужили правовые акты и другие источники различного уровня Российской Федерации, Европейского Союза и Латвийской Республики, регулирующие процедуру создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике.

Правовой базой исследования в части, относящейся к проведению сравнительного анализа законодательства о создании хозяйственных обществ в Российской Федерации с законодательством Латвийской Республики о создании коммерческих обществ, явились Гражданский кодекс Российской Федерации и Гражданский закон Латвийской Республики, Закон Российской Федерации «О обществах с ограниченной ответственностью», Закон Российской Федерации «Об акционерных обществах», Коммерческий закон

Латвийской Республики и Федеральный закон «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», Закон Латвийской Республики «О регистре предприятий», а также другие законодательные и подзаконные акты (правила, положения, постановления, директивы ЕС и т.д.).

### **Выносимые на защиту основные положения.**

Проведенное исследование позволило сформулировать и обосновать следующие основные положения и выводы, обладающие научной новизной, имеющие практическое значение и *выносимые автором на защиту* :

1. Установлено, что правоспособность хозяйственных/коммерческих обществ в европейском праве носит гражданско-правовой, имущественный характер и возникает с момента государственной регистрации хозяйственных/коммерческих обществ, однако все права хозяйственное/коммерческое общество приобретает после внесения уставного капитала полностью или частично. До внесения уставного капитала дееспособность вновь созданного общества будет не полной, хотя хозяйственное общество в Российской Федерации и коммерческое общество в Латвийской Республике считается созданным с момента государственной регистрации. В этой связи с целью совершенствования норм гражданского права считаем целесообразным в Российской Федерации законодательно закрепить обязательное требование о внесении половины уставного капитала до государственной регистрации хозяйственного общества.

В связи с этим автором обоснована необходимость внесения изменений в п.1 ст.34 Федерального закона Российской Федерации «Об акционерных обществах» изложив в следующей редакции: «не менее 50 процентов акций общества, распределенных при его учреждении, должно быть оплачено на момент государственной регистрации общества».

2. Доказано, что правоприменительная практика должна исходить из того, что юридически значимые действия учредителей, направленные на создание хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике являются по своей природе гражданско-правовой сделкой корпоративного характера, которая подпадает под регулирование Директивой ЕС по праву компаний №68/151/ЕЕС от 9 марта 1968г., Гражданского кодекса Российской Федерации (ст.ст. 159,169,178,245,253,307 и

Гражданского закона Латвийской Республики (часть IV, ст.ст.1405-1411,1469-1472,1511-1513,1533-1541). Автором исследования установлено, что решение единственного учредителя о создании представляет собой одностороннюю корпоративную сделку, а решение общего собрания учредителей о создании можно квалифицировать как многостороннюю корпоративную сделку.

3. Выявлены особенности организационно правовых этапов создания обществ. Этапами созданием субъекта предпринимательской деятельности и одновременно формированием его правоспособности являются этапы: *дорегистрационный (подготовительный)*- первый этап формирования правоспособности юридического лица; *регистрационный* - внесение соответствующей записи в государственный реестр (регистр) юридических лиц о регистрации или отказ в регистрации; *послерегистрационный* , который наступает после вынесения решения о регистрации, т.е. период регистрации вновь созданного общества в установленных законодательством обеих стран инстанциях и выполнение необходимых действий для дальнейшего осуществления предпринимательской деятельности.

4. Автором выявлено несколько правовых проблем в регулировании процедуры государственной регистрации обществ, таких как отсутствие проверки законности документов представляемых регистрирующему органу , проверки процедуры создания общества и проверки положений устава на соответствие нормам действующего законодательства. Государственная регистрация призвана обеспечить подтверждение легитимности образования хозяйственного общества в Российской Федерации и коммерческого общества в Латвийской Республике соответствующим требованиям закона, для этого диссертантом предлагается выделить следующие стадии регистрационного этапа образования общества: 1) подача документов, необходимых для государственной регистрации хозяйственного (коммерческого) общества, в регистрирующий орган; 2) проверка документов по составу и правильности представления в соответствующий регистрирующий орган, 3) правовая экспертиза (отсутствует на современном этапе); 4) принятие решения о регистрации юридического лица или отказе в регистрации.

5. Автором обоснована необходимость введение в Российской Федерации требований по проверке регистрирующим органом законности создания обществ на первом этапе, об экспертизе устава на соответствие его норм

законодательству Российской Федерации и законность документов, подаваемых на регистрацию. Для этого необходимо:

- законодательно закрепить обязанность присутствия на учредительном собрании (при принятии решения, заключении договора, принятии устава) общества, нотариуса или независимого эксперта (профессионального адвоката, несвязанного с учреждением общества; представителя из антимонопольного комитета) который будет осуществлять проверку законности действий учредителей на первом этапе создания общества.

- предоставить право регистрирующему органу при проверке документов, представленных для регистрации, делать запрос присутствующему на учредительном собрании нотариусу или эксперту, а также приглашать учредителей для подтверждения информации, содержащейся в документах, представленных регистрирующему органу.

- дополнить ст.23 п.1 Закона РФ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» следующими основаниями для отказа регистрации: «несоответствие представленных документов законодательству».

6. С учетом опыта Европейского Союза, включая законодательство Латвийской Республики считаем целесообразным создание в Российской Федерации специального регистрирующего органа, занимающегося только вопросами регистрации юридических лиц (например: «Регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей Российской Федерации») и в Федеральном законе «О регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» предусмотреть конкретный уполномоченный федеральный орган, который будет осуществлять функцию государственной регистрации субъектов предпринимательства.

7. Выявлено отсутствие в Российской Федерации единой электронной базы зарегистрированных юридических лиц. В целях повышения эффективности правового регулирования процедуры создания хозяйственных обществ в Российской Федерации представляется целесообразным сформировать единый реестр юридических лиц в электронной форме и обеспечить свободный доступ к ним для предупреждения дублирования наименований вновь создаваемых юридических лиц уже существующим и обеспечения возможности получения информации о зарегистрированных обществах.

8. Исследовано содержание сведений Единого государственного реестра юридических лиц в Российской Федерации и Коммерческого регистра в Латвийской Республике. Автором сформулирован вывод о том, что Единый государственный реестр юридических лиц в Российской Федерации и Коммерческий регистр в Латвийской Республике являются информационным ресурсом, а формой и условиями предоставления сведений, содержащихся в нем, позволяет констатировать приобретение институтом государственной регистрации юридических лиц характера комплексного института (административного, информационного, гражданского права) и возрастания его влияния на развитие экономики в целом.

**Теоретическая и практическая значимость работы.** Теоретическое значение диссертационного исследования определяется комплексной разработкой основных направлений правового регулирования, касающихся осуществления процедуры создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике, ориентированных на выработку правовых и организационных форм и методов частноправного и публично-правового регулирования процедуры создания обществ в целях минимизации негативных тенденций ущемления предпринимательских интересов вновь создаваемых субъектов гражданско-правового оборота, предотвращения правонарушений в сфере государственной регистрации хозяйственных/коммерческих обществ в Российской Федерации и Латвийской Республике.

Практическая значимость исследования заключается в разработке комплексных мероприятий по совершенствованию процедуры создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике и деятельности государственных органов осуществляющих процедуру регистрации вновь создаваемых субъектов гражданско-правового оборота.

Выводы и предложения, сформулированные в настоящей работе, могут быть использованы: в деятельности органов, обладающих правом законодательной инициативы; в правотворческой деятельности по совершенствованию российского гражданского законодательства, регулирующего процедуру создания хозяйственных обществ в Российской Федерации, коммерческого законодательства в Латвийской Республике,

регулирующего процедуру создания коммерческих обществ в Латвийской Республике; лицами, намеревающимися создать хозяйственное общество в России и коммерческое общество в Латвии; при разработке практических пособий по созданию предпринимательского (коммерческого) общества; в практической деятельности государственных органов по регистрации юридических лиц.

Предложенное исследование может быть использовано в учебном процессе, при подготовке и издании учебных пособий, курсов по проведению учебных занятий со студентами юридических факультетов по гражданскому, коммерческому и предпринимательскому праву и может способствовать дальнейшей разработке сформулированных предложений.

**Апробация результатов исследования.** Основные положения диссертации были обсуждены и одобрены в отделе гражданского законодательства зарубежных государств Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации.

Основные теоретические разработки и положения, выносимые на защиту, докладывались и обсуждались на заседаниях программы «Правоведения» Балтийской Международной Академии, а также на научно-теоретических и научно-практических конференциях в Латвии: г.Резекне на базе Высшей юридической школы; г. Даугавпилсе и г. Риге на базе Международной Балтийской Академии; в Москве на базе Института законодательства и сравнительного правоведения при правительстве Российской Федерации.

По актуальным вопросам исследования опубликовано семь научных статей, четыре из них изданы в Российской Федерации.

Результаты исследования применялись в практической работе при оказании юридической и методической помощи по созданию коммерческих обществ в Латвийской Республике, а также при разработке учредительных документов для их регистрации и дальнейшей деятельности.

Выводы, полученные в результате исследования, использовались автором в научной и практической деятельности, в том числе в учебном процессе при проведении лекционных и практических занятий по предпринимательскому праву и гражданскому праву со студентами, обучающимися по программе «Правоведение» Балтийской Международной академии в городе Даугавпилсе Латвийской Республики.

**Структура работы.** Цель и основные задачи, поставленные в предпринятом исследовании, определили её структуру. Диссертация состоит из введения, трех глав, объединяющих девять параграфов, заключения и библиографии.

## **СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ**

Во **введении** обосновывается актуальность выбранной темы диссертационного исследования, излагаются цели и задачи, предмет и методы исследования, определяются его методологическая, теоретическая и практическая основы, формулируются научная новизна и теоретическая, практическая значимость результатов исследования.

**ГЛАВА первая «Тенденции развития правового регулирования создания хозяйственных обществ в России и коммерческих обществ в Латвии»** состоит из трех параграфов, в ней исследуются теоретические воззрения на конструкцию юридического лица и процедуру его создания, историческое развитие правового регулирования создания и формирования правосубъектности хозяйственных обществ в РФ и коммерческих обществ в ЛР.

В первом параграфе – **«Теоретические воззрения на конструкцию юридического лица и процедуру его создания»**-рассматривается эволюция теоретического воззрения юристов различных правовых школ на конструкцию юридического лица с древнеримского периода до современности.

Обращаясь к многочисленным следованиям работ древнеримских юристов, диссертант приходит к выводу, что именно в римском праве были заложены основные теории юридических лиц, которые получили широкое распространение в средневековой юриспруденции и явились фундаментом для дальнейшего развития процедуры создания юридических лиц.

Опираясь на работы авторов средневекового периода (А. Бринца, Гамбаров, Гирке, Иеринг, Коркунов, Морандьер, Планиоль, Савиньи, Е.Н. Трубецкого, Н.С.Суворова, Л.Л.Гервагена, С.Н.Братуся, Г.Ф.Шершеневича, германских философов Безелер, Блюнчли, Кунце, Колер Герваген, Отто фон Гирке, Дернбург, Цительман, Бернаттик, Регельсбергер, Леонгард, французских юристов Лассон, Л.Мишу, Р.Салейль и многих других), содержащих положения об основных конструкциях юридических лиц, была



проанализирована теоретическая и практическая значимость зарождения теорий о конструкции юридического лица и его дальнейшем развитии.

Советская юридическая наука внесла свой вклад в исследование процедуры создания и регистрации обществ («Теория коллектива», «Теория директора», «социальной реальности» и др). В параграфе исследованы точки зрения Е.А.Флейшиц, Б.С.Мартынова, С.А.Аскназия, М.И.Брагинского, Д.М.Генкина, Р.О.Халфиной, В.П.Мозолина, А.В. Венедиктовым, О.С. Иоффе, В.А.Мусин. Ю.К.Толстого и др.

Подводя итог, сделан ряд важных выводов, касающихся определения понятия и сущности юридического лица. Обращено внимание на то, что законодательство Латвийской Республики вообще не формулирует понятие юридического лица, что является упущением.

Во втором параграфе – **«Историческое развитие правового регулирования создания хозяйственных обществ в РФ и коммерческих обществ в ЛР»** - исследуется историческое развитие правового регулирования создания хозяйственных обществ в РФ и коммерческих обществ в ЛР и отмечается, что начало процедуре упорядочения субъектов предпринимательской деятельности было положено еще в Древнем Риме и продолжает формироваться на современном этапе, постоянно совершенствуясь.

Проведенный анализ формирования законодательства в области создания хозяйственных обществ в Российской Федерации и коммерческих обществ в Латвийской Республике (с момента развития и до современного этапа) позволил сделать вывод о том, что государственная регистрация является заключительным этапом создания хозяйственного общества в РФ и коммерческого общества в ЛР, поэтому она является обязательной процедурой при формировании правосубъектности вновь создаваемого субъекта.

В третьем параграфе – **«Формирование правосубъектности хозяйственного общества в РФ и коммерческого общества в ЛР и ее признаки»** - анализируется понятие правоспособности и дееспособности вновь создаваемых субъектов права и условия их возникновения. В целях реализации своих прав и обязанностей хозяйственное общество РФ и коммерческое общество ЛР должно обладать соответствующими признаками юридического лица, которые выделены цивилистической наукой и определяются российским законодательством.

Анализирую процедуру создания обществ и формирования их правосубъектности, диссертант пришел к выводу о том, что правоспособность юридического лица носит гражданско-правовой, имущественный характер. Этим обуславливается необходимость введения обязательства по внесению половины уставного капитала общества еще до момента государственной регистрации, так как на момент регистрации общество должно обладать всеми признаками юридического лица (обособленным имуществом).

**ГЛАВА вторая «Сделки и иные юридически значимые действия учредителей, направленные на создание хозяйственного общества в РФ и коммерческого общества в ЛР»** состоит из трех параграфов; в ней анализируется договор о совместной деятельности по созданию хозяйственного общества в РФ, учредительный договор, заключаемый в ЛР, и изучается гражданско-правовая природа устава.

В первом параграфе – **«Договор об учреждении хозяйственного общества в РФ и учредительный договор коммерческого общества в ЛР, как решения учредителей о создании юридического лица»** - рассматриваются мнения ученых - юристов о природе принимаемых учредителями документов и делается вывод о том, что решение учредителей (будь то физическое лицо или юридическое лицо) о создании нового субъекта права является по своей природе гражданско-правовой сделкой (ст.135 ГК РФ и ст.1403 ГЗ ЛР) корпоративного характера. Решение единственного учредителя о создании юридического лица есть односторонняя корпоративная сделка. Решение общего собрания учредителей о создании юридического лица можно квалифицировать как многостороннюю корпоративную сделку.

Указанная корпоративная сделка обладает рядом специфических особенностей: она является сделкой самих учредителей, которая совершается с целью создания нового субъекта права, направлена на установление корпоративного правоотношения, возникающего между его учредителями после государственной регистрации юридического лица, самим юридическим лицом и субъектами, осуществляющими функцию его органов; становится обязательной для всех участников корпоративного отношения, которое возникает в результате ее совершения и последующей регистрации юридического лица, а именно: для вновь созданного субъекта, его учредителей (участников) и лиц, осуществляющих функции его органов.

В Латвийской Республике учредители принимают решение о создании общества согласно ст. 89 ч.1,2 Коммерческого закона ЛР, в соответствии с которой «общество является существующим в отношении третьих лиц с момента внесения его в коммерческий регистр», однако «если общество заключало сделки уже до его внесения в коммерческий регистр, общество считается существующим с момента заключения сделок»<sup>1</sup>, что говорит о возможности существования предварительного юридического лица, как это встречается в Германии.

В Германии учреждением общества с ограниченной ответственностью или акционерного общества считается момент подписания учредителями договора об обществе (устава) с последующим нотариальным удостоверением и регистрацией в торговом регистре в качестве предварительного общества. Поэтому на этапе между учреждением и регистрацией германская правовая наука и судебная практика признают существование будущего или предварительного общества, которое представляет собой переходный этап на пути к окончательному созданию общества как юридического лица.

По мнению диссертанта конструкция предварительного юридического лица наилучшим образом позволяет учредителям частично сформировать уставной капитал создаваемого субъекта права до момента его государственной регистрации. Это особенно важно для тех обществ в Российской Федерации, которым российское законодательство позволяет формировать уставной капитал после регистрации юридического лица, а по мнению большинства юристов и существующей практики многих государств уставной капитал должен быть хотя бы частично внесен до момента регистрации юридического лица.

Во втором параграфе – **«Природа договора о совместной деятельности по созданию (учреждению) хозяйственного общества в РФ и учредительного договора ЛР»** - исследуются функции и природа договора о совместной деятельности по созданию хозяйственного общества РФ и учредительного договора ЛР, анализируются точки зрения таких авторов как Д.В.Ломакин, М.И.Брагинский, Н.Г.Александров, Н.С.Ковалевская, И.Б.Новицкий, Х.Бахчисарайцев, Г.В.Цепов и других, а также изучается законодательство Российской Федерации и Латвийской Республики.

---

<sup>1</sup>ст.89.ч.2 Коммерческий закон Латвийской Республики. P.Biznesa informācijas birojs. 2003.с.34;

Проведенный анализ позволяет сделать вывод о том, что по своей юридической природе договор о совместной деятельности по созданию хозяйственного общества в РФ является консенсуальным, многосторонним, взаимным, безвозмездным и фидуциарным.

Учитывая специфику рассмотренных договоров, представляется обоснованным предложение Д. В. Ломакина о выделении в действующем ГК РФ специальной главы, посвященной договорам о создании юридических лиц, в которую могли бы включены нормы, касающиеся договора о совместной деятельности по созданию юридического лица, а в Латвийской Республике в Гражданский закон необходимо внесение определения учредительного договора и регламентация процедуры и особенностей заключения учредительного договора.

В то же время анализ правовой природы и функций учредительного договора показал, что в современных условиях сохранение для общества с ограниченной ответственностью и акционерных обществ в Латвийской Республике двух учредительных документов представляется излишним.

В третьем параграфе – **«Гражданско-правовая природа устава хозяйственного общества в РФ и коммерческого общества в ЛР»** анализируются высказанные точки зрения ученых юристов о природе устава юридического лица и его необходимости при создании обществ в качестве акта деятельности законодателя, локального нормативного акта, договора, корпоративной сделки и другие мнения.

По мнению диссертанта принятый и подписанный устав юридического лица представляет собой документ не нормативного характера, оформляющий совершенную указанными лицами одностороннюю либо многостороннюю корпоративную сделку, которая устанавливает и регламентирует корпоративные отношения между юридическим лицом, его учредителями (участниками) и субъектами, осуществляющими функции органов этого лица.

**ГЛАВА три «Процедура государственной регистрации, как завершающий этап создания хозяйственных обществ в России и коммерческих обществ в Латвии»** состоит из четырех параграфов, процедуру принятия акта государственной регистрации, общие требования и принципы регистрации, этапы создания и стадии государственной регистрации.

В параграфе первом – **«Акт государственной регистрации, как основа возникновения правосубъектности хозяйственных обществ в РФ и**

**коммерческих обществ в ЛР»** исследуются способы создания хозяйственных обществ в РФ и коммерческих обществ в ЛР (разрешительный, явочный, распорядительный, нормативно-явочный (заявительный)), деятельность органов, осуществляющих государственную регистрацию, и законодательные акты Российской Федерации и Латвийской Республики, на основании которых осуществляется государственная регистрация юридических лиц.

Диссертантом предлагается внесение в закон РФ «О регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» положения о конкретном уполномоченном федеральном органе, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц в РФ (например, «Регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»), который будет осуществлять только функции государственной регистрации субъектов предпринимательства, т.е. контролировать процедуру их создания.

В параграфе втором – **«Общие требования при регистрации хозяйственных обществ в РФ и коммерческих обществ в ЛР»** приводятся общие правила создания хозяйственных обществ в Российской Федерации, а в Латвийской Республике - коммерческих обществ. В научной литературе РФ и ЛР определился общий подход к существующему способу создания хозяйственных и коммерческих обществ - регистрационный. В диссертации отмечается, что государственная регистрация, как юридический факт, является по своей природе административно-правовым актом, юридическим фактом, наделяющим гражданско-правовым статусом и гражданско-правовую способность юридического лица участвовать в экономическом обороте от своего имени.

Процедура регистрации начинается с подготовки документов для государственной регистрации, а затем их подачи учредителями юридического лица в надлежащий регистрирующий орган с последующей их государственной регистрацией.

Изучив общие условия создания хозяйственных обществ, диссертант пришел к выводу о целесообразности создания в РФ единой электронной базы данных зарегистрированных юридических лиц (их наименований, сведений о них: о учредителях, уставном капитале, месте нахождения, руководящих органах и др.).

В параграфе третьем - **«Принципы государственной регистрации хозяйственных обществ в РФ и коммерческих обществ в ЛР»** раскрывается

и дается характеристика основным принципам государственной регистрации хозяйственных обществ в РФ и коммерческих обществ в ЛР: обязательности (обязательности внесения информации, обязательности регистрации), открытости реестра (общедоступности), платности, достоверности и законности, общеизвестности (публичности), заявительности.

Исследовав принципы государственной регистрации, диссертант пришел к выводу о необходимости введения в Российской Федерации требований по проверке регистрирующим органом законности процедуры создания и экспертизы документов, подаваемых на регистрацию.

Для этого необходимо: а) законодательно закрепить необходимость присутствия нотариуса или независимого эксперта (профессионального адвоката, не связанного с учреждением общества; представителя из антимонопольного комитета) на учредительном собрании (при принятии решения, заключении договора, принятии устава) общества, который будет осуществлять проверку законности действий учредителей на первом этапе создания общества; б) позволить регистрирующему органу при проверке документов делать запрос присутствующему на учредительном собрании нотариусу или эксперту, а так же приглашать учредителей для подтверждения информации, внесенной в документы, представленные регистрирующему органу; в) дополнить в качестве основания для отказа в регистрации: «несоответствие представленных документов законодательству» в ст.23 п.1 Закона РФ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Для того, чтобы не существовало расхождение между декларируемыми и существующими на практике принципами, необходимо четче регламентировать деятельность регистрирующих органов, чтобы не ущемлять права и законные интересы заявителей.

В четвертом параграфе – **«Этапы создания и стадии государственной регистрации хозяйственных обществ в РФ и коммерческих обществ в ЛР»** исследуются мнения юристов о формировании (создании) хозяйственных обществ в РФ и коммерческих обществ в ЛР и выделяются основные этапы создания субъекта предпринимательской деятельности, формирования его правоспособности: дорегистрационный (подготовительный)- первый этап формирования правоспособности юридического лица; второй этап- регистрационный, а именно , этап внесения соответствующей записи в

государственный реестр (регистр) юридических лиц о регистрации или в отказе в регистрации; третий этап - послерегистрационной, который наступает после вынесения решения о регистрации, т.е. период регистрации вновь созданного общества в установленном законодательством обеих стран инстанциях и выполнения необходимых действий для дальнейшего осуществления предпринимательской деятельности.

Государственная регистрация призвана обеспечить подтверждение легитимности образования хозяйственного общества в Российской Федерации и коммерческого общества в Латвийской Республике соответствующим требованиям закона. Для этого предлагается выделить стадии регистрационного этапа образования общества: 1) подача документов, необходимых для государственной регистрации хозяйственного (коммерческого) общества, в регистрирующий орган; 2) проверка документов по составу и представление в соответствующий регистрирующий орган, 3) правовая экспертиза (отсутствует на современном этапе); 4) принятие решения о регистрации юридического лица или отказ в регистрации.

**В заключении** подводятся итоги диссертационного исследования, излагаются выводы и предложения, имеющие существенное теоретическое и практическое значение, направленные на совершенствование законодательства Российской Федерации и Латвийской Республики, основные из которых вынесены на защиту.

**Основные положения диссертационного исследования отражены в следующих научных публикациях автора, общим объемом- 3,3 п.л.:**

**Научные статьи, опубликованные в изданиях, рекомендованных перечнем Высшей аттестационной комиссии:**

1. *Дерука С.И.* Порядок и стадии государственная регистрация хозяйственных обществ в России и Латвии.// Право и политика. – М.-2009. - №8. -0,6 п.л;

2. *Дерука С.И.* Сделки и иные юридически значимые действия учредителей, направленные на создание хозяйственного общества в России и коммерческого общества в Латвии. // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения – М.- 2009.- №10 - 1,0 п.л.

### **Научные статьи, опубликованные в иных изданиях:**

3. *Дерука С.И.* Проблемы реализации коммерческого закона ЛР на практике при оформлении документов для регистрации обществ в коммерческом регистре // Научные достижения для процветания и развития общества (материалы международной конференции) / Министерство образования и культуры Латвии. Резекненская Высшая школа – Р. – 2004 - 0,4 п.л;

4. *Дерука С.И.* Регистрация полного товарищества в Российской Федерации и полного общества в Латвийской Республике. // Проблемы реализации закона (сборник по материалам конференции) - «Олита» - М.- 2004 - 0,3 п.л;

5. *Дерука С.И.* Виды и порядок регистрации субъектов предпринимательства в Латвийской Республике и Российской Федерации // Развитие общества: роль науки, образования и возможности (сборник по материалам международной студенческой научно-практической конференции) - РТУ - Дауг.- 2005 - 0,3 п.л;

6. *Дерука С.И.* Основные принципы государственной регистрации субъектов предпринимательства в Российской Федерации и Латвийской Республике // Публичные частные интересы в российском законодательстве (сборник по материалам научно- практической конференции молодых ученых, аспирантов и соискателей) - М.- 2005 - 0,3 п.л;

7. *Дерука С.И.* Регистрация прокуры в Коммерческом регистре Латвийской Республики и целесообразность ее введения в Российской Федерации. // Латвия и Европа: возможности регионального развития, решения и перспективы (сборник по материалам научно- практической конференции ) – Дауг.- 2008 - 0,4 п.л.;