

ПОРЯДОК ОБРАЗОВАНИЯ ПОЛНОГО ТОВАРИЩЕСТВА

Работа представлена кафедрой гражданского права.

Научный руководитель – доктор юридических наук, профессор А. А. Молчанов

В статье исследуется порядок образования полного товарищества.

The order of unlimited partnership formation is investigated in the article.

Следует отметить, что порядок образования отражает степень участия государственных органов в легализации статуса полного товарищества в придании ему ста-

туса законного субъекта права. Объем предоставленных законом полномочий указанному органу различен в том или ином порядке создания коммерческих организаций.

В зависимости от характера участия государственных органов в регистрации полного товарищества наука гражданского права традиционно выделяет нормативно-явочный способ его образования.

Нормативно-явочный способ является общим способом создания юридических лиц и характеризуется тем, что полное товарищество создается на основе нормативного акта, предусматривающего создание юридических лиц. Нормативно-явочный порядок не исключает необходимости получения специальной лицензии для определенных видов деятельности полного товарищества, но и в этом случае орган, выдающий лицензию, проверяет только соответствие заявителя требованиям закона в отношении данного вида деятельности и не может отказать в ее выдаче, ссылаясь на то, что считает нецелесообразным осуществление данной деятельности полным товариществом.

Следовательно, нормативно-явочный способ создания в большей степени соответствует потребностям развития экономики нашей страны.

Создание полного товарищества достаточно сложный и длительный процесс, направленный на образование нового субъекта права. Чтобы создать полное товарищество, необходимо совершение ряда юридически значимых действий и принятие соответствующих актов, направленных на придание ему правового статуса. Это подразумевает исполнение двух основных стадий: учреждение полного товарищества и его государственную регистрацию. Создание полного товарищества иногда обозначается термином «учреждение». По сути дела, это синоним, но различие состоит в том, что термин «создание» охватывает два способа создания полного товарищества – путем учреждения вновь и путем реорганизации существующего полного товарищества

(в порядке слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования). При учреждении полного товарищества оно возникает заново, а при реорганизации видоизменяется уже существующий субъект права. Различие этих двух способов создания состоит в том, что хотя в результате реорганизации по общему правилу и возникает новое юридическое лицо, но это новое юридическое лицо возникает не на «пустом месте», а обремененное перешедшими в порядке правопреемства обязательствами реорганизованного юридического лица. Реорганизация является не только способом возникновения новых, но и прекращения существующих полных товариществ.

Стадия учреждения состоит из совокупности действий учредителей по созданию полного товарищества.

Полное товарищество может состоять не менее чем из двух участников, занимающихся предпринимательской деятельностью от его имени. Участниками полного товарищества могут быть как физические лица (индивидуальные предприниматели), так и юридические лица (коммерческие организации), но одно и то же лицо может состоять участником только в одном полном товариществе. Участие органов власти, депутатов, судей, прокурорских работников, государственных служащих, сотрудников органов внутренних дел и т. п. в создании полного товарищества исключено законами публичного права и иными нормативными актами, определяющими их правовой статус. Содержащиеся в них ограничения на участие в любых юридических лицах, в том числе в полных товариществах, могут быть связаны с исполнением служебных обязанностей.

Создание полного товарищества предполагает проведение большой подготовительной работы. Учредители, определившись с организационно-правовой формой, должны сформулировать коммерческую идею, которая основывается на осуществлении конкретных видов деятельности, для

того чтобы товар пользовался спросом на рынке. Идея материализуется в целях коммерции для систематического получения прибыли, для чего необходимо обоснование целесообразности создания полного товарищества – его способности производить конкурентоспособную продукцию, т. е. такую продукцию, которая будет пользоваться спросом со стороны совершенно определенного круга граждан, юридических лиц.

В этих целях учредители полного товарищества разрабатывают особый документ. Его можно назвать «бизнес-план» или как-то иначе, который затем обсуждается, при необходимости корректируется и после этого принимается полными товарищами.

Следующей задачей является разработка учредительного договора полного товарищества, который должен быть подписан всеми его участниками (выражающими тем самым свою волю не только на создание товарищества, но и на свое участие в нем) и подлежит государственной регистрации, с момента которой товарищество существует как юридическое лицо.

В учредительном договоре о создании полного товарищества наряду с общими сведениями, необходимыми для всякого учредительного документа (п. 2 ст. 52 ГК), должны содержаться положения о порядке формирования и использования его складочного капитала, в том числе о порядке внесения участниками своих вкладов и об ответственности за нарушение обязательств по их внесению, а также о долях его участников, включая порядок возможного изменения этих долей (п. 2 ст. 70 ГК). Кроме того, учредительный договор регулирует и иные взаимоотношения товарищей, в частности по организации ведения общих дел (которое, например, поручается лишь одному или некоторым из товарищей), касающиеся последствий выхода или исключения одного из участников, и др.

Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и сло-

ва «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слов «полное товарищество».

Регистрация фирменного наименования осуществляется одновременно с государственной регистрацией полного товарищества путем внесения данных о фирме в Единый государственный реестр юридических лиц (ст. 51 ГК РФ).

Другим индивидуальным элементом юридического лица является его место нахождения. В соответствии с п. 2 ст. 54 ГК РФ оно определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное.

Следующим этапом создания полного товарищества является его государственная регистрация. По нашему мнению, государственная регистрация – это властный акт федерального органа исполнительной власти государства, подтверждающий законность создания, реорганизации и ликвидации юридического лица путем внесения сведений в Единый государственный реестр юридических лиц.

Государственная регистрация – это завершающий этап образования полного товарищества.

Статья 51 ГК РФ устанавливает, что юридическое лицо, в том числе полное товарищество, подлежит государственной регистрации в порядке, определяемом Законом РФ от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»¹, а также Постановлением Правительства РФ от 17 мая 2002 г. № 319 «Об уполномоченном федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, крестьянских (фермерских) хозяйств, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей»², в соответствии с которым на Министерство по налогам и сборам Российской Федерации возложены функции уполномоченного феде-

рального органа исполнительной власти по государственной регистрации юридических лиц.

Таким образом, реализуется принцип «одного окна» путем объединения двух направлений деятельности исполнительной власти: государственной регистрации юридических лиц и их постановки на учет в налоговых органах. Данный порядок также предусматривает взаимодействие регистрирующего органа с государственными органами, осуществляющими в связи с выполнением своих функциональных обязанностей учет юридических лиц. Причем это взаимодействие будет организовано без привлечения юридических лиц. В этих целях Законом РФ «О государственной регистрации юридических лиц» устанавливается, что

регистрирующий орган в срок не более чем пять рабочих дней с момента государственной регистрации представляет сведения в государственные органы, определенные Правительством Российской Федерации.

Перед налоговыми органами поставлена задача организации осуществления государственной регистрации юридических лиц при создании, реорганизации, ликвидации, а также внесении изменений в учредительные документы либо в сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре юридических лиц.

Таким образом, полное товарищество возникает путем регистрации учредительного договора, подписанного всеми участниками товарищества, уполномоченным государственным органом.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ СЗ РФ. 2001. № 33. Часть I. Ст. 3431.

² СЗ РФ. 2002. № 20. Ст. 1872.