

СОДЕРЖАНИЕ

РЕФЕРАТ	3
ВВЕДЕНИЕ	4
ГЛАВА 1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ	6
1.1 Понятие и сущность общества с ограниченной ответственностью	6
1.2 Правовая регламентация общества с ограниченной ответственностью	12
ГЛАВА 2 ПОРЯДОК СОЗДАНИЯ, РЕОРГАНИЗАЦИИ И ЛИКВИДАЦИИ ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ	19
2.1 Порядок создания и структура органов управления общества с ограниченной ответственностью	19
2.2 Порядок, последствия отчуждения и перехода доли (части доли) участника в уставной фонд общества с ограниченной ответственностью	27
2.3 Специфика выхода участника из общества с ограниченной ответственностью	30
2.4 Реорганизация и ликвидация общества с ограниченной ответственностью	34
ГЛАВА 3 ОСОБЕННОСТИ И ОСНОВНЫЕ ОТЛИЧИЯ СОЗДАНИЯ И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОБЩЕСТВ С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	46
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	58
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ	60

РЕФЕРАТ

Объем работы – 62 страницы, количество использованных источников – 29.

ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО, ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ, ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ОБЩЕСТВО, ПРАВОВОЙ СТАТУС, УСТАВНЫЙ КАПИТАЛ, СОЗДАНИЕ, РЕОРГАНИЗАЦИЯ, ЛИКВИДАЦИЯ.

Объект исследования - общественные отношения, урегулированные нормами гражданского и хозяйственного права, возникающие в процессе образования, функционирования и прекращения деятельности обществ с ограниченной ответственностью.

Предмет исследования - правовые нормы, закрепляющие правовой статус обществ с ограниченной ответственностью.

Цель дипломной работы – рассмотреть правовой статус общества с ограниченной ответственностью.

Методологическая основа исследования. Данное исследование основано на совокупности методов научного познания: диалектическом, комплексном, историко-правовом, сравнительно-правовом, системного анализа, формально-логическом, и др.

Практическая значимость полученных результатов исследования состоит в возможности реализации в нормотворческом процессе предложений по совершенствованию законодательства по исследуемым вопросам.

Работа выполнена самостоятельно, является результатом собственных научных и практических изысканий. Автор работы подтверждает, что все заимствованные из источников методологические и методические положения и концепции сопровождаются ссылками.

ВВЕДЕНИЕ

В современных экономических условиях одной из важнейшей организационно-правовой формой предприятий становятся общества с ограниченной ответственностью. Это объясняется переходом к рыночной экономике, когда на первый план выдвигаются средние мобильные предприятия, поскольку они наиболее приспособлены к рыночным условиям.

В отличие от акционерного общества, являющегося более сложным видом юридических лиц, основанным на концентрации достаточно большого капитала, жестком правовом регулировании, строгих правилах внутренней организации, соблюдении специфических процедур, связанных с обязательной эмиссией акций, учетом акционеров и др., в обществе с ограниченной ответственностью удачно сочетаются личностный и материальный элементы. Правовое регулирование обществ с ограниченной ответственностью как в Республике Беларусь, так и в зарубежных странах отличается от норм акционерного законодательства большей диспозитивностью и предоставляет участникам таких хозяйственных обществ значительно более широкий выбор при определении их организационной структуры, формировании уставного капитала, установлении внутренних правил и процедур и решении других вопросов.

Широкое развитие обществ с ограниченной ответственностью привело к появлению разветвленного законодательства в этой сфере. Это законодательство постоянно развивается и совершенствуется, что вызывается необходимостью его изучения в целях рационального и успешного применения на практике.

Вышесказанным объясняется актуальность выбранной темы исследования.

Объект исследования - общественные отношения, урегулированные нормами гражданского и хозяйственного права, возникающие в процессе образования, функционирования и прекращения деятельности обществ с ограниченной ответственностью.

Предметом исследования в работе являются правовые нормы, закрепляющие правовой статус обществ с ограниченной ответственностью.

Цель работы – рассмотреть правовой статус общества с ограниченной ответственностью.

В соответствии с целью были поставлены следующие задачи:

- рассмотреть понятие и сущность общества с ограниченной ответственностью;
- определить правовую регламентацию общества с ограниченной ответственностью;
- определить порядок создания и структуру органов управления общества с ограниченной ответственностью
- рассмотреть порядок, последствия отчуждения и перехода доли (части доли) участника в уставной фонд общества с ограниченной ответственностью
- выявить специфику выхода участника из общества с ограниченной ответственностью
- изучить порядок реорганизации и ликвидации общества с ограниченной

ответственностью

- выявить особенность и основные отличия создания и деятельности общества с ограниченной ответственностью по законодательству Республики Беларусь и Российской Федерации.

Методологическая основа исследования. Данное исследование основано на совокупности методов научного познания: диалектическом, комплексном, историко-правовом, сравнительно-правовом, системного анализа, формально-логическом, и др.

Структура работы обусловлена целью исследования и вытекающими из неё задачами, а также необходимостью последовательного изложения материала. Настоящая работа состоит из введения, трех глав, заключения, содержащего выводы, списка нормативно-правовых актов и литературы.

ГЛАВА 1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

1.1 Понятие и сущность общества с ограниченной ответственностью

Общество с ограниченной ответственностью (далее - ООО) – разновидность корпораций, широко распространенная в мировой практике. Возникновение ООО относится к концу XIX в.

Важно обратить внимание на тот факт, что ООО – единственное предпринимательское объединение, которое было законодательно установлено в связи с экономическими требованиями, а не возникло самостоятельно в силу объективных экономических причин [1, с.311]. К примеру, в Германии появление такой формы собственности, как ООО, было вызвано неудовлетворенностью предпринимателями наличием лишь двух диаметрально противоположных форм объединений – полного товарищества (олицетворяющего личное начало участника) и акционерного общества (олицетворяющего капиталистическое начало). Существование еще двух переходных форм, механически сочетающих эти два начала (акционерного общества и командитного товарищества), не улучшало положения, поскольку в одном участнике товарищества эти два начала не сочетались, а реализовывались через различный статус различных участников товарищества.

От законодательных органов и профессиональных юристов предприниматели требовали разработать такую форму собственности, при которой статус участника сочетал бы в себе как личный интерес в деятельности предприятия, так и элемент капитализма. Акционерный кризис 70-х годов XIX в. послужил катализатором для создания нового правового института. Помимо акционерного кризиса, существенную роль в ускорении создания института ООО послужило желание Германии преуспеть в разделе колоний, т.к. колониальные предприятия переживали существенный экономический кризис, а участники требовали минимизировать свою ответственность по обязательствам, которые связаны с их деятельностью. Акционерное общество, которое могло бы соответствовать такому требованию, являлось достаточно сложной конструкцией. Именно в этот период зародилась идея упрощенной формы предпринимательского объединения.

Разработка принципов новой формы предпринимательского объединения могла происходить двумя путями:

- изменить конструкцию «полное товарищество» с целью придания ему капиталистической окраски;
- изменить конструкцию «акционерное общество» с целью введения личного начала участников.

Немецкие правоведы пошли вторым путем, и поэтому с точки зрения правовой природы ООО может быть рассмотрено как разновидность акционерного общества.

Идею внесения изменений в конструкцию акционерного общества предприниматели поддержали, в связи с чем 21 марта 1892 г. был принят Закон об обществах с ограниченной ответственностью. С момента вступления в силу

данного закона и было впервые введено в экономическую практику предпринимательское объединение «Общество с ограниченной ответственностью» [2, с. 477].

Далее данный вид объединений позаимствовала Австрия, поскольку правовое регулирование рассматриваемых общественных отношений практически полностью совпадало с Германским. К началу XX в. ООО распространились в США, странах Западной Европы и России [3].

В российском Гражданском кодексе 1922 г. ООО рассматривались как товарищества, участники которого по своим обязательствам отвечают «личным имуществом в одинаковом для всех товарищей кратном отношении к сумме вклада каждого товарища» (ст.ст. 318—321) [4]. В новейшем законодательстве такая конструкция была возрождена п. 4 ст. 19 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 г. [5, с. 99].

Первое упоминание ООО в традиционном виде содержалось в Положении об акционерных обществах и обществах с ограниченной ответственностью, которое было утверждено постановлением Совета Министров СССР от 19.06.1990 г. № 590 [6]. 1 января 1993 г. был принят Закон Республики Беларусь «Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью», которые прервал действие вышеназванного подзаконного союзного акта [7]. Данный закон стал отправной точкой регулирования деятельности хозяйственных обществ в целом и ООО в частности. Правовое положение ООО с принятием данного закона существенно не изменилось, изменение касались порядка образования ООО, применяемой терминологии и отдельных сторон деятельности [8, с.85], [4].

В соответствии со ст.ст. 86, 87 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) ООО признается учрежденное одним или более лицами общество, уставный фонд которого разделен на доли определенных уставом размеров. Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Из данного определения следует вывод о том, что главные отличия ООО от иных форм собственности заключаются в:

- 1) наличию в составе участников одного или более лиц;
- 2) наличию уставного фонда;
- 3) делению уставного фонда на доли определенных уставом размеров;
- 4) отсутствию ответственности участников по обязательствам общества.

Однако важнейшим определяющим признаком следует признать признаки деления уставного фонда на доли и отсутствия ответственности участников, при этом именно признак отсутствия ответственности участников дает обществу название «общество с ограниченной ответственностью», чем обращает на себя внимание в большей степени.

При этом важно отметить, что любой из перечисленных признаков по отдельности не выделяет организационную форму ООО от разнообразия видов юридических лиц. Иначе говоря, чтоб идентифицировать организацию как

ООО, необходимо наличие всех признаков в совокупности.

Согласно п. 3 ст. 63 ГК, ООО является одной из форм, в которых могут создаваться хозяйственные общества, в связи с чем они относятся к категории хозяйственных обществ [9].

В настоящее время национальное законодательство практически не содержит норм, определяющих круг таких лиц, для которых устанавливаются права и обязанности юридических лиц, с использованием классификационной категории «хозяйственное общество». Надо полагать, что общество с ограниченной ответственностью как хозяйственное общество характеризуется тем, что имущество, переданное учредителями (участниками) обществу в качестве вклада, а также произведенное, приобретенное обществом, принадлежит обществу на праве собственности (п. 1 ст. 63 ГК) [9].

В соответствии с п. 2 ст. 46, п. 1 ст. 63 ГК как хозяйственное общество, ООО является коммерческой организацией, основной целью деятельности которой является извлечение прибыли и (или) распределение ее между участниками [9]. В случаях, если прибыль не извлекалась, либо извлекалась, но не распределялась, ООО не теряет статус коммерческой организации, который приобретает с момента создания ООО и сохраняется до момента прекращения деятельности. Наличие статуса коммерческой организации не ограничивает ООО в праве осуществлять некоммерческую либо благотворительную деятельность.

Правовые последствия статуса коммерческой организации закреплены на законодательном уровне. К примеру, ст. 396 ГК устанавливает обязательства коммерческой организации выполнять условия заключенного от ее имени договора в отношении второй стороны (торговля, перевозки, энергосбережение, гостиничное обслуживание, услуги связи, обязательное страхование и т.п.).

ООО, как и любое юридическое лицо, характеризуется наличием определенных признаков, которые выражают его сущность. Доктрина гражданского права, за некоторыми исключениями, унифицировала эти признаки как идентификаторы юридического лица.

Одним из таких признаков ООО как юридического лица является организационно единство. В юридической литературе под организационным единством понимаются внутренние элементы, которые структурируют юридическое лицо (отделы, службы и т.п.), объединенные управленческими органами (коллегиальными либо единоличными). Закрепление организационного единства происходит в учредительных документах (в частности, для ООО – в уставе). Зачастую организационная структура ООО дополнительно закрепляется приказах (специальных нормативных правовых актах функционально-отраслевого характера).

Признаком имущественной обособленности ООО как юридического лица является наличие самостоятельного баланса, т.к. ООО развивается за счет собственных средств, т.е. не имеет внешнего финансирования. Самостоятельность баланса заключается в том, что он отражает денежную стоимость всего имущества общества с ограниченной ответственностью в динамике. В отличие от балансов, которые могут иметь некоторые

обособленные подразделения (например, филиалы, представительства), самостоятельный (завершенный, всеобъемлющий, свободный) баланс ООО отражает все поступления, активы, пассивы общества, а также затраты, многие из которых могут не учитываться в соответствующих балансах обособленных подразделений.

Категория «имущественная обособленность» юридического лица в юридической литературе является общепризнанной, и заключается в том, что деятельности юридического лица осуществляется на основании имущества, которое обособлено от имущества граждан и иных юридических лиц.

Однако встречаются в литературе и различные трактовки понятия «имущественная обособленность». Например, И.В. Елисеев считает, что обособленное имущество необходимо для создания материальной базы для деятельности юридического лица. Очевидно, что любую практическую деятельность невозможно осуществлять без определенных инструментов (без помещения, мебели, предметов техники, и, очевидно, денежных средств). Под имущественной обособленностью юридического лица указанный правовед подразумевает объединение всех этих инструментов, принадлежащих конкретной организации, и отграничение его от имущества, находящегося в собственности иных лиц [10, с.108]. Однако при точном следовании смыслу слова «признак» следует признать, что указанный автор под имущественной обособленностью понимает скорее условие осуществления деятельности, чем признак юридического лица. На наш взгляд, точнее суть категории «имущественная обособленность», выразил В.Ф. Чигир. По его мнению, «имущество юридического лица обособлено от имущества его учредителей (участников) и от имущества всех других физических, юридических лиц, государства и административно-территориальных единиц. Обособленность имущества юридического лица во многих случаях простирается до признания его собственником находящегося в его ведении имущества.» [11, с.196].

Об иной наполняемости понятия «имущественная обособленность» можно судить по толкованию О.А.Красавчикова, который заменяет привычный для доктрины термин термином «экономическое единство и обособленность имущества». Под экономическим единством юридического лица автор понимает отражаемую в самостоятельном балансе (смете) принадлежность (присвоенность) данной организации комплекса имущества (совокупности средств производства и иных материальных благ), выступающего в качестве материальной базы деятельности этого социального образования. Так, отдельные структурные подразделения юридического лица (например, отделы, цехи, кафедры и др.) организационно в известной степени обособляются. Однако они сами по себе ни в каких экономических отношениях и связях не состоят и состоять не могут. Ни между ними, ни между ними и руководящим органом, ни тем более между ними и иными организациями никаких экономических отношений нет. Структурным подразделениям имущество вверяется лишь в техническое управление, которое не тождественно управлению, осуществляемому данным имуществом юридическим лицом в целом. Структурные подразделения в рассматриваемом аспекте экономически

как бы «растворяются» в рамках организации, являющейся юридическим лицом [12, с.132].

Как любое юридическое лицо Республики Беларусь, ООО обладает специальной гражданской правоспособностью. Это означает, что оно может иметь соответствующие предусмотренным учредительными документами целям деятельности гражданские права и исполнять обязанности, связанные с этой деятельностью. Гражданская правоспособность не в равной мере признается за различными ООО. Это объясняется специальным характером правоспособности юридических лиц в целом и ООО в частности, поскольку они могут иметь различные предмет и цели деятельности.

Возникает правоспособность в момент создания ООО (моментом создания ООО является момент его государственной регистрации, т.е. вступления в силу п 2 ст. 47 ГК) и прекращается после внесения записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей о ликвидации ООО.

В связи с тем, что определение предмета и целей деятельности ООО находится в компетенции общего собрания участников ООО, объем правоспособности определяется уставом общества и соответствующим законодательством. В процессе осуществления деятельности предмет и ее цели могут изменяться учредителями путем внесения соответствующих изменений в устав, что прямо влияет на объем правоспособности.

Как и любому юридическому лицу, одной лишь правоспособности ООО недостаточно, требуется гражданская дееспособность. Под гражданской дееспособностью понимается способность лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, а так же создавать и исполнять гражданские обязанности. Ввиду того, что ООО – юридическое лицо, не имеющее права приобретать гражданские права и обязанности через своих участников, реализация гражданской дееспособности происходит через созданные и действующие в соответствии с законодательством и уставом органы общества.

Следует заметить, что в ООО таким органом является исполнительный орган общества, который согласно ч. 2 п. 1 ст. 90 ГК [9] может быть коллегиальным и (или) единоличным. Исполнительный орган, действуя в пределах своей компетенции, реализует дееспособность общества, т. е. приобретает для него права и обязанности. Действия органа общества, совершенные им за пределами его компетенции, не порождают для общества права и обязанности.

Общество от своего имени может приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права (п. 1 ст. 44 ГК). ООО вправе:

- 1) иметь в собственности обособленное имущество (п.1 ст.44 ГК);
- 2) быть истцом в суде (п. 1 ст. 44 ГК) [9];
- 3) создавать филиалы и представительства (ст. 6) [13];
- 4) по договору с другими коммерческими организациями создавать объединения в форме ассоциаций и союзов, и в иных предусмотренных законодательными актами формах (п. 4 ст. 46 ГК);

5) создавать унитарные предприятия (ст. 9) [13]; 6) выступать учредителем (участником) других хозяйственных товариществ и общества, за исключением случаев, предусмотренных законодательством (п. 5 ст. 63 ГК) [9].

Общество по своему усмотрению осуществляет принадлежащие ему гражданские права (п. 1 ст. 8 ГК). По общему правилу отказ общества от осуществления принадлежащих ему прав не влечет прекращения этих прав.

Общество как юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами. Решение об ограничении прав может быть обжаловано обществом в суде (п. 2 ст. 45 ГК).

Законодательство об обществах не содержит «выделенных» обязанностей ООО. Можно говорить лишь о следующей, заслуживающей внимания, обязанности общества. Оно обязано:

1) производить выплаты причитающейся участникам части прибыли общества (ст. 96) [13];

2) если в соответствии с уставом ООО отчуждение доли (части доли) участника в уставном фонде общества третьим лицам невозможно, а другие участники этого общества от покупки отказываются, общество обязано выплатить участнику ее действительную стоимость либо с согласия участника выдать ему вклад, соответствующий доле в уставный фонд.

Еще одним немаловажным признаком ООО как юридического лица является самостоятельная гражданско-правовая ответственность. По своим обязательствам ООО несет ответственность всем имуществом, принадлежащим ему на праве собственности.

В соответствии со ст. 92 ГК, ООО не несет ответственности по обязательствам своих участников. Участники общества с ограниченной ответственностью, внесшие вклады не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников общества (ст. 95) [13]. Следует акцентировать внимание, что отсутствует конкретика в направленности обязательств. Отсюда можно сделать вывод, что ООО не несет ответственности по обязательствам участников как в отношении третьих лиц, так и в отношении друг друга, а также в отношении себя (общества), например, по обязательству внести вклад в уставный фонд общества.

Обращение взыскания на долю участника в обществе с ограниченной ответственностью по его собственным обязательствам не допускается. При недостаточности имущества участника для покрытия его долгов кредиторы вправе требовать обращения взыскания на долю (часть доли этого участника) в уставном фонде ООО на основании решения суда при недостаточности другого имущества для покрытия его долгов (ст. 104) [13].

Ответственность ООО ограничена объемом (стоимостью) имущества общества, принадлежащего ему на праве собственности. Следует подчеркнуть, что ООО как юридическое лицо несет ответственность самостоятельно. Следовательно, кредиторы общества с ограниченной ответственностью могут обращаться с требованиями, вытекающими из деятельности общества (неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств), только к данному

обществу.

1.2 Правовая регламентация общества с ограниченной ответственностью

В настоящее время основными источниками законодательства об обществах с ограниченной ответственностью являются:

- Гражданский Кодекс Республики Беларусь от 07.12. 1998 г. № 2183;
- закон Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» от 09 декабря 1992 г. № 2020ХП;
- Декрет Президента Республики Беларусь «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» от 16 января 2009 г. № 1 (в ред. от 23 ноября 2017 г. № 7) [14].

Гражданский кодекс Республики Беларусь (ГК) [9] содержит исходные самые общие нормы, определяющие понятие и основы правового положения хозяйственных обществ, к которым относится и общество с ограниченной ответственностью, правила об участниках общества, основные требования к учредительным документам, формированию уставного фонда, основы управления в обществе с ограниченной ответственностью, особенности реорганизации и ликвидации таких обществ, правила о переходе доли в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью к другому лицу и о выходе из общества его участника.

Закон Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» [13] является актом специального законодательства и в той части, в которой не противоречит ГК, развивает и конкретизирует нормы ГК, регулирующие правовое положение юридических лиц применительно к обществам с ограниченной ответственностью, а также нормы, устанавливающие основы статуса и организации деятельности общества с ограниченной ответственностью.

Декрет Президента Республики Беларусь от 16.01. 2009 г. № 1, в ред. Декрета Президента Республики Беларусь от 21.02. 2014 г. «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» [14] установил реальный порядок формирования уставного фонда, порядок государственной регистрации, а также дополнительные основания и порядок ликвидации общества, уточнил и дополнил нормы ГК, закона «О хозяйственных обществах». Деятельность обществ с ограниченной ответственностью регулируется также иными нормативными правовыми актами.

Законодательство о юридических лицах является важным, но не единственным регулятором их деятельности. Юридическое лицо нуждается в более детальной регламентации своей деятельности, в закреплении посредством формально-юридических форм своих атрибутов. Такими формами являются учредительные документы юридического лица. В соответствии с п.1 ст. 48 ГК юридическое лицо действует на основании устава либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками). Законодательными актами может устанавливаться иной порядок утверждения уставов юридических лиц.

Юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем. Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками).

По своему содержанию и назначению устав и учредительный договор отличаются тем, что учредительный договор в отличие от устава несет в себе большие регулятивные функции, его положения в большей степени адресованы учредителям (участникам) юридического лица, поскольку регулируют отношения внутреннего характера. Учредительный договор основывается на соглашении сторон и позиционируется как гражданско-правовой договор. Вид учредительного документа и содержание устава, учредительного договора зависят от организационно-правовой формы юридического лица и определяются на основе требований ГК, иных нормативных правовых актов, регулирующих порядок создания и деятельности юридических лиц. Согласно п. 2 ст. 48 ГК в учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, цели деятельности, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законодательством о юридических лицах соответствующего вида. В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законодательством случаях – и иных коммерческих организаций должен быть определен предмет деятельности юридического лица. Учредительными документами иных коммерческих организаций может быть предусмотрен предмет их деятельности и в случаях, когда по законодательству это не является обязательным. В учредительном договоре учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава. В учредительный договор по согласию учредителей могут быть включены и другие условия. Созданию юридического лица может предшествовать заключение его учредителями учредительного договора. Так, в соответствии с п. 1 ст. 98 ГК учредители акционерного общества заключают между собой договор, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества. В ст. 48 ГК определены общие условия учредительного договора, а именно: закрепление обязанностей учредителей по созданию юридического лица, порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи имущества его учредителями и участия в деятельности юридического лица, порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава. В договоре о создании акционерного общества определяется размер уставного фонда общества, категории выпускаемых им акций и порядок их размещения, а также иные условия, предусмотренные законодательством об акционерных обществах (п.1 ст. 98 ГК).

В связи с вступлением в силу Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Республики Беларусь» от 28 декабря 2009 года № 97-3 и Закона Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» от 15 июля 2010 года № 168-3 учредительный договор общества с ограниченной ответственностью теперь не является учредительным документом общества.

Более того, указанные нормативные правовые акты теперь не содержат понятия учредительного договора хозяйственного общества.

Учредительный договор общества с ограниченной ответственностью являлся гражданско-правым договором, в соответствии с которым стороны обязались создать общество с ограниченной ответственностью, определяли состав учредителей, их обязательства и порядок совместной деятельности по созданию общества с ограниченной ответственностью, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности.

В соответствии с ранее действующей редакцией Закона Республики Беларусь № 2020-XII от 09.12.1992г. «О хозяйственных обществах» учредительный договор должен был содержать:

- наименование общества с ограниченной ответственностью;
- место нахождения общества с ограниченной ответственностью;
- цели деятельности общества с ограниченной ответственностью;
- размер уставного фонда;
- размер уставного фонда;
- перечень участников общества с ограниченной ответственностью и сведения о размере долей в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью каждого из его участников;
- размер, состав, сроки и порядок внесения участниками общества с ограниченной ответственностью вкладов в уставный фонд этого общества;
- ответственность участников общества с ограниченной ответственностью за нарушение обязанностей по внесению вкладов в уставный фонд этого общества;
- состав и компетенцию органов управления этого общества;
- порядок принятия органами управления общества решений, включая перечень вопросов, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;
- указание на орган общества с ограниченной ответственностью, к компетенции которого отнесены вопросы создания и ликвидации представительств и филиалов этого общества;
- порядок выхода участника общества с ограниченной ответственностью из этого общества, а также его исключения;
- порядок перехода доли (части доли) в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью к другому лицу.

В предусмотренных законодательством случаях в учредительном договоре также указывалось:

- предмет деятельности общества с ограниченной ответственностью;

- условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков;
- условия и порядок управления деятельностью общества с ограниченной ответственностью;
- иные сведения.

По ранее действующему законодательству учредительный договор являлся наравне с уставом учредительным документом ООО.

Правовой статус учредительного договора был таков, что в определенных случаях его расторжение приводило к ликвидации ООО.

В соответствии с постановлением Пленума Высшего хозяйственного суда Республики Беларусь от 19 мая 2005 года № 19 «Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением условий учредительства юридических лиц и законодательства о хозяйственных обществах» [15] поскольку учредительный договор является одним из видов гражданско-правового договора, в силу пункта 2 статьи 420 ГК такой договор может быть расторгнут хозяйственным (в настоящее время – экономическим) судом по иску одного из участников (нескольких участников), предъявленному к остальным участникам. Участник общества вправе самостоятельно выбрать способ защиты своих прав: либо посредством предъявления иска в суд о расторжении учредительного договора, либо реализуя принадлежащее ему право выхода из состава участников (статья 93 ГК).

Расторжение учредительного договора судом возможно только по основаниям, предусмотренным пунктом 2 статьи 420 Гражданского Кодекса Республики Беларусь.

При этом расторжение учредительного договора влекло ликвидацию общества только в том случае, если данный договор был заключен между двумя участниками.

Однако если в обществе более двух участников, выход одного из участников или расторжение учредительного договора одним из участников не приводило к ликвидации общества. При намерении оставшихся участников иметь соответствующие права и исполнять обязанности через созданное ими общество, возникал новый учредительный договор.

При этом в случае единогласного расторжения учредительного договора всеми участниками общества с ограниченной ответственностью их количественный состав не имел значения. В данном случае общество подлежало ликвидации.

Вступившие в силу нормативные правовые акты, в частности Закон Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Республики Беларусь» от 28 декабря 2009 года № 97-3 [16] и Закон Республики Беларусь «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» от 15 июля 2010 года № 168-3 [17] исключили понятие «учредительный договор» для хозяйственных обществ.

При этом Закон Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» в статье 11 предусматривает возможность создания (учреждения) хозяйственного

общества путем заключения договора о создании хозяйственного общества или в иной форме, определенной учредителями.

Статья 67 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» прямо предусматривает, что для учреждения акционерного общества заключение договора в письменной форме о создании данного общества между учредителями является обязательным условием.

Таким образом, договор о создании хозяйственных обществ имеет место быть, однако данный договор не будет являться учредительным договором и не будет иметь статус учредительного документа хозяйственного общества.

В том числе это подтверждается нормами статьи 67 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах», согласно которым договор о создании акционерного общества не является учредительным документом и его действие прекращается с момента исполнения всеми учредителями обязательств по данному договору.

Таким образом, для создания ООО нет необходимости в заключении договора о создании общества, как и нет нужды теперь заключать учредительный договор.

Учитывая данные положения, многие ООО, зарегистрированные по правилам Декрета Президента Республики Беларусь № 11 от 16 марта 1999 года «Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования» и действующей в тот период редакции Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах», имеющие нотариально заверенные учредительные договоры, попросту забывают о них. А делать этого не стоит.

Дело в том, что, не расторгнув учредительный договор, он продолжает действовать и при осуществлении определенных мероприятий, связанных с внесением изменений в устав, отчуждением долей и т.п., хозяйственным обществам необходимо иметь это в виду.

Если хозяйственное общество имеет в наличии нотариально заверенный учредительный договор, то:

- При любом внесении изменений и (или) дополнений в устав хозяйственного общества, необходимо также вносить изменения и (или) дополнения в учредительный договор.

- В случае, если изменения и (или) дополнения в устав хозяйственного общества нотариально не заверяются, то изменения и (или) дополнения в учредительный договор должны заверяться.

- Любое отчуждение доли (части доли) в уставном фонде влечет обязательное нотариальное заверение сделки купли-продажи доли (части доли).

То, что в настоящее время учредительный договор не является учредительным документом хозяйственного общества и в наличии данного документа вообще нет никакой необходимости, не имеет значения, поскольку учредительный договор является гражданско-правовым договором и пока стороны данного договора не расторгнут или не прекратят каким-либо иным способом действие учредительного договора, он будет действовать. А раз учредительный договор действует и в свое время создание хозяйственного

общества было основано на данной сделке, то при внесении любых изменений в устав ООО, необходимо вносить изменения и в учредительный договор.

При этом согласно статье 422 ГК соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из законодательства, договора не вытекает иное. Из законодательства о хозяйственных обществах иное не вытекает, поэтому абсолютно очевидно, что имея нотариально заверенный учредительный договор все изменения и (или) дополнения к нему также необходимо нотариально заверять.

Тот факт, что действующее законодательство не содержит вообще понятия «учредительный договор» для хозяйственных обществ, вовсе не означает, что заключенные ранее учредительные договоры автоматически прекратили свое существование.

Деятельность юридического лица может привести к необходимости внесения изменений в учредительные документы. В п. 3 ст. 48 ГК говорится о том, что изменения учредительных документов приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законодательными актами, - с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. При этом юридические лица и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений. Изменения учредительных документов республиканских государственно-общественных объединений приобретают силу для третьих лиц с момента вступления в силу правовых актов, утверждающих такие изменения.

Государственной регистрации подлежит юридическое лицо (ст. 47 ГК), поэтому под регистрацией изменений учредительных документов (п. 3 ст. 48 ГК) понимается перерегистрация самого юридического лица, которое с этого момента будет действовать в гражданском обороте на основе учредительных документов с учетом произведенных изменений. В ГК не перечислены условия учредительных документов, изменения которых подлежат обязательной регистрации. Во всяком случае, такие изменения должны влечь за собой уточнение правового статуса юридического лица. В законе о регистрации юридических лиц должны быть указаны случаи, когда о таких изменениях достаточно только уведомить регистрирующий орган. Представляется однако, что как в доктрине, так и в законодательстве государственную регистрацию юридического лица как субъекта права следует отличать от государственной регистрации изменений его учредительных документов. Трудно, например, говорить об изменении правового статуса общества с ограниченной ответственностью лишь на том основании, что изменился состав его участников. В таком случае можно говорить лишь о необходимости осуществления регистрации изменений учредительных документов юридического лица, но не о перерегистрации самого юридического лица. В Республике Беларусь подобные вопросы решаются законодательством о регистрации юридических лиц.

Подводя итог, попытаемся определить положительные и отрицательные

моменты ООО. К достоинствам ООО можно отнести:

1. Определенно, важнейшим достоинством является ограниченная ответственность участников общества. В этом смысле ООО достаточно близко к акционерным обществом, в котором так же ограничена ответственность акционеров. Однако существенно выгоднее товариществ либо производственных кооперативов, в которых участники по обязательствам организаций несут субсидиарную ответственность.

2. С точки зрения субъектного состава участников ООО можно назвать наиболее демократичным видом коммерческой организации. В любом сочетании участниками ООО могут быть юридические и дееспособные физические лица. Чтобы являться участником общества, не требуется статус индивидуального предпринимателя (в отличие от полного товарищества), не требуется обязательное трудовое участие (в отличие от производственного кооператива). Участие в ООО не запрещает его участникам учреждать унитарные предприятия (в том числе однородные по характеру деятельности), быть участником товариществ и хозяйственных обществ. Отсутствие такого запрета ограничивает риск потери капитала, т.е. в случае неудачи в ООО участник может прибыль либо ее часть компенсировать прибылью от иной коммерческой организации, участником которой он является.

3. Преимуществом в сравнении с унитарным предприятием является тот факт, что, как и иные коммерческие организации, ООО является собственником принадлежащего ему имущества и имеет право самостоятельно, по своему усмотрению и без ограничений со стороны участников им распоряжаться.

Среди отрицательных моментов в создании и деятельности ООО можно выделить следующие.

1. ООО уступает акционерному обществу в стабильности деятельности, поскольку любой участник может покинуть ООО без согласия остальных (согласно ст. 103 ГК). Очевидно, что стабильность общества прямо пропорциональна количеству участников.

2. В сравнении с унитарным предприятием ООО имеет более сложную систему органов управления. В унитарном предприятии (как и в товариществе) органы управления в принципе не создаются.

Тем не менее, общество с ограниченной ответственностью способствует развитию кооперации и предпринимательской активности, а также притоку капитала в экономику, поскольку лица, которые никогда бы индивидуально не использовали свои капиталы в сфере хозяйственной деятельности и не подвергали себя риску полной имущественной ответственности, часто охотно вкладывают средства в ООО.

Таким образом, ООО является, пожалуй, самой подходящей организационно-правовой формой для малых предприятий, уступающей место в настоящее время, возможно, только обществу с дополнительной ответственностью.

Глава 2 Порядок создания, реорганизации и ликвидации общества с ограниченной ответственностью

2.1 Порядок создания и структура органов управления общества с ограниченной ответственностью

Первым действием при создании ООО является принятие решения о его создании и оформление этого решения протоколом собрания учредителей. В этом протоколе необходимо:

- уточнить порядок создания ООО;
- перечислить права и обязанности учредителей;
- распределить обязанности учредителей по подготовке к регистрации ООО;
- определить размер и порядок формирования уставного фонда.

До государственной регистрации ООО участники должны согласовать фирменное наименование будущей компании в регистрирующем органе.

Предложенное наименование не согласуют, если:

- оно аналогично наименованиям уже существующих юридических лиц, или очень похоже на существующие наименования, что может привести к полному отождествлению юр. лиц;
- наименование содержит официальные названия государств, совпадает с названием госорганов, псевдонимы известных лиц, противоречит принципам гуманности и морали;
- содержит слова в превосходной степени сравнения, а также наименования, которые позиционируют данное юрлицо как лидера определенной отрасли (сферы деятельности). Например, «лучший», «первый», «единственный» и так далее, в любом роде, падеже, числе.

В отличие от унитарного предприятия, ООО может располагаться только в нежилых помещениях. В регистрирующий орган документы о местонахождении общества не предоставляются. Но эти сведения должны быть указаны в уставе общества и заявлении о государственной регистрации. Целесообразно получить от арендодателя гарантийное письмо о предоставлении помещения.

Устав – основной учредительный документ компании. Помимо основных сведений в нем желательно перечислить полномочия основных органов управления, их структуру и порядок формирования, а также порядок принятия решений в обществе, ответственность участников, порядок предоставления участникам информации об ООО и др.

На учредительном собрании общества учредители:

- утверждают оценку стоимости неденежных вкладов в уставный фонд общества;
- утверждают устав ООО;
- образуют органы ООО и избирают их членов;
- решают иные вопросы.

Учредительное собрание общества проводится очно и оформляется протоколом.

Размер государственной пошлины за регистрацию первого ООО – одна базовая величина. Реквизиты для уплаты пошлины указываются на сайтах регистрирующих органов.

Государственная регистрация ООО проводится в регистрирующем органе по месту нахождения будущего общества. Для этого нужны следующие документы:

1) заявление о гос. регистрации общества в установленной форме.

Заявление подписывается учредителями общества. Если количество учредителей более трех, они вправе уполномочить одного из них подписать заявление, о чем должно быть указано в решении о создании общества.

Заявление также может быть подписано другим физическим лицом, уполномоченным по доверенности действовать от имени учредителей этого общества.

2) устав в двух экземплярах без нотариального засвидетельствования, а также электронная копия устава (в формате .doc или .rtf).

3) оригинал либо копия платежного документа, подтверждающего уплату госпошлины.

В случаях, когда учредителем является гражданин – нерезидент Республики Беларусь, помимо указанных выше документов необходимо представить легализованную выписку из торгового реестра страны учреждения или иное эквивалентное доказательство юридического статуса организации (оригинал либо нотариально заверенная копия). Этот документ предоставляется с переводом на белорусский или русский язык и нотариально заверенной подписью переводчика. Выписка должна быть датирована не позднее одного года до дня подачи заявления о государственной регистрации.

Иностранные физические лица дополнительно представляют копию документа, удостоверяющего личность, с переводом на белорусский либо русский язык и нотариально удостоверенной подписью переводчика.

Государственная регистрация ООО производится в день подачи документов. Свидетельство о регистрации выдается на следующий день. Извещение о постановке на учет в остальных органах (налоговая, ФСЗН, Белгосстрах, Белстат) можно получить через 5 рабочих дней.

После регистрации ООО необходимо совершить следующие действия.

1. Изготовить печать

Печать можно заказать у любой частной организации, занимающейся изготовлением печатей. Как правило, забрать её можно уже в день обращения.

2. Оформить отношения с директором и бухгалтером ООО

Исполнительный орган в ООО может быть как единоличным (директор), так и коллегиальным (дирекция). Также функцию управления компанией можно передать по договору управляющему – индивидуальному предпринимателю или управляющей организации. Для ведения бухгалтерского учета в ООО можно нанять физическое лицо по трудовому договору или обратиться к услугам бухгалтерской компании.

3. Открыть счет в банке

Как правило, открытие текущих счетов производится после приема на работу лиц, которые будут подписывать расчетные документы (руководителя и главного бухгалтера). Для открытия текущего расчетного банковского счета необходимы следующие документы: заявление на открытие текущего (расчетного) счета; копия (без нотариального засвидетельствования) устава, имеющего штамп, свидетельствующий о проведении государственной регистрации; карточка с образцами подписей должностных лиц общества, подтверждающая право подписи документов для проведения расчетов. Заявление на открытие счета, договор текущего расчетного банковского счета, карточка с образцами подписей уполномоченного лица и оттиска печати оформляются в обслуживающем банке. Подлинность подписей и оттисков печати общества на карточке с их образцами подтверждают уполномоченные сотрудники банков. Счет открывается не позднее следующего банковского дня.

С этого момента ООО может осуществлять деятельность.

Управление в обществе осуществляется его высшим органом - общим собранием участников, а текущее руководство деятельностью общества - его исполнительным органом, коллегиальным (дирекция, правление) или единоличным (директор, генеральный директор). По решению учредителей (участников) в обществе с ограниченной ответственностью в соответствии с его учредительными документами может быть создан совет директоров (наблюдательный совет). Порядок образования и деятельности органов управления общества определяются Законом «О хозяйственных обществах», иными законодательными актами и учредительными документами общества.

К компетенции общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью относятся:

- определение основных направлений деятельности общества;
- решение об участии в объединениях юридических лиц, объединениях юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, создаваемых в формах, предусмотренных законодательными актами;
- решение о создании ликвидации представительств филиалов общества;
- решение о создании других юридических лиц, а также об участии в них;
- решение о создании, реорганизации и ликвидации обществом унитарных предприятий;
- определение условий оплаты труда членов исполнительных органов общества или размера оплаты услуг управляющей организации (управляющего);
- утверждение денежной оценки неденежных вкладов в уставный фонд общества на основании заключения экспертизы достоверности их оценки.

К исключительной компетенции общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью относятся:

- изменение учредительных документов общества;
- изменение размера уставного фонда общества;
- избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества и досрочное прекращение их полномочий;

- утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибылей и убытков общества и распределение прибыли и убытков общества при наличии и с учетом заключения ревизионной комиссии (ревизора) и в соответствии с положениями ст.ст. 61 и 110 Закона «О хозяйственных обществах» - аудиторской организацией или аудитора – индивидуального предпринимателя;

- решение о реорганизации общества и об утверждении передаточного акта или разделительного баланса;

- решение о ликвидации общества, создание ликвидационной комиссии, назначение ее председателя или ликвидатора и утверждение промежуточного ликвидационного и ликвидационного балансов, за исключением случаев, когда решение о ликвидации общества принято регистрирующим органом или судом в соответствии с законодательными актами;

- определение размера вознаграждений и компенсации расходов членам совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии (ревизору) общества за исполнение ими своих обязанностей;

- решение о предоставлении безвозмездной (спонсорской) помощи в соответствии с законодательными актами;

- предоставление иным органам управления общества права принятия решений по отдельным вопросам, не отнесенным к исключительной компетенции общего собрания участников общества;

- определение порядка ведения общего собрания участников общества в части, не урегулированной Законом «О хозяйственных обществах», иным законодательством, учредительными документами и локальными нормативными актами общества;

- образование исполнительных органов общества о досрочное прекращение их полномочий;

- установление размера, формы, порядка и срока внесения участниками общества дополнительных вкладов в уставный фонд и определение размеров долей каждого участника в уставном фонде;

- решение о приобретении обществом доли (части доли) его участника в уставном фонде;

- решение о принятии новых участников в общество;

- принятие и утверждение решения о выпуске эмиссионных ценных бумаг.

В ООО, как и любом другом хозяйственном обществе, есть органы управления и контрольные органы (ч. 1 ст. 33 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах»).

Высшим органом управления ООО является общее собрание участников хозяйственного общества. Кроме того, к органам управления относятся: исполнительный орган и совет директоров (наблюдательный совет).

Контрольным органом ООО является ревизионная комиссия или ревизор общества.

Если исполнительный орган, общее собрание участников и ревизионная комиссия или ревизор в ООО присутствуют всегда, то совет директоров

(наблюдательный совет) создается лишь в случаях, когда участники это предусмотрят в учредительных документах (ч. 1 ст. 51 Закона).

Закон о хозяйственных обществах и другое законодательство устанавливают ряд требований, которым должны соответствовать члены соответствующих органов.

Так, Закон устанавливает, что членами совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества могут быть только физические лица. Член совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества может не быть участником этого общества. В состав совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества могут входить члены его коллегиального исполнительного органа, количество которых, не должно составлять более одной четверти от общего количества членов этого совета (ч. 2, 3 ст. 54 Закона). Кроме того, в состав совета директоров (наблюдательного совета) не может входить лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа общества, либо лицо, возглавляющее коллегиальный исполнительный орган общества.

Если касаться членов ревизионной комиссии, то в соответствии с ч. 3 ст. 59 Закона, членом ревизионной комиссии (ревизором) общества не может быть избран участник этого общества и (или) иное физическое лицо, которые являются членом соответственно совета директоров (наблюдательного совета) или коллегиального исполнительного органа либо единоличным исполнительным органом этого общества. Лица, деятельность которых проверяется, не вправе участвовать в проведении ревизий или проверок по соответствующим вопросам.

Ограничения для единоличного исполнительного органа хозяйственного общества, и членов коллегиального исполнительного органа установлены в ч. 6 ст. 54 Закона, которая содержит правило, что совмещение указанными лицами функции в органах управления других организаций допускается в порядке, установленном учредительными документами либо с согласия общего собрания участников хозяйственного общества, если иное не предусмотрено законодательными актами. Кроме того, при назначении исполнительного органа общества стоит учитывать также ограничения трудового законодательства.

Определим, какие отношения между членами органов управления (контроля) и ООО: гражданско-правовые или трудовые?

В некоторых случаях, юристы отношения между членами органов управления и контроля и самим юридическим лицом относят к трудовым. Данный вывод, как правило, делают из толкования ч. 2 ст. 4 ТК, которая устанавливает, что трудовые и связанные с ними отношения, основанные на членстве (участии) в организациях любых организационно-правовых форм, регулируются ТК и иным законодательством о труде. В то же время, думается, что ч. 2 ст. 4 ТК должна распространяться только на трудовые и связанные с ними отношения, членов производственного кооператива. Данный вывод вытекает из положений ст. 107 ГК, которая говорит, что члены производственного кооператива обязаны принимать личное трудовое участие в его деятельности. Участие в юридических лицах иных

организационно-правовых форм не влечет за собой необходимости осуществлять трудовую деятельность. Соответственно участник ООО может работать в данном обществе, но не основании факта участия в обществе, а на основании приема на работу в общем порядке.

Представляется, что вывод о том, что члены органов общества (за исключением исполнительного) являются его работниками, противоречит также принципам гражданского и трудового права. При таком подходе, можно было бы констатировать, что наниматель в лице руководителя получает полный контроль над всеми органами, члены которых были бы работниками юридического лица и носили бы подчиненный характер. Таким образом, в отношении органов общества, за исключением исполнительного органа, нельзя говорить о подчинении внутреннему трудовому распорядку хозяйственного общества или об исполнении каких-либо указаний его должностных лиц, значит, нет оснований полагать, что между хозяйственным обществом и членами наблюдательного совета или ревизионной комиссии возникают трудовые отношения.

Нужно обратить внимание еще на одно обстоятельство. Выполнение работником трудовой функции всегда подразумевает оплату его труда не ниже установленного законодательством минимума. Для органов юридического лица, не состоящих из его работников, минимума оплаты их деятельности, как и вообще обязательной возмездности такой деятельности, законодательством не предусмотрено.

Законодательство о труде делает различие между органами юридического лица и регулирует лишь труд руководителя и членов коллегиального исполнительного органа (глава 18 Трудового кодекса Республики Беларусь) (далее – ТК). В то же время в соответствии со ст. 6 ТК, не подпадают под действие указанного кодекса отношения по поводу осуществления обязанностей членов наблюдательных и иных советов (правлений), а также органов контроля организаций, если эта деятельность не выходит за рамки исполнения соответствующих поручений.

Если касаться гражданского законодательства, то оно также говорит о том, что права и обязанности единоличного исполнительного органа и членов коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества определяются, помимо прочего, и законодательством о труде ч. 4 ст. 54 Закона о хозяйственных обществах.

В то же время можно отметить, что гражданское законодательство содержит несколько принципиальных моментов, которые не позволяют отношения между руководителем или членами коллегиального исполнительного органа и самим обществом полностью отнести к трудовым. Прежде всего, допускается возможность построения соответствующих взаимоотношений на основании гражданско-правового договора. Так, в соответствии с ч. 9 ст. 53 Закона, полномочия исполнительного органа хозяйственного общества по решению общего собрания участников хозяйственного общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному

предпринимателю (управляющему).

Кроме того, в соответствии с п. 1 ст. 49 ГК юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами. Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законодательными актами и учредительными документами. В соответствии с ч. 5 ст. 54 Закона права и обязанности единоличного исполнительного органа и членов коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества определяются Законом о хозяйственных обществах, законодательством о труде и учредительными документами, а также договорами (контрактами), заключаемыми каждым из этих лиц с хозяйственным обществом. Получается, что порядок назначения руководителя, а также его права и обязанности дополнительно, помимо трудового законодательства, регулируются также гражданским законодательством и учредительными документами общества. Последние, как представляется, отнести к локальным нормативным актам в смысле ст. 1 ТК, отнести никак нельзя.

Примером специального, не укладывающегося в рамки трудового законодательства, гражданско-правового регулирования взаимоотношений между обществом и исполнительным органом хозяйственного общества является предусмотренная ч. 6 ст. 53 Закона возможность приостановления полномочий единоличного исполнительного органа хозяйственного общества и передачи его полномочий иному лицу. Так, если образование исполнительных органов хозяйственного общества осуществляется общим собранием участников этого общества, учредительными документами может быть предусмотрено право совета директоров (наблюдательного совета) принять решение о приостановлении полномочий единоличного исполнительного органа хозяйственного общества и передаче его полномочий иному лицу до образования нового единоличного исполнительного органа хозяйственного общества.

Одновременно совет директоров (наблюдательный совет) обязан принять решение о проведении внеочередного общего собрания участников хозяйственного общества для решения вопроса о досрочном прекращении полномочий единоличного исполнительного органа и об образовании нового единоличного исполнительного органа хозяйственного общества.

В силу несогласованности норм гражданского и трудового законодательства возникает вопрос о том, является ли решение совета директоров о приостановлении полномочий основанием для прекращения трудовых отношений с лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа и с какого момента, каков «трудовой» статус лица, полномочия которого приостановлены. Например, процедура отстранения от работы (при отсутствии оснований по ст. 49 ТК) в данной ситуации не может быть применена.

Именно, дуалистичность (двойственность) регулирования положения исполнительного органа ООО порождает массу вопросов, которые не могут

быть однозначно разрешены только в рамках трудового или гражданского законодательства (оформление приказа о приеме руководителя на работу, его отпуска, увольнения).

Стоит отметить, что в соответствии с п. 3 ст. 49 ГК лицо, которое в силу акта законодательства или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию учредителей (участников) юридического лица, поскольку иное не предусмотрено законодательными актами или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу. Норма о возможности возмещения убытков исполнительным органом вступает в некоторое противоречие с положениями трудового законодательства. Так, для привлечения руководителя как работника к материальной ответственности необходимо нарушение трудовых обязанностей, а п. 3 ст. 49 ГК говорит о гражданско-правовых основаниях возникновения ответственности. Кроме того, убытки в гражданском праве (ст. 14 ГК) более широкое понятие, чем ущерб в трудовом (ч. 2 ст. 400 ТК), включающее и упущенную выгоду. Таким образом, существует некоторая конкуренция норм трудового и гражданского законодательства по рассматриваемому вопросу, которая практикой разрешается в пользу отнесения соответствующих отношений к трудовым. Данный вывод, конечно, не охватывает отношения, связанные с назначением управляющей компании или управляющего.

Что же касается иных органов хозяйственного общества: совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии, то тут нужно учитывать следующее. В соответствии с ч. 8 ст. 51 Закона о хозяйственных обществах права и обязанности членов совета директоров (наблюдательного совета) и его председателя определяются настоящим Законом, иным законодательством и учредительными документами. Аналогичные, по сути, положения содержатся в ч. 10 ст. 59 Закона, устанавливающей, что количественный состав ревизионной комиссии хозяйственного общества, компетенция ревизионной комиссии (ревизора) хозяйственного общества по вопросам, не предусмотренным Законом о хозяйственных обществах, определяются учредительными документами и (или) локальным нормативным актом хозяйственного общества, утвержденным общим собранием его участников. Из буквального толкования данных норм можно сделать вывод о том, что ни с членами ревизионной комиссии, ни с членами наблюдательного совета не заключаются какие-либо гражданско-правовые или трудовые договоры. Вместо этого, правовой статус данных органов определяется законодательством, учредительными документами, локальными положениями, принятыми общим собранием участников, а также иными решениями общего собрания участников. Стоит обратить внимание также на необходимость личного исполнения прав и обязанностей органа управления общества, что также определяет специфику соответствующих отношений

Таким образом, стоит признать, что между юридическим лицом и субъектами, осуществляющими функции его органов, возникают

гражданско-правовые корпоративные отношения, которые отличаются от обязательственных отношений из договора.

Если касаться вопросов ответственности членов наблюдательного совета и ревизионной комиссии, то можно отметить, что п. 1 ст. 372 ГК установлена ответственность за неисполнение обязательства при наличии вины. Следовательно, если в действиях членов соответствующих органов нет вины, то их действия нельзя признать недобросовестными или неразумными, и эти лица не понесут никакой ответственности. Причем, ответственность эта будет регулироваться правилами ст. 14 ГК о возмещении убытков.

Вознаграждение членам совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии (ревизора)

В соответствии с абз. 8 ч. 1 ст. 34 Закона о хозяйственных обществах, разрешение вопроса определения размера вознаграждений и компенсации расходов членам совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии (ревизору) хозяйственного общества за исполнение ими своих обязанностей относится к исключительной компетенции общего собрания участников хозяйственного общества.

С учетом вывода о том, что складывающиеся правоотношения между членами ревизионной комиссии и совета директоров (наблюдательного совета) и самим обществом не относятся ни к трудовым, ни к договорным, возникает вопрос о возможности отнесения соответствующих затрат по выплате вознаграждения на себестоимость, а также о начислении на соответствующие выплаты обязательных страховых взносов в Фонд социальной защиты населения (далее – ФСЗН).

Так, например, к прочим затратам, учитываемым при налогообложении, относится оплата услуг по управлению организацией или отдельными ее подразделениями, в том числе оплата услуг по ведению бухгалтерского учета и отчетности, оказываемых организации иными организациями и (или) индивидуальными предпринимателями, в тех случаях, когда штатным расписанием организации не предусмотрены соответствующие функциональные службы. Если расходы по выплате вознаграждения членам совета директоров (наблюдательного совета) могут быть с некоторой долей условности отнесены к услугам по управлению организацией (как уже отмечалось, деятельность членов совета директоров не входит в рамки гражданско-правовых договоров, в том числе и на оказание услуг по управлению обществом), то деятельность ревизионной комиссии к таковым явно не относится ввиду того, что это – контрольный орган общества. Налоговые органы относят расходы по выплате вознаграждения членам наблюдательного совета к учитываемым при налогообложении затратам, связанным с содержанием работников аппарата управления организации.

Таким образом, представляется, что вознаграждение членов совета директоров (наблюдательного совета) может включаться в затраты, а вознаграждение членам ревизионной комиссии – нет.

2.2 Порядок, последствия отчуждения и перехода доли (части доли) участника в уставной фонд общества с ограниченной ответственностью

Как правило, участники общества с ограниченной ответственностью рассматривают две возможности покинуть общество[18]:

1) выйти из общества и получить действительную стоимость доли в срок до 12 месяцев (ст. 93 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее — ГК)). В таком случае в общество подается заявление о выходе, что влечет за собой переход доли обществу и выплату взамен действительной стоимости доли. Действительная стоимость доли определяется нормативно и представляет собой часть стоимости чистых активов этого общества, пропорциональную размеру доли участника (ч. 2 ст. 94 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» (далее — Закон об обществах)).

2) продать долю или иным образом произвести ее отчуждение (ст. 92 ГК).

Доля в уставном фонде хозяйственного общества является обязательственным правом требования. Продажа и приобретение прав несколько отличается от продажи вещей в связи с тем, что сама физическая передача прав невозможна. Конечно, к правоотношениям покупателя и продавца будут применяться нормы ГК о купле-продаже в силу прямого указания закона. Так, в соответствии с п. 4 ст. 424 ГК положения, предусмотренные параграфом, посвященным купле-продаже, применяются к продаже имущественных прав, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав. Очевидно, однако, что правила, касающиеся передачи вещей, перехода рисков и права собственности неприменимы к купле-продаже прав.

В соответствии с п. 1 ст. 353 ГК право (требование), принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона.

Таким образом, при заключении договора купли-продажи доли в уставном фонде к отношениям сторон будут применяться нормы гражданского законодательства о купле-продаже, а также нормы об уступке прав (ст.ст. 353–361 ГК). Кроме того, в ГК и Законе Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» содержится ряд специальных норм, касающихся перехода прав на долю в результате совершения возмездных сделок.

Именно распространение норм о цессии на передачу доли помогает разрешить ряд практических вопросов, которые возникают при продаже долей. Например, при выплате распределяемой прибыли прошлых лет или при исполнении обязанности по внесению оставшейся части вклада возникает вопрос, кто должен получить прибыль (довнести вклад) старый или новый участник? В таком случае следует руководствоваться ст. 355 ГК, в соответствии с которой, если иное не предусмотрено законодательством или договором, право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права. Иными словами, если бывший участник имеет право получить по итогам года часть прибыли, то продавая долю, он также передает соответствующее право.

Касательно формы сделок, которые являются основанием перехода прав, нужно учитывать следующее. Согласно статье 360 ГК уступка требования, основанная на сделке, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, должна быть совершена в соответствующей письменной форме. Купля-продажа доли вытекает из заключенного учредительного договора, а, следовательно, если учредительный договор заключен в нотариальной форме, то договор, по которому уступается право требования должен быть совершен в нотариальной форме.

В соответствии с пунктом 1 статьи 166 ГК несоблюдение нотариальной формы или требования о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной.

Таким образом, сделки по поводу долей в уставном фонде должны совершаться в той же форме, что и учредительный договор. Аналогичный вывод содержится в п. 20 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19 мая 2005 № 19 «Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением условий учредительства юридических лиц и законодательства о хозяйственных обществах».

Нужно отметить, что на сегодняшний день существует и иная позиция, которая была выражена в письме Министерства юстиции Республики Беларусь от 26.09.2006 № 10–07/1811–1 «Об отдельных правовых аспектах, связанных с возможными способами совершения сделок по отчуждению долей участников в уставных фондах обществ с ограниченной ответственностью», которая заключается в том, что сделки по отчуждению доли могут заключаться в простой письменной форме независимо от формы основного договора.

Доля участника общества с ограниченной ответственностью может быть отчуждена до полной ее оплаты лишь в той части, в которой она уже оплачена (п. 4 ст. 92 ГК). Следовательно, перед приобретением соответствующей доли всегда следует проверять факт формирования уставного фонда в части внесения продавцом своего вклада.

При осуществлении процедуры продажи доли стоит учитывать право преимущественной покупки долей иными участниками общества и самого общества по цене и условиям предложения ее третьему лицу. Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением участников не предусмотрено иное. В то же время, на случай безвозмездной передачи участником принадлежащей ему доли третьему лицу право преимущественной покупки не распространяется. Именно этим правилом могут воспользоваться участники, чтобы обойти право преимущественной покупки и переоформить доли на третьих лиц без согласия участников общества. Однако, нужно учитывать, что уставом общества может быть предусмотрена необходимость получения согласия общества или остальных его участников на уступку доли участника третьему лицу иным образом, чем продажа, а также уставом общества вообще может быть установлен запрет на продажу или уступку иным образом участником общества своей доли третьему

лицу.

В случае продажи (уступки иным способом) доли другому участнику общества, право преимущественной покупки не действует (п. 1 ст. 92 ГК). Например, участник продает всю долю одному из участников, иные участники на часть доли пропорционально своим вкладам претендовать не могут.

Таким образом, участник общества, намеренный продать свою долю третьему лицу, обязан письменно известить об этом остальных участников общества и само общество с указанием цены и других условий ее продажи. Порядок действий участника общества с ограниченной ответственностью, намеренного продать свою долю (часть доли) в уставном фонде общества, определяется уставом и должен содержать форму, способ извещения остальных участников этого общества и самого общества о намерении продать свою долю (часть доли) в уставном фонде общества и требования к информации, включаемой в это извещение (цена и иные условия продажи) (ч. 3 ст. 98 Закона о хозяйственных обществах).

Если участники общества или общество не воспользуются преимущественным правом покупки всей доли, предлагаемой для продажи, в течение месяца со дня извещения их об этом, доля может быть продана третьему лицу по цене и на условиях, сообщенных обществу и его участникам. Уставом общества или соглашением его участников может быть установлен иной срок, в течение которого они могут осуществить свое право преимущественной покупки доли.

Продажа участником доли с нарушением преимущественного права покупки не влечет за собой недействительности такой сделки. В этом случае любой участник общества, а в соответствующем случае само общество вправе в течение трех месяцев с момента, когда участник общества или общество узнали либо должны были узнать о таком нарушении, потребовать в судебном порядке перевода на них прав и обязанностей покупателя по договору купли-продажи доли.

В соответствии с ч. 5 ст. 101 Закона о хозяйственных обществах, общество с ограниченной ответственностью должно быть письменно уведомлено о состоявшемся отчуждении доли (части доли) участника в уставном фонде общества с представлением доказательств такого отчуждения. Приобретатель доли (части доли) в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью осуществляет права и несет обязанности участника с момента уведомления этого общества об указанном отчуждении. Данная норма перекликается с п. 3 ст. 353 ГК.

2.3 Специфика выхода участника из общества с ограниченной ответственностью

В соответствии со статьей 93 ГК участник ООО вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников.

В этом случае, участник общества с ограниченной ответственностью обязан письменно заявить этому обществу о выходе (ч. 1 ст. 103 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» (далее – Закон о хозяйственных обществах или Закон)).

Среди основных отличий прекращения участия в обществе путем выхода от прекращения участия в результате продажи доли можно выделить то, что основанием выхода является поданное заявление, доля выходящего участника переходит не к иным лицам, но к обществу, размер выплат выходящему участнику строго регламентирован и определен на законодательном уровне. Именно указанные признаки позволяют провести четкое различие между процедурой выхода и продажей доли участником обществу, которая имеет некоторое сходство с выходом, так как правовой результат будет для общества один: ему перейдет доля. Однако, при продаже будет заключен договор и именно в договоре сторонами самостоятельно с учетом требований законодательства будет определена цена, за которую будет приобретена доля, а также сроки расчета. При выходе же основанием прекращения участия в обществе будет заявление, выплаты будут производиться в сроки, установленные законодательством, и выплачиваться будет действительная стоимость доли, определяемая по балансу.

Именно невозможность влиять на размер выплат при выходе и, соответственно, определять размер налоговой базы, является одним из критериев выбора способа прекращения участия в обществе. Стоит, однако, заметить, что купля-продажа подразумевает согласие продавца и покупателя, а также соблюдение процедуры преимущественного права покупки, что делает в некоторых случаях возможным прекращение участия только посредством выхода.

Как уже отмечалось, участник должен заявить о своем выходе обществу. В соответствии с п. 1 ст. 49 ГК юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами. Таким образом, о выходе стоит заявлять именно одному из органов общества с ограниченной ответственностью. Представляется, что таким органом является исполнительный. Данный вывод вытекает из толкования ч. 1-3 ст. 53 Закона о хозяйственных обществах. Так, единоличный исполнительный орган хозяйственного общества в пределах своей компетенции без доверенности действует от имени этого общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки от его имени. К компетенции исполнительного органа хозяйственного общества относится решение всех вопросов, не составляющих исключительную компетенцию других органов управления этого общества, определенную Законом о хозяйственных обществах и учредительными документами хозяйственного общества.

В любом случае, направление заявления по месту нахождения общества является надлежащим способом реализации своего права на выход участником. В соответствии с п. 2 ст. 50 ГК, место нахождения юридического лица определяется местом нахождения его постоянно действующего исполнительного органа (административно-территориальная единица, населенный пункт, а также дом, квартира или иное помещение, если они имеются), а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени

юридического лица без доверенности.

В соответствии с ч. 2 ст. 103 Закона о хозяйственных обществах моментом выхода участника из общества с ограниченной ответственностью является дата подачи (поступления) в общество заявления о его выходе либо иная указанная им в заявлении дата выхода, но не ранее даты подачи (поступления) заявления. Стоит обратить внимание, что момент выхода имеет значение для определения даты, на которую рассчитывается сумма, причитающаяся к выплате выходящему участнику (ч. 5 ст. 103 Закона). Часто на практике возникает вопрос о возможности отзыва заявления о выходе. Представляется, что такой отзыв возможен по заявлению участника либо до момента выхода, либо после момента выхода, но при наличии согласия всех участников общества. Такой вывод четко в законодательстве не закреплен, в судебной практике пока не нашел отражения, но делается на основании аналогии сходных норм ГК. Так, в соответствии с п. 2 ст. 405 ГК если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, она считается неполученной. Ст. 409 ГК устанавливает, что, если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее или одновременно с самим акцептом, акцепт считается неполученным. Мнение о том, что отзыв возможен после момента выхода с согласия остальных участников вытекает из самой сущности договорного характера взаимоотношений между участниками ООО и принципа диспозитивности.

В соответствии с ч. 2 ст. 103 Закона о хозяйственных обществах, к моменту выхода участник ООО обязан выполнить обязательства, срок исполнения которых наступил. На практике во многих случаях общество пытается воспрепятствовать выходу участника на основании данного обстоятельства до момента исполнения последним своих обязательств.

ГК устанавливает безусловное право выхода участника ООО. Выход участника никак не связан и никоим образом ни обусловлен принятием общим собранием участников решений, в том числе и об изменении состава участников. Поэтому, говорить о возможности воспрепятствовать выходу участника, на основании неисполнения им до момента выхода своих обязательств, нельзя. В то же время, неисполненные обязательства участника по отношению к обществу после его выхода не прекращаются.

Стоит отметить, что наличие обязательств участника перед обществом не освобождает общество от обязанности осуществления расчетов с выходящим участником. Данные обязательства не являются встречными в смысле п. 1 ст. 309 ГК и соответственно их исполнение взаимно необусловлено.

В соответствии с частью 4 статьи 103 Закона о хозяйственных обществах в случае выхода (исключения) участника общества с ограниченной ответственностью ему выплачивается стоимость части имущества этого общества, соответствующая доле этого участника в уставном фонде, если иное не предусмотрено учредительными документами общества с ограниченной ответственностью, а также часть прибыли, приходящаяся на его долю. По соглашению выходящего (исключаемого) участника с оставшимися участниками общества с ограниченной ответственностью выплата ему

стоимости имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре. Часть 5 ст. 103 определяет, что причитающаяся выходящему (исключаемому) участнику часть имущества общества с ограниченной ответственностью или ее стоимость определяются по балансу, составляемому на момент его выбытия, а причитающаяся ему часть прибыли — на момент расчета. Моментом расчета с выходящим (исключаемым) из общества с ограниченной ответственностью участником является дата выплаты этому участнику стоимости имущества или выдачи ему имущества в натуре, определенная решением общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью.

Стоимость имущества общества, которая приходится на долю выходящего участника, и, соответственно размер выплат, определяются путем умножения размера доли на стоимость чистых активов общества. Порядок определения стоимости чистых активов общества закреплен в постановлении Совета Министров Республики Беларусь от 27 июня 2008 г. N 950 «О некоторых вопросах определения стоимости чистых активов» и Инструкции о порядке расчета стоимости чистых активов, утвержденной постановлением Министерства финансов Республики Беларусь от 27 июня 2008 г. N 107.

Стоит обратить внимание, что выбывшему (исключенному) участнику общества, который не полностью внес свой вклад в уставный фонд общества, выплачивается действительная стоимость доли пропорционально оплаченной (внесенной) части вклада (абз. 5 ч. 1 п. 14 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19.05.2005 N 19 «Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением условий учредительства юридических лиц и законодательства о хозяйственных обществах»).

Выход участника подразумевает изменение состава участников общества. В п. 21 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. N 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» установлена обязанность для юридических лиц в двухмесячный срок внести в свои уставы изменения и (или) дополнения и представить их для государственной регистрации в случае изменения состава учредителей (участников). Неисполнение такой обязанности может повлечь наложение на соответствующее должностное лицо (руководителя, учредителя) штрафа в размере от 10 до 50 базовых величин (п. 1 ст. 23.64 КоАП). В некоторых случаях вышедшему участнику имеет смысл обратиться в экономический суд с требованием о понуждении к внесению изменений в учредительные документы, связанных с изменением состава участников общества. В то же время действующая судебная практика не выработала единый подход удовлетворять ли такие иски, в случае, если в результате выхода в обществе остался лишь один участник.

Интерес представляет также вопрос: может ли воспользоваться правом подачи заявления о выходе оставшийся единственный участник? Некоторые исследователи делают вывод, что согласно статье 93 ГК право на выход в настоящее время принадлежит любому участнику, в том числе и

последнему[18]. Отмечается также несправедливость подхода, который бы ограничивал право выхода последнего участника, что повлекло бы за собой ситуацию, когда права участников различались бы по срокам их реализации и для участника, не успевшего в срок подать заявление о выходе (последний участник вынужден был бы решать все проблемы в одиночку), объем прав был бы меньшим, а объем обязанностей — большим[18].

Представляется, что изложенный подход все же не согласуется с действующим законодательством.

В соответствии с п. 1 ст. 420 ГК изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Действующая судебная практика исходит из того, что выход участника из общества по своим последствиям равнозначен одностороннему отказу от исполнения учредительного договора[19]. Статья 93 ГК рассматривается как специальное правило гражданского законодательства, позволяющее расторгнуть соответствующий учредительный договор в одностороннем порядке по заявлению выходящего участника. В соответствии с п. 3 ст. 420 ГК в случае одностороннего отказа от исполнения договора, когда такой отказ допускается законодательством или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

В случае, если в ООО остался один участник, оно в соответствии с п. 1 ст. 91 ГК вправе преобразоваться в унитарное предприятие. Таким образом, до момента принятия соответствующего решения о преобразовании и регистрации унитарного предприятия – правопреемника ООО, можно говорить о том, что общество продолжает существовать с одним участником.

В соответствии со статьей 93 ГК участник общества с ограниченной ответственностью вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников. Нужно отметить, что указанная статья прямо не устанавливает каких-либо исключений для обществ, в которых остался один участник. Однако, данные положения стоит толковать с учетом иных норм ГК. Как уже отмечалось, выход участника из общества является односторонним расторжением договора. После того, как в обществе остается один участник, нельзя говорить о наличии учредительного договора в силу положений п. 1 ст. 155 ГК. Соответственно, в отсутствие действующего учредительного договора, воспользоваться своим правом на односторонний отказ от договора, то есть воспользоваться правом выхода из общества, оставшийся единственный участник не может.

2.4 Реорганизация и ликвидация общества с ограниченной ответственностью

Реорганизация юридического лица – комплекс мероприятий, направленных на существенное изменение структуры компании либо ее организационно-правовой формы [20, с.163]. Стоит отметить, что реорганизация предприятия, в разрезе законодательства о банкротстве, может применяться в качестве меры по предупреждению экономической несостоятельности.

Белорусским законодателем выделено пять форм реорганизации юр лица,

среди которых:

Преобразование – форма реорганизации, подразумевающая изменение организационно-правовой формы юр лица. Реорганизация в форме преобразования компании наиболее актуально в случае введения в состав частного предприятия нового партнера, либо преобразование предприятия в хозяйственное общество для последующей его продажи, выступающая альтернативой продажи предприятия как имущественного комплекса.

Выделение – форма реорганизации, в результате которой происходит создание еще одного либо нескольких юр лиц, без прекращения деятельности, условно, основной организации. Реорганизация в форме выделения, наиболее актуальна в случаях, раздела имущества компании, оптимизации налоговой нагрузки и т.п.

Присоединение – форма реорганизации, результатом которой к присоединяющей компании переходят все права и обязанности присоединяемой. Реорганизация в форме присоединения, подразумевает прекращение деятельности присоединяемой организации с момента внесения соответствующих сведений в ЕГР. Реорганизация путем присоединения наиболее актуальна в случаях наличия необходимости в объединении активов, прав и обязанностей, оптимизации учета и сокращения затрат. Также, в практике, встречаются ситуации, совершения присоединения предприятия для его «быстрой ликвидации».

Слияние – форма реорганизации, схожая с процедурой реорганизации юр лица в форме присоединения. Слияние юридических лиц, как и присоединение одной компании к другой, имеют своей целью объединение активов, увеличение своего присутствия на товарном рынке и т.д. Результат реорганизации – создание новой компании, а организации-участники прекращают свою деятельность.

Разделение – форма реорганизации, направленная на создание, из условно основного юр лица, одного либо нескольких новых, с прекращением деятельности реорганизуемой организации.

Реорганизация предприятия в любой из выше перечисленных форме осуществляется по решению собственника либо, при наличии такого права в учредительных документах, ее органа управления, или решению госоргана, в том числе решению суда.

Как указывалось выше, реорганизация ООО или компании иной организационно-правовой формы, представляется комплексом мероприятий, включающим в себя такие процедуры и действия как:

- принятие и оформление решения о реорганизации;
- совершение действий, направленных на уведомление государственных органы, кредиторов реорганизуемого юридического лица и его работников о принятом решении;
- проведение процедуры инвентаризации и последующей подготовки передаточного акта (разделительного баланса);
- прохождение процедуры согласования реорганизации с антимонопольным органом;

- подготовку документов для обращения за регистрацией;
- совершение пострегистрационных действий.

Законодательство о лицензировании не допускает перехода права осуществления лицензируемых видов деятельности от одного юр лица к другому. Более того, реорганизация предприятия-лицензиата влечет прекращение действия лицензии, за исключением реорганизации в формах выделения и присоединения при условии, что сведения, указанные в лицензии, не изменились [21, с.15]. В случае изменения, указанных в лицензии сведений, лицензиату потребуется обратиться в лицензирующий орган за внесением соответствующих изменений.

Рассмотрим подробнее действия, необходимые для реорганизации ООО в каждой из форм, перечисленных выше.

Присоединение.

1. Для начала нужно принятие уполномоченным органом решения о реорганизации юридического лица в форме присоединения. Органом, уполномоченным на принятие такого решения является общее собрание такого лица. Рекомендуются общим собранием совместно разработать план мероприятий по реорганизации и смету расходов на. Совет директоров уполномочен на созыв общего собрания. Однако, если в юридическом лице не предусмотрен совет директоров, то в уставе лица должен быть определен орган (лицо), который уполномочен на принятие данного решения (созыв и проведение общего собрания).

В решении о реорганизации должна быть отражена информация:

- форма реорганизации;
- обязанность руководителя письменно уведомить кредиторов о предстоящей реорганизации;
- дата, на которую будет проводиться инвентаризация имущества и составление передаточного акта;
- реализация права акционеров права выкупа своих акций.

2. Подготовка к инвентаризации активов.

3. Не позднее 5 рабочих дней необходимо направить письмо (уведомить) о принятии решения о реорганизации в форме присоединения в:

- налоговый орган по месту постановки на учет реорганизуемых лиц;
- органы Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты;
- также необходимо уведомить «Белгосстрах» в 10-дневный срок со дня принятия решения о реорганизации;
- кредиторов-в течение 30 дней.

4. Проведение инвентаризации-сюда включаются активы и обязательства организации, а также активы, которые не принадлежат организации, но числятся в бухгалтерском учете.

Инвентаризация проводится у присоединяемого лица.

5. Утверждается передаточный акт общим собранием. Решение принимается простым большинством голосов, участвующих на таком собрании.

6. Между организациями, участвующими в присоединении заключается

договор о присоединении, в котором определяются условия, сроки и порядок такого присоединения.

7. Требуется согласие антимонопольного органа на реорганизацию при условии, что балансовая стоимость активов одного из реорганизуемых лиц, основанная на данных бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату, которая предшествует дате представления заявления о согласовании реорганизации, превышает 100.000 (сто тысяч) базовых величин или объем выручки одного из реорганизуемых лиц по итогам отчетного года, предшествующего году реорганизации, превышает 200.000 (двести тысяч) базовых величин.

8. Проведение совместного общего собрания. Данное собрание принимает решение о внесении изменений и (или) дополнений в учредительные документы лица, к которому осуществляется присоединение

9. Юридическое лицо, к которому присоединяется другое лицо, подает заявление о государственной регистрации изменений и (или) дополнений устава. К этому заявлению прилагаются сами изменения и (или) дополнения, вносимые в устав. Этом можно сделать отдельным документом, где будут прописаны новые положения устава или же представить уже готовый новый устав. Государственная регистрация изменений и (или) дополнений производится в день подачи заявления. Государственная пошлина за данную процедуру составляет 2 базовые величины. Зарегистрированный устав лица, к которому было осуществлено присоединение, выдается в день обращения.

10. Начиная с момента регистрации изменений и (или) дополнений, все права и обязанности переходят от присоединенного к присоединяемому, а также переходит право распоряжаться текущим расчетным счетом присоединенного лица. В этом же этапе нужно разобраться с работниками организации. Если трудовые отношения сохраняются с согласия работника, то в трудовой книжке производится запись об этом, а также номер приказа, на основании которого произведена реорганизация. В случае, если работник не желает работать дальше, то трудовые отношения с ним прекращаются с выплатой выходного пособия в размере не менее двухнедельного среднего заработка

11. Регистрация дополнительного выпуска акций лицом, к которому было осуществлено присоединение. Это же лицо должно в течение 2-х месяцев с момента регистрации изменений и (или) дополнений в устав подать набор документов для государственной регистрации акций в территориальные органы Департамента по ценным бумагам Министерства финансов Республики Беларусь. Срок рассмотрения и регистрации такого запроса составляет от 15 дней до 1 месяца.

12. В результате организации права и обязанности переходят к лицу, к которому осуществлено присоединение. Во избежание проблем, рекомендуется внести изменения в действующие договоры (подписать дополнительные соглашения) с кредиторами.

Разделение.

1. Первый этап начинается с решения о реорганизации в форме разделения собственником имущества или общим собранием участников

(советом директоров). В результате проведения такого собрания составляется протокол. Решение о реорганизации принимается простым большинством голосов

2. Далее необходимо уведомить о реорганизации следующих лиц (органов):

- инспекцию Министерства по налогам и сборам Республики Беларусь по месту постановки на учет реорганизуемого лица-в течение 5 рабочих дней со дня принятия решения о реорганизации

- Фонд социальной защиты населения министерства труда и социальной защиты-также уведомить в течение 5 рабочих дней;

- «Белгосстрах»-в течение 10 календарных дней;

- кредиторов-в 30-дневный срок;

3. Кредитор по случаю реорганизации лица вправе предъявить требования к должнику, которым является реорганизуемое лицо.

При этом, кредитор реорганизуемого лица вправе требовать:

- досрочного исполнения обязательств;

- прекращения обязательства;

- возмещения убытков;

4. Происходит инвентаризация организации.

Она включает в себя:

- активы организации;

- активы, не принадлежащие организации, но которые числятся в бухгалтерском учете за балансом;

К активам относят:

- оборотные активы;

- внеоборотные активы;

- денежные средства;

- дебиторская задолженность;

К обязательствам относят:

- долгосрочные займы;

- краткосрочные займы;

- резервы предстоящих расходов;

- задолженность перед учредителями;

О проведении инвентаризации издается приказ.

5. По результатам инвентаризации составляется разделительный баланс

6. Работникам дается выбор: остаться на рабочем месте или отказаться от продолжения трудовых отношений. В случае отказа, работник подлежит увольнению. Наниматель издает приказ об увольнении с выплатой работнику пособия в размере не менее двухнедельного среднего заработка и вносит соответствующую запись в трудовую книжку.

7. Подготовительный этап к созданию новых лиц, который включает:

- решение о создании новых юридических лиц;

- согласование фирменного наименования;

- местонахождение новых юридических лиц;

- новый устав;

- принять решение о создании юр. лиц;
- провести учредительное собрание создаваемых лиц;
- формирование уставного фонда.

8. Подача документов в регистрирующий орган для регистрации лица.

Для этого необходимо:

- заявление о регистрации юр. лица;
- устав в 2-х экземплярах;
- электронная копия устава;
- документ, подтверждающий уплату госпошлины;
- оригинал свидетельства о регистрации реорганизуемого лица.

После этого, происходит регистрация новых юридических лиц. Им присваиваются новые регистрационные номера.

9. Далее необходимы действия, направленные на:

- снятие с учета реорганизованного лица;
- уничтожение печати реорганизованного лица;
- изготовление печатей для новых лиц;
- открытие расчетных счетов новых лиц;
- оформление отношений с работниками;
- получение лицензий (в случае ведения нового лицензируемого вида деятельности).

Слияние.

1. Решение о реорганизации в форме слияния, которое принимается общим собранием участников. Итог: оформляется протокол собрания, в котором будет озвучено решение о слиянии.

2. Каждый из участников реорганизации должен провести инвентаризацию активов и обязательств. По результатам таких инвентаризаций составляется передаточный акт

3. Процесс составления передаточных актов. Этот акт должен содержать в себе положения о правопреемстве по всем обязательствам лица, которое реорганизуется (в отношении всех кредиторов и должников).

4. Уведомление заинтересованных лиц с момента принятия решения о реорганизации:

- кредиторы-в течение 30 дней;
- налоговые органы-в течение 5 рабочих дней;
- органы Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты-в течение 5 рабочих дней;
- «Белгосстрах»-в течение 10 календарных дней;

Также рекомендуется уведомить орган государственной статистики и иных лиц, с которыми существуют договорные отношения.

5. Разработка договора слияния всеми участниками процедуры реорганизации.

6. Заранее согласовать фирменное наименование организации с регистрирующим органом.

7. Этап заключения договора слияния, в котором должно быть отражено:

- основные положения устава организации;

- органы управления;
- обязанности участников такого слияния;
- вид деятельности организации;
- размер уставного фонда;
- распределение прибыли и убытков;
- соотношение долей;
- порядок и сроки проведения общего собрания;
- права участников собрания;
- иные условия.

8. Принять новый устав и утвердить его.

9. Уничтожение печатей и закрытие счетов в банках каждым участником слияния.

10. Увольнение работников, при их несогласии продолжать работу в связи с реорганизацией лица.

11. Регистрация нового созданного лица, с предоставлением необходимых документов:

- заявление о государственной регистрации;
- устав в 2-х экземплярах и электронная копия устава;
- оригиналы свидетельств о государственной регистрации лиц, участвующих в реорганизации;
- документ, подтверждающий факт уплаты госпошлины.

12. Организация деятельности нового лица, а именно:

- назначение руководящих лиц;
- оформление трудовых отношений с работниками;
- изготовление печатей;
- открытие новых расчетных счетов;
- получение лицензий- необходимо обратиться в месячный срок со дня государственной регистрации, если будет осуществляться лицензируемый вид деятельности;
- уведомление партнеров о создании нового лица.

Выделение.

1. Как всегда начинается с принятия решения о реорганизации в форме выделения, которое правомочно принимать общее собрание участников. Оформляется это собрание протоколом собрания, в котором должно быть отражено:

- организационно-правовая форма каждого выделяемого лица;
- количество выделяемых лиц;
- условия, порядок и сроки выделения;
- состав участников;
- размер уставного фонда.

2. Уведомление о реорганизации, которое происходит точно также, как и в предыдущих формах реорганизации (смотрите предыдущие формы реорганизации выше)

3. Участники реорганизуемого общества должны определить:

- наименование выделяемого лица;

- местонахождение;
- размер уставного фонда;
- размер долей участников.

4. Следует согласовать фирменное наименование выделяемого лица (лиц)

5. Сформировать уставной фонд выделяемого лица за счет:

- части уставного фонда реорганизуемого лица;
- имущества реорганизуемого лица;
- собственных средств участников лица.

6. Инвентаризация лица, по итогам которой составляется разделительный баланс. В нем определяются обязательства которые остаются у реорганизуемого лица и обязательства, которые переходят к выделенному лицу.

Разделительный баланс утверждает общее собрание участников.

7. На общем собрании участников каждого возникшего нового лица необходимо:

- утвердить учредительные документы «выделенных» лиц;
- создать органы управления и контроля лиц, образовавшихся в результате выделения;
- также установить оценку стоимости неденежного вклада в уставной фонд, при внесении в фонд иного имущества, не считая денежных средств.

8. Работники, отказавшиеся от продолжения работы в связи с реорганизацией-уволить с выплатой суммы, равной не менее двухнедельного среднего заработка.

9. Государственная регистрация нового лица-нужно подать документы, которые предоставляются при регистрации юридического лица.

10. Уведомить лиц, с которыми есть договорные отношения о реорганизации.

Преобразование.

Данная форма преобразования происходит таким же образом, как и предыдущие формы.

Ликвидация ООО – это прекращение деятельности общества без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам с последующим исключением ООО из ЕГР.

Ликвидация ООО бывает добровольной или принудительной. В первом случае ликвидация происходит по решению учредителей ООО. Во втором – по решению регистрирующего органа или суда.

Ликвидацию ООО отличается от ликвидационного производства в рамках процедуры банкротства. Последнее применяется, если у ООО не хватает имущества и средств для расчета с кредиторами. Банкротство – отдельная процедура прекращения деятельности.

Решение о ликвидации ООО может быть принято по любым причинам. Например, нежелание партнеров по бизнесу продолжать совместное сотрудничество, нецелесообразность дальнейшего осуществления бизнеса, уход с «рынка» и т.п.

Основные нормативные акты, регулирующие вопросы ликвидации ООО:
– Гражданский кодекс Республики Беларусь.

– Закон Республики Беларусь от 09.12.1992 № 2020-XII «О хозяйственных обществах».

– Положение о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 № 1.

Ликвидация ООО представляет собой сложный процесс, занимающий в среднем от 3 месяцев до 1 года.

Ликвидатором ООО может быть любое физическое лицо, в том числе один из учредителей ООО, его руководитель, иные работники, а также третьи лица, имеющие квалификацию и знания, которые необходимы для осуществления ликвидации (бухгалтер, экономист, юрист и др.). Ликвидатором также может быть и другое юридическое лицо.

К ликвидатору со дня его назначения переходят полномочия по управлению делами ООО, в том числе полномочия руководителя. Обычно с ликвидатором заключается гражданско-правовой договор на выполнение функций по ликвидации ООО. С этого момента также необходимо прекратить трудовые отношения с руководителем ООО, а также произвести переоформление карточек с образцами подписей и оттиска печати на имя ликвидатора.

Если на дату принятия решения о ликвидации ООО перед кредиторами имеются долги, то ни руководитель ООО, ни его учредители не могут быть назначены ликвидатором. Но ликвидатором могут быть назначены другие работники ликвидируемого ООО, а также лица, не являющиеся его работниками, и соответствующие установленным требованиям.

Поэтому до принятия решения о ликвидации и назначения ликвидатора важно определить, имеются ли какие-то долги у ООО перед кредиторами.

Компании, включенные в координационный план контрольной (надзорной) деятельности, не могут быть ликвидированы до проведения и завершения плановой проверки. Это обстоятельство необходимо учитывать, решая ликвидировать ООО. Проверить нахождение компании в координационном плане можно официальном сайте Комитета государственного контроля Республики Беларусь.

Основные этапы ликвидации ООО следующие.

1. Принять решение о ликвидации ООО и назначить ликвидатора.

Решение оформляется протоколом общего собрания участников ООО. Причем за ликвидацию ООО должны проголосовать все участники. Решение о ликвидации ООО должно содержать:

- порядок и сроки ликвидации (не более 9 месяцев с опцией продления до 12 месяцев);

- лицо, назначенное ликвидатором, а также его местонахождение.

2. Уведомить регистрирующий орган (исполком) о ликвидации ООО.

Срок уведомления – 10 рабочих дней с даты подписания протокола общего собрания участников ООО о ликвидации.

Перечень необходимых документов для подачи:

– заявление о ликвидации по установленной форме;

– решение о ликвидации, легализованная выписка из торгового регистра страны учреждения (только для участников ООО, являющихся иностранными компаниями).

После рассмотрения уведомления о ликвидации исполком выдает информационное письмо-справку о внесении сведений в ЕГР о том, что ООО находится в процессе ликвидации.

3. Опубликовать сообщение о ликвидации ООО в сети Интернет

Источник публикации – официальный сайт юридического научно-практического журнала «Юстиция Беларуси» с последующим опубликованием в приложении к журналу. С этого момента начинается срок для заявления требований кредиторов, который не может быть менее 2 месяцев с даты публикации.

4. Письменно известить кредиторов ООО

Помимо опубликования сведений о ликвидации ООО также необходимо письменно известить всех кредиторов ООО. Уведомления целесообразно направлять почтой заказными письмами с уведомлениями о получении, т.к. в дальнейшем это позволит при необходимости подтвердить факт надлежащего уведомления соответствующего кредитора.

5. Организовать проверку ООО государственными органами (ИМНС, ФСЗН, РУП «Белгосстрах», таможенными органами)

Проверки проходят в срок от 1 до 3 и более месяцев с момента уведомления исполкома о начале процедуры ликвидации. По итогу проверки выдаются справки о наличии (отсутствии) задолженности перед бюджетом.

После принятия решения о ликвидации ООО необходимо решить вопрос с увольнением сотрудников.

Работники могут быть уволены по различным основаниям. А именно:

- в связи с ликвидацией ООО. В этом случае необходимо письменно предупредить работников не менее чем за 2 месяца до увольнения. С согласия работника предупреждение об увольнении можно заменить выплатой компенсации в размере двухмесячного среднего заработка. При прекращении трудовых отношений в связи с ликвидацией работникам также выплачивается выходное пособие. Его размер – не менее трехкратного среднемесячного заработка.

- по соглашению сторон. В этом случае выходное пособие не выплачивается.

Об увольнении работников ликвидатор должен уведомить органы по труду, занятости и социальной защите.

Кредиторы предъявляют свои требования в срок, установленный в публикации (обычно 2 месяца). Ликвидатор проверяет, соответствуют ли они законодательству и фактическим требованиям, и решает включить их в реестр требований. Требования кредиторов, заявленные после истечения срока для их предъявления, удовлетворяются из имущества ООО, которое осталось после удовлетворения требований кредиторов, которые были заявлены в срок.

Инвентаризация активов и обязательств проводится в установленном порядке. Дебиторы выявляются по данным бухгалтерского учета. Затем

принимаются досудебные и судебные меры по погашению дебиторской задолженности.

Промежуточный ликвидационный баланс составляется после окончания срока для предъявления требований кредиторов. Он должен содержать следующие сведения:

- состав имущества организации;
- перечень предъявленных кредиторами требований;
- результаты рассмотрения требований кредиторов.

Промежуточный ликвидационный баланс составляет и подписывает ликвидатор. Затем его утверждает общее собрание участников ООО.

Если после утверждения промежуточного ликвидационного баланса будет выявлено, что ликвидируемое ООО не может удовлетворить все требования кредиторов, дальнейшая процедура ликвидации такого ООО осуществляется только при проведении процедуры банкротства.

В данном случае ликвидатор ООО должен подать в суд заявление о банкротстве в течение месяца со дня выявления этих обстоятельств.

Учредители ООО, ликвидатор, которые нарушили требования законодательных актов, регулирующих порядок ликвидации ООО, в результате которых компанию исключили из ЕГР без процедуры банкротства, солидарно несут субсидиарную (дополнительную) ответственность по долгам ликвидированного ООО в размере неудовлетворенных требований кредиторов.

Требования кредиторов удовлетворяются в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом в следующей очередности:

1. Требования граждан, перед которыми ООО несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью;
2. Выплата выходных пособий, вознаграждений по авторским договорам, оплата труда лиц, работающих по трудовым и гражданско-правовым договорам;
3. Задолженность по платежам в бюджет и государственные внебюджетные фонды. Также удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого ООО;
4. Расчеты с иными кредиторами.

Требования каждой следующей очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей.

Ликвидатор удовлетворяет требования кредиторов за счет имеющихся у ООО денежных средств. Если денежных средств недостаточно, чтобы рассчитаться со всеми кредиторами, ликвидатор продает имущество ООО посредством публичных торгов в установленном порядке. Любой другой способ продажи такого имущества недопустим.

Учредителям ООО передается имущество, которое осталось после удовлетворения требований кредиторов.

Рассчитавшись с кредиторами ООО, ликвидатор составляет окончательный ликвидационный баланс. Он должен быть подписан ликвидатором и утвержден общим собранием участников ООО.

Последние шаги при закрытии ООО.

1. Оформить и сдать документы в архив. Факт сдачи документов

подтверждается справкой, которая в установленном порядке передается архивом в регистрирующий орган.

2. Представить документы в регистрирующий орган для исключения из ЕГР. В частности, в регистрирующий орган необходимо представить печать ООО, окончательный ликвидационный баланс, оригинал свидетельства о государственной регистрации ООО.

Решение об исключении ООО из ЕГР регистрирующий орган принимает при условии, что ООО представило все необходимые для ликвидации документы; поступили соответствующие сведения из архива; имеются справки об отсутствии задолженности перед бюджетом, органами ФСЗН, Белгосстрах.

3. Закрывать счета в банке. Процедура ликвидации завершается тем, что регистрирующий орган вносит в ЕГР запись об исключении ООО из указанного регистра. С этой даты ООО признается ликвидированным. Регистрирующий орган выдает уведомление о внесении записи в ЕГР об исключении из него ООО

Таким образом, по результатам главы можно сделать следующие выводы.

1. В соответствии со ст. 86 Гражданского кодекса Республики Беларусь обществом с ограниченной ответственностью признается учрежденное несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

2. Высшим (волеобразующим) органом общества является общее собрание его участников. Кроме того, образуется исполнительный (волеизъявляющий) орган, который может быть как коллегиальным (правление, дирекция и т. п.), так и единоличным (президент, директор, генеральный директор и т. д.). При этом коллегиальный исполнительный орган образуется в обществе при необходимости, а единоличный - во всех случаях. Последний не обязательно должен быть участником общества - в его роли может выступить и наемный управляющий (менеджер), и даже управляющая компания (другая коммерческая организация). Возможно одновременное создание и функционирование коллегиального и единоличного исполнительных органов общества.

3. Наиболее важные вопросы жизни общества относятся к исключительной компетенции общего собрания и не могут быть переданы на решение исполнительного органа даже по воле самого собрания. Это:

- изменение устава общества и размера его уставного фонда;
- образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий;
- утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества и распределение его прибыли и убытков;
- решение о реорганизации или ликвидации общества;
- избрание ревизионной комиссии (ревизора) общества. Помимо указанных, законодательством, к исключительной компетенции общего собрания может быть отнесено также решение иных вопросов.

4. Участниками общества с ограниченной ответственностью могут быть

физические и юридические лица, обладающие правоспособностью и дееспособностью. Количество участников общества с ограниченной ответственностью должно быть не менее двух.

5. Общества с ограниченной ответственностью реорганизуются или ликвидируются по общим правилам о реорганизации или ликвидации коммерческих организаций как в добровольном, так и в принудительном порядке.