

7 Закон Республики Казахстан от 26 июля 2007 года № 310-III «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 29.03.2016 г.)
//http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30118294#pos=1;-217

*Сахариева А.
магистрант I курса профильного направления
юридического факультета
КарГУ им.Е.А.Букедова*

Характеристика признаков юридического лица по гражданскому законодательству Республики Казахстан

Гражданский кодекс Республики Казахстан определяет юридическое лицо как организацию, которая имеет на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления обособленное имущество и отвечает этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (п.1 ст.33 ГК РК). Исходя из данного определения, основными признаками юридического лица являются: организационное единство, имущественная обособленность, способность нести обязательства и способность быть истцом и ответчиком в суде.

Под организационным единством юридического лица как коллективного образования, состоящего из множества лиц, следует понимать выступление его в гражданских правоотношениях как единое целое, выражающее единую волю вовне [1, 114]. Вместе с тем организационное единство не всегда можно сводить к обязательному наличию множества лиц. В большинстве стран на фоне процесса централизации капитала обычным явлением являются юридические лица, состоящие из одного участника (физического или юридического лица). Например, в Германии из 42 000 товариществ с ограниченной ответственностью примерно 9 300 (т.е. 22 процента) превратились в компании из одного лица, приняты соответствующие законы [2, 78]. Аналогичное явление

наблюдается в законодательстве ряда стран – Франции, США, Норвегии, Швеции, Швейцарии, Дании и Англии. Хотя в перечисленных странах создание корпорации одним лицом официально запрещено, но признание такой компании производится косвенным образом путем распространения на оставшегося в результате каких-либо событий одного члена корпорации, компании неограниченной ответственности по долгам корпорации.

Наше ранее действовавшее законодательство не допускало существования юридического лица, состоящего из одного участника. Действующий ГК РК предполагает возможность образования таких юридических лиц (ст. ст. 40, 58 ГК РК).

Организационное единство юридического лица находит выражение в учредительных документах юридического лица. В соответствии со ст.41 ГК РК юридические лица действуют на основании устава и учредительного договора, либо устава. Устав утверждается учредителем (учредителями) предприятия, а учредительный договор заключается учредителями. Уставы должны содержать наименование юридического лица, местонахождение, предмет, цель деятельности и другие необходимые.

Имущественная обособленность – основополагающий признак юридического лица, из которого вытекает его самостоятельная имущественная ответственность. Имущественная обособленность юридического лица проявляется в закреплении за ним имущества, которым юридическое лицо вправе распоряжаться. Ю.К.Толстой справедливо отмечает, что «признаком юридического лица является, скорее, не наличие обособленного имущества, а такой принцип функционирования организации, как имущественная обособленность, а это не одно и то же» [4, 213].

Степень обособления юридических лиц различна и зависит от формы собственности на это имущество (государственной, частной). Если это государственное предприятие, то имущество закреплено за ним на праве хозяйственного ведения или оперативного управления и этим обособлено от имущества других предприятий [5, 108].

Проявлением имущественной обособленности юридических лиц является самокупаемость и самостоятельный бухгалтерский баланс. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету (п.1 ст. 33 ГК РК).

Самостоятельная имущественная ответственность основывается на имущественной обособленности юридического лица. Данный признак нашел отражение в ст. 44 ГК РК: каждое юридическое лицо несет самостоятельную гражданско-правовую ответственность по своим обязательствам, ни его учредители (или участники), ни государство не несут никакой ответственности по его долгам. В то же время законом предусмотрен ряд исключений из этого общего правила для обеспечения в некоторых случаях интересов кредиторов.

Выступление в гражданском обороте от своего имени проявляется, в частности, в возможности юридического лица от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Наименование юридического лица является средством индивидуализации и конкретизации той или иной организации для признания его субъектом правоотношений. Выступление в гражданском обороте от своего имени – является производным от других признаков юридического лица. Например, в фирменном наименовании казенного предприятия обязательно должно содержаться указание на то, что предприятие является казенным (п. 4 ст. 104 ГК РК).

Впервые учредительный договор как самостоятельный вид гражданско-правового договора был закреплен в Основах гражданского законодательства [6, 251]. Однако следует отметить, что использование самого понятия «учредительный договор» к тому времени уже не было новеллой, поскольку он был известен законодательству и ранее. Так, например, пунктом 7 Положения «Об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью» утвержденного Постановлением Совета Министров СССР от 19 июня 1990 года № 590, устанавливалось, что акционерное общество создается и действует на основе устава, а общество с ограниченной ответственностью - учредительного договора и устава, которые являются учредительными документами общества.

Согласно части 1 пункта 4 статьи 41 ГК РК, в учредительном договоре стороны (учредители) обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи в его собственность (хозяйственное ведение, оперативное управление) своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между учредителями чистого дохода, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей из его состава и утверждается его устав, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом или иными законодательными актами об отдельных видах юридических лиц.

Статьей 196 ГК РК установлено, что право хозяйственного ведения - вещное право государственного предприятия, получившего имущество от государства как собственника, поэтому ни один другой субъект гражданского права по законодательству РК не может обладать имуществом на таком вещном праве. С другой стороны, особенность государственного предприятия заключается в том, что его имущество является неделимым и не может быть распределено по вкладам, долям, паям (пункт 2 статьи 102 ГК РК). Из этого следует, что государственное предприятие не может быть создано двумя или несколькими учредителями, а «учредительный договор о создании государственного предприятия» - нонсенс. Поэтому учредительный договор ни при каких условиях не может регулировать условия передачи учредителями имущества в хозяйственное ведение создаваемого ими юридического лица. Исходя из этих же соображений, следует узко понимать требование ГК о необходимости определять в учредительном договоре условия передачи учредителями имущества в оперативное управление создаваемому юридическому лицу. Такие условия могут находить свое отражение лишь в учредительном договоре учреждения, возможность создания которого несколькими лицами, в том числе физическими, законодательством не запрещается и не противоречит сущности этой формы юридического лица.

В литературе высказано мнение о том, что по своей юридической природе указанный договор является многосторонней сделкой консенсуального и возмездного

характера. Учредительный договор о создании некоммерческой организации имеет безвозмездный характер [7, 147].

В соответствии со статьей 384 ГК РК договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным. Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления. Отметим необходимо недостаточно высокую технику проработки юридических норм Кодекса. Так, определяя безвозмездный договор как договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без какого-либо встречного предоставления, ГК, тем самым, устанавливает его консенсуальный характер, в то время, как безвозмездные договоры в целом ряде случаев являются или могут быть реальными (например, дарение – ст. 506 ГК РК, ссуда - ст. 604 ГК РК и др.).

Исходя из этого определения довольно сложно, на наш взгляд, отнести учредительный договор к той или иной группе. Даже априорный анализ взаимоотношений участников учредительного договора позволяет сделать вывод о том, что все их предоставления адресованы создаваемому новому субъекту. С другой стороны, по целому ряду имущественных отношений созданное юридическое лицо выступает перед своими участниками в роли должника. Это можно проиллюстрировать наличием, например, у участников товарищества обязанности внести в установленные сроки вклады в уставный капитал, что порождает у последнего право требовать от участника исполнения этой обязанности, а также возмещения убытков и уплаты неустойки за время просрочки. В случае принятия общим собранием товарищества решения о распределении дохода между участниками, каждый из них вправе получить часть распределяемого дохода, соответствующую доле в уставном капитале. В этой ситуации товарищество является должником по отношению к своим участникам, а участники, соответственно, — кредиторами товарищества.

Сложно не заметить коммерческой направленности учредительного договора, ибо, передавая свое имущество

в собственность или оперативное управление создаваемому юридическому лицу, участники в ряде случаев (отсутствие у некоммерческих организаций права распределять полученный чистый доход среди участников), тем самым приобретают право на получение части чистого дохода от деятельности юридического лица, части имущества, оставшегося после ликвидации этой организации и т.д. Но особенность учредительного договора заключается в том, что эти и другие имущественные обязательства возникают не между сторонами договора, а между его участниками и создаваемым ими новым субъектом права. И хотя между участниками и созданным ими юридическим лицом и возникают взаимные имущественные права и обязанности, этот факт не делает учредительный договор возмездным в известном смысле этих слов.

Также сложно однозначно охарактеризовать как безвозмездный учредительный договор о создании некоммерческой организации. Коммерческая направленность действий учредителей, например, платного негосударственного учреждения может проявляться и в получении конечного результата, то есть в распределении имущества, оставшегося после ликвидации такого учреждения или получении его части при выходе из организации. Действительно, все получаемые в разрешенных законодательством пределах доходы такого учреждения могут использоваться для совершенствования качества оказываемых услуг, а не направляться на распределение среди участников. Однако нераспределенный доход увеличивает балансовую стоимость этого учреждения, и, соответственно, стоимость долей его учредителей, что и проявится при распределении имущества между ними после ликвидации этой организации или выходе из нее.

В этой связи, думается, следует сделать вывод о том, что учредительный договор все же не вписывается в привычную схему характеристик договоров и требует иных подходов к раскрытию его сущности.

При наличии противоречий между учредительным договором и уставом одного юридического лица должны применяться условия:

1) учредительного договора, если они относятся к внутренним отношениям учредителей;

2) устава, если их применение может иметь значение для отношений юридического лица с третьими лицами».

Думаем, что вариант применения того или другого документа не может быть признан безупречным, поскольку в его основу положены различные критерии (внутренние отношения учредителей и отношения юридического лица с третьими лицами). Кроме того, нельзя исключать ситуации, когда один и тот же вопрос может одновременно относиться и к внутренним отношениям учредителей, а также иметь значение для отношений юридического лица с третьими лицами. Пример тому - размер уставного капитала юридического лица. С одной стороны, через категорию «уставный капитал» по общему правилу определяются доли участников, с другой - его размер служит гарантией защиты интересов кредиторов товарищества. Наиболее ярко это проявляется в товариществе с дополнительной ответственностью.

Список литературы:

1. Гражданский Кодекс РК (Общая часть), Комментарий. В двух книгах. Книга 1 / Отв. ред. М.К.Сулейменов, Ю.Г. Басин. – Алматы, 2004. - 528 с.
2. Васильев Е.А. Гражданское и торговое право капиталистических государств. - М.: Спарк, 2007. – 428 с.
3. Гражданское право. Том 1. / Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К. Толстого. – М. 2009. - 763 с.
4. Гражданское право. Часть первая.. Учебник / под ред. А.Г. Калпина и А.И. Масляева - М.: Юрист,2007. - 619 с.
5. Гражданское право. Ч.1/ Под ред. д.ю.н. Т. Илларионовой и др. - М. 2008. – 429 с.
6. Хозяйственное право. Учебник для ВУЗов. Том 2 / Под ред. В.С. Мартемьянова. –М.: «БЕК», 2004. – 633 с.
7. Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве (понятие, виды, государственные юридические лица): Юридическое Издательство Министерства Юстиции СССР, М., - 1947. – 447 с.
8. Басин Ю.Г. Юридические лица по Гражданскому кодексу РК: понятие и общая характеристика. - Алматы., 2000. – 422 с.