

Бессонова Марина Игоревна,  
магистрант второго года обучения  
юридического института НИУ «БелГУ»

## **Особенности создания, реорганизации и ликвидации коммерческих организаций**

В российской правовой доктрине при исследовании правового положения корпорации подробно раскрываются вопросы создания, реорганизации и ликвидации организаций<sup>1</sup>. В этой связи полагаем целесообразным раскрыть отдельные вопросы данной проблематики, заслуживающие, по нашему мнению, внимания и нашедшие отражение в том числе в судебной практике.

Закрепленная императивная норма о признании юридического лица созданным с момента его государственной регистрации (п. 3 ст. 49 и п. 8 ст. 51 ГК РФ) придала конститутивный характер регистрации и внесению сведений в ЕГРЮЛ о создании юридического лица<sup>2</sup>. Вместе с тем хозяйственная (предпринимательская) правосубъектность не всегда возникает с момента государственной регистрации организации. Так, для осуществления определенного вида деятельности необходимо соответствующее разрешение - лицензия либо членство в СРО или допуск СРО к ведению определенного вида деятельности. Соответственно, хозяйственная правосубъектность приобретает с момента получения такого разрешения (приобретения членства в СРО и документа о допуске к осуществлению предпринимательской либо профессиональной деятельности).

Коммерческая организация создается явочно-нормативным способом,

---

<sup>1</sup> См., напр.: Предпринимательское право. Правовое сопровождение бизнеса: Учебник для магистров / Отв. ред. И.В. Ершова. М.: Проспект, 2017. С. 98 - 111; Современное предпринимательское право: общие положения и перспективы / Отв. ред. И.В. Ершова. М.: Проспект, 2014. С. 252 - 257; и др.

<sup>2</sup> См.: Трофимова Е.В. Государственная регистрация юридических лиц в свете реформы гражданского законодательства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2015. С. 6; Она же. Регистрационный режим легитимации субъектов предпринимательства в РФ: правовые проблемы и пути совершенствования // Журнал "Право и политика". 2017. N 9. С. 1118 - 1129. DOI: 10.7256/1811-9018.2013.9.9065; и т.д.

посредством принятия учредителями соответствующего решения о создании, утверждения уставных документов и обращения в налоговый орган с заявлением о регистрации юридического лица<sup>3</sup>. В зависимости от воли лиц, участвующих в создании корпоративной организации, выделяются учредительно-распорядительный, учредительный, договорно-учредительный и дозвоительно-учредительный способы создания хозяйствующего субъекта<sup>4</sup>.

Для приобретения коммерческой организацией правоспособности в первую очередь необходимо пройти государственную регистрацию (ст. ст. 8 - 11 Закона о регистрации юридических лиц), решение о которой принимается налоговым органом<sup>5</sup>.

Создание коммерческой корпоративной организации возможно двумя способами:

- 1) учреждение корпорации;
- 2) реорганизация существующей организации, в результате которой создается новая корпорация.

Учреждение новой корпорации подробно регламентируется в ГК РФ, Законе о регистрации юридических лиц, законах об отдельных видах корпораций, постановлениях органов исполнительной власти и иных нормативных правовых актах. Среди этапов создания корпоративной организации можно выделить:

- 1) выбор организационно-правовой формы коммерческой корпорации;
- 2) принятие решения об учреждении корпорации (утверждение наименования, размера и порядка формирования уставного капитала, места нахождения, формирование исполнительного органа и т.д.);

---

<sup>3</sup> Подробнее о явочно-нормативном способе создания хозяйствующих субъектов см.: Современное предпринимательское право: Монография / Отв. ред. И.В. Ершова. М., 2014. С. 252 - 257 (автор главы - Е.В. Трофимова).

<sup>4</sup> См.: Мартемьянов В.С. Хозяйственное право: Курс лекций. М., 1994. Т. I: Общие положения. С. 60.

<sup>5</sup> См.: Приказ ФНС РФ от 26 апреля 2005 г. N САЭ-3-09/180@ "Об утверждении формы "Решение о государственной регистрации" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2005. N 23.

- 3) утверждение устава либо подписание учредительного договора;
- 4) подписание договора о создании АО, договора об учреждении ООО или соглашения об управлении ХП;
- 5) формирование уставного капитала корпоративной организации;
- 6) подготовка документов для подачи в налоговый орган на государственную регистрацию (нотариальное удостоверение заявления о регистрации, доказательства оплаты уставного капитала, документы на адрес места нахождения, документы на учредителей - юридических лиц, легализация и перевод документов о правоспособности нерезидентов на русский язык и т.д.);
- 7) подача в налоговый орган документов и заявления о регистрации юридического лица;
- 8) государственная регистрация корпорации - внесение соответствующей записи о юридическом лице в ЕГРЮЛ.

После государственной регистрации корпоративной организации открывается расчетный счет, регистрируется эмиссия акций в ЦБ РФ (применительно к АО), а также совершаются иные установленные законодательством юридически значимые действия, необходимые для осуществления предпринимательской деятельности.

Ряд предложенных в Концепции развития гражданского законодательства 2009 г. положений в части вопросов государственной регистрации организаций нашли свое отражение в законодательстве<sup>6</sup>. В частности, ГК РФ был дополнен ответственностью регистрирующего органа за убытки, причиненные незаконным отказом в регистрации юридического лица (п. 7 ст. 51)<sup>7</sup>.

В п. 2 ст. 51 ГК РФ закреплена презумпция добросовестности лиц, полагающихся на сведения ЕГРЮЛ (п. 22 Постановления Пленума ВС РФ от

---

<sup>6</sup> Ломакин Д.В. Хозяйственные партнерства и параллельная "реформа" гражданского законодательства / Д.В. Ломакин // Вестник ВАС РФ. 2012. N 4. С. 57 - 77.

<sup>7</sup> См.: Федеральный закон от 28 июня 2013 г. N 134-ФЗ // СЗ РФ. 2013. N 26. Ст. 3207.

23 июня 2015 г. N 25), в связи с чем законодательством допускается проведение правовой экспертизы представленных на регистрацию документов. Современная процедура регистрации организаций в налоговом органе перестала быть чисто "заявительной", что обусловлено публичным характером деятельности ФНС РФ, в том числе направленной на борьбу с "компаниями-однодневками" и "техническими фирмами".

Налоговым органом вырабатываются способы проверки сведений, содержащихся в представленных на регистрацию документах. Так, ключевым проверочным мероприятием стала проверка адреса места нахождения юридического лица. Известно, что в силу п. 1 ст. 23 Закона о регистрации юридических лиц основанием для отказа в регистрации является наличие у налогового органа подтвержденной информации о недостоверности содержащихся в представленных документах сведений об адресе организации. Речь идет о случаях, когда заявленный адрес указан без намерения использовать его для осуществления связи с юридическим лицом, например при указании адреса массовой регистрации, несуществующего объекта недвижимости, почтового адреса объекта незавершенного строительства, адреса размещения органов государственной власти, адреса, по которому имеется заявление собственника о запрете его использования, и т.д. (п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 61 "О некоторых вопросах практики применения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица"<sup>8</sup>).

Перейдем к рассмотрению вопроса образования корпорации посредством реорганизации существующего юридического лица (ст. 57 ГК РФ).

В известной степени существует пять форм реорганизации: слияние, присоединение, выделение, разделение и преобразование. Корпоративная организация может быть создана при использовании следующих форм реорганизаций: разделение, выделение, слияние, присоединение и

---

<sup>8</sup> Экономика и жизнь (бухгалтерское приложение). 2013. N 32.

преобразование

Допускается комбинирование различных форм реорганизации, участие в ней двух и более юридических лиц различных организационно-правовых форм с учетом ограничений, установленных в законе (абз. 2 и 3 п. 1 ст. 57 ГК РФ). Реорганизация считается завершенной с момента внесения соответствующих сведений в ЕГРЮЛ.

Недавно ГК РФ был дополнен положением абз. 3 п. 4 ст. 57, согласно которому государственная регистрация юридического лица, создаваемого в результате реорганизации (в случае регистрации нескольких юридических лиц - первого по времени государственной регистрации), допускается не ранее истечения соответствующего срока на обжалование решения о реорганизации, указанного в п. 1 ст. 60.1 ГК РФ, т.е. по истечении трех месяцев с момента внесения в ЕГРЮЛ сведений о начале процедуры реорганизации (Федеральный закон от 5 мая 2014 г. N 99-ФЗ).

Выделяются два самостоятельных способа обжалования при реорганизации корпоративных организаций: признание недействительным решения о реорганизации юридического лица (ст. 60.1 и гл. 9.1 ГК РФ) и признание реорганизации корпорации несостоявшейся (ст. 60.2 ГК РФ). Второй способ относится исключительно к корпоративным организациям. Более того, в юридической литературе положения данных статей составляют небеспочвенную научную полемику<sup>9</sup>.

Принципиальная разница упомянутых способов защиты прав заключается в следующем. При успешном обжаловании решения о реорганизации вновь созданное юридическое лицо не ликвидируется, а его сделки не признаются автоматически недействительными и сохраняют силу (п. 2 ст. 60.1 ГК РФ). В случае признания реорганизации корпорации несостоявшейся установлены однозначные последствия: в ЕГРЮЛ восстанавливаются существовавшие до реорганизации с одновременным

---

<sup>9</sup> См., напр.: Габов А.В. Порядок признания недействительным решения о реорганизации юридического лица // Юрист. 2016. N 18. С. 9 - 21.

исключением сведений о создании в результате реорганизации юридических лиц; исполнение обязательств по сделкам с добросовестными контрагентами для восстановленных организаций носит солидарный характер; переход прав и обязанностей считается несостоявшимся, а совершенные добросовестными участниками гражданского оборота платежи (услуги) считаются совершенными уполномоченному (надлежащему) лицу; доля участия каждого из участников восстанавливается по правилам п. 3 ст. 65.2 ГК РФ (восстановление корпоративного контроля - возвращение утраченной доли участия в корпорации помимо воли ее владельца).

При использовании различных форм реорганизации коммерческих корпораций следует учитывать дозволения и ограничения, установленные действующим законодательством. В частности, допускается преобразование ООО в АО, хозяйственное товарищество и производственный кооператив (п. 2 ст. 92 ГК РФ); АО может преобразовываться в ООО, хозяйственное товарищество и производственный кооператив (п. 2 ст. 104 ГК РФ). Согласно п. 3 ст. 68 ГК РФ хозяйственные общества и товарищества не вправе преобразовываться в некоммерческие организации либо унитарные коммерческие организации.

Деятельность коммерческих корпораций прекращается в результате:

- 1) ликвидации;
- 2) банкротства (несостоятельности);
- 3) исключения из ЕГРЮЛ недействующей организации.

Основания прекращения деятельности корпорации можно разделить на добровольные (например, ликвидация) и принудительные (например, банкротство или исключение корпорации из реестра по инициативе налогового органа), а также на внесудебные и судебные. Правовые последствия во всех случаях одинаковы - в ЕГРЮЛ вносится запись о прекращении деятельности корпорации.

Процедура ликвидации корпорации может быть инициирована: участниками корпорации (добровольная ликвидация); по иску участников

корпорации (судебный порядок, подп. 5 п. 3 ст. 61 ГК РФ); по иску государственного органа или органа местного самоуправления в установленных законом случаях (судебный порядок, п. 3 ст. 61 ГК РФ).

Банкротство корпорации осуществляется исключительно в судебном порядке и инициируется (ст. ст. 7 - 9 Закона о банкротстве): кредиторами корпорации-должника; должником; уполномоченными органами должника; работником или бывшим работником должника, имеющим требования о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда.

Юридическим сообществом банкротство нередко рассматривается в качестве одного из самых динамично развивающихся институтов<sup>10</sup>. Закон о банкротстве (2002 г.) претерпел изменения, внесенные принятыми впоследствии несколькими десятками законов. Высшими органами судебной власти периодически разъясняется практика применения законодательства о банкротстве (см.: Постановления Пленума ВС РФ от 21 декабря 2017 г. N 53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве"<sup>11</sup>, от 22 июня 2012 г. N 35 "О некоторых процессуальных вопросах, связанных с рассмотрением дел о банкротстве"<sup>12</sup>, от 15 декабря 2004 г. N 29 "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)"<sup>13</sup> и другие).

Исключение из ЕГРЮЛ корпорации, прекратившей свою деятельность, осуществляется по инициативе налогового органа в порядке ст. 21.1 Закона о регистрации юридических лиц при наличии одновременно следующих условий: непредставления более 12 месяцев отчетности в налоговый орган и неосуществления операций по банковскому (расчетному) счету.

В указанных случаях корпорация признается недействующим

---

<sup>10</sup> Белицкая А.В. Защищенность специализированного общества от банкротства / А.В. Белицкая // Предпринимательское право. Приложение "Право и Бизнес". 2015. N 4. С. 36 - 40.

<sup>11</sup> РГ. 2017. 29 дек. N 297.

<sup>12</sup> Вестник ВАС РФ. 2012. N 8.

<sup>13</sup> Хозяйство и право. 2005. N 2.

юридическим лицом и может быть исключена налоговым органом из ЕГРЮЛ.

Норма права об исключении из реестра недействующей организации вызвала неоднозначную реакцию юридической общественности<sup>14</sup>. Так, КС РФ положение п. 2 ст. 21.1 Закона о регистрации юридических лиц признано не соответствующим Конституции РФ (Постановление КС РФ от 18 мая 2015 г. N 10-П), поскольку оно допускает исключение в административном порядке из ЕГРЮЛ юридического лица, имеющего признаки недействующего, в отношении которого судом по заявлению кредитора введена процедура банкротства. В связи с чем законодателем данный п. 2 ст. 21.1 данного Закона был дополнен вторым абзацем, согласно которому решение о предстоящем исключении недействующего юридического лица нельзя принимать при наличии сведений о возбуждении производства по делу о банкротстве или о проводимых в отношении юридического лица процедурах, применяемых в деле о банкротстве (Федеральный закон 28 декабря 2016 г. N 488-ФЗ<sup>15</sup>).

Вызывает сомнение формулировка одного из оснований исключения юридического лица - если оно "не осуществляло операций хотя бы по одному банковскому счету", указывающая на необходимость совершения нескольких операций (двух и более). Вместе с тем очевидно, что препятствием для исключения из ЕГРЮЛ будет совершение корпорацией даже одной операции за последний год, предшествующий моменту принятия решения налоговым органом о ее исключении. Такое положение дел свидетельствует о необходимости законодательной доработки данного института.

Полагаем необходимым внимательно относиться к рассматриваемому институту, поскольку начало процедуры исключения недействующего лица может повлиять на деловую репутацию организации.<sup>16</sup>

---

<sup>14</sup> Гутников О.В. Корпоративная ответственность в гражданском праве: монография / О.В. Гутников. М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, 2019. С.92.

<sup>15</sup> См.: СЗ РФ. 2017. N 1 (ч. I). Ст. 29.

<sup>16</sup> Постановление Пленума ВС РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" // Бюллетень ВС РФ. 2005. N 4.



Положительным для корпоративной практики является возможность налогового органа использовать институт исключения недействующего юридического лица в случаях (п. 5 ст. 21.1 Закона о регистрации юридических лиц): невозможности ликвидации корпорации ввиду отсутствия средств на расходы по ликвидации и невозможности возложить эти расходы на участников и наличия в ЕГРЮЛ записи о недостоверности сведений о юридическом лице и присутствующей в реестре более 6 месяцев.

В судебной практике разрешен вопрос об условиях принятия судом заявления налогового органа о принудительной ликвидации юридического лица (отвечающего признакам недействующего) в судебном порядке в случаях, когда связь с юридическим лицом по адресу, отраженному в ЕГРЮЛ, невозможна (п. 6 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 61 "О некоторых вопросах практики применения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица").<sup>17</sup> Так, данное заявление может быть принято к рассмотрению только в случае, если решение об исключении недействующей организации не принято ввиду поступления возражений или такое решение признано недействительным в судебном порядке. Таким образом, процедура исключения недействующей организации во внесудебном (административном) порядке по инициативе налогового органа является первичной, а в случае невозможности ее применения используется процедура принудительной ликвидации в судебном порядке.

---

<sup>17</sup> Постановление Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 61 "О некоторых вопросах практики применения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица" // СПС "КонсультантПлюс".