**Міністерство освіти і науки України**

**Національний авіаційний університет**

**Навчально-науковий юридичний інститут**

**Кафедра цивільного права і процесу**



**Конспект лекцій**

з дисципліни «Корпоративне право»

за напрямом (спеціальністю) 81 Право

Укладач: к.ю.н., Гусарєва О.С.

Конспект лекцій розглянутий та схвалений

на засіданні кафедри цивільного права і процесу

Протокол № \_\_ від \_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2017 р.

Завідувач кафедри \_\_\_\_\_\_\_\_\_ Вишновецька С. В.

**2017**

**Лекція 1. Поняття, предмет, метод і джерела корпоративного права**

**1.Поняття «корпорації» і «корпоративного права».**

**2. Співвідношення понять «юридична особа» і «корпорація».**

**3. Предмет і метод корпоративного права.**

**4. Джерела корпоративного права**

Ґрунтовних наукових дослід­жень теорії корпоративного права, на жаль, немає. Складається враження, що наука не встигає за бурхливим розвитком кор­поративного законодавства. Основна теоретична проблема, щодо якої досі немає єдиної позиції — це предмет корпоративного права. Від вирішення цієї проблеми залежить обґрунтованість постановки питання про корпоративне право як таке. Видається, що **предмет корпоративного права** складають наступні **відносини:**

1) відносини щодо створення юридичних осіб;

2) відносини між засновниками (учасниками) з приводу юридичної особи;

3) відносини між засновниками (учасниками) та самою юридичною особою;

4) відносини між органами товариства;

5) відносини між членами органів управління і товариством;

6) відносини щодо управління юридичною особою;

7) відносини щодо припинення юридичних осіб.

Суб'єктами корпо­ративних правовідносин є учасники корпоративних відносин, зокрема:

1) **юридична особа.** Це — центральний суб'єкт корпоратив­них відносин, оскільки ці відносини виникають саме у зв'язку із юридичною особою. Більшість корпоративних правовідносин існують саме за участю юридичної особи;

2) **учасники** — тобто особи, які мають корпоративні права щодо певної юридичної особи. Поряд із терміном "учасник" зако­нодавство містить Інші, близькі, але не тотожні за змістом поняття

* "засновники",
* "члени",
* "акціонери",
* "вкладники".

**Засновники** — це особи, які прийняли рішення про ство­рення юридичної особи.

**Члени** — це поняття, найбільш наближене до поняття "учас­ник". Воно застосовується для позначення учасників непідприємницьких товариств (наприклад, політичних партій, гро­мадських організацій), виробничих кооперативів. Вважаю, що оскільки різниці між учасником і членом немає, законодавцеві слід було б уніфікувати термінологію і використовувати один термін — "учасник".

**Акціонер** — це власник акції, учасник акціонерного това­риства.

**Вкладник** — учасник командитного товариства, який несе обмежену відповідальність.

**Учасниками** можуть бути **фізичні, юридичні особи, терито­ріальні громади, держава;**

3) **органи управління юридичних осіб**. Це специфічні учасники корпоративних відносин. Вони не мають цивільної правосуб’єктності, але закон надає їм певні права та передбачає обов'язки у сфері корпоративного управління. Назовні дії ор­ганів управління вважаються діями юридичної особи, однак у внутрішньо корпоративних відносинах кожен орган має свій правовий статус;

4) **органи державного управління** (Державна комісія з цінних паперів та фондового ринку, Антимонопольний комітет України, Фонд державного майна, місцеві державні адміністрації та ін.). Ці органи, як правило, не є безпосередніми учасниками кор­поративних правовідносин, але вони здійснюють контроль за дотриманням корпоративного законодавства або управління державними корпоративними правами.

**Система корпоративного права** традиційно може складатися із **Загальної і Особливої частин**. До **Загальної частини** слід віднести інститути та норми права, котрі визначають загальні для усіх видів юридичних осіб положення:

— поняття та види юридичних осіб;

— правоздатність та дієздатність юридичної особи;

— створення юридичної особи;

— припинення юридичної особи;

— поняття та зміст корпоративних прав;

— правовий режим майна юридичної особи;

— загальні засади корпоративного управління.

До **Особливої частини** слід було б включити норми, що стосуються окремих видів (організаційно-правових форм) юридичної особи: господарських товариств, виробничих коопе­ративів, установ, непідприємницьких товариств, публічних юридичних осіб тощо.

**Джерела корпоративного права.**

Основними джерелами кор­поративного права України є нормативні акти:

— закони: Цивільний кодекс України, Господарський кодекс України, закони України від 19 вересня 1991 р. "Про господар­ські товариства"; від 15 травня 2003 р. "Про державну реєстра­цію юридичних осіб та фізичних осіб — підприємців";

— підзаконні нормативні акти: постанови Кабінету Мініст­рів України, накази Фонду державного майна України, рішення Державної комісії з цінних паперів і фондового ринку;

— акти органів місцевого самоврядування.

**Лекція 2. Проблеми правового регулювання корпоративних відносин в Україні та зарубіжних країнах**

1. **Поняття і природа корпоративних відносин.**
2. **Характерні особливості корпоративних норм.**
3. **Проблеми правового регулювання корпоративних відносин в Україні та зарубіжних країнах.**

**Поняття корпоративних відносин.** З давніх-давен люди об'єднувалися. Спочатку це було викликано об'єктивними при­чинами: разом легше було виживати в складних природних умовах, захищатися від хижих звірів, полювати. З часом із цих об'єднань почали формуватися племена, нації, народи, держави. Із розвитком цивілізації причини, які зумовлювали спільне існування людей, поступово змінювалися. Вони вже навчилися виживати і поодинці, однак все ще трималися разом, утворю­ючи людське суспільство. їх продовжували об'єднувати со­ціальні зв'язки: спільні історія, інтереси, майбутнє. Проте суспільство ніколи не було однорідним. У різний час воно поді­лялося на різні верстви за походженням, фахом, статтю, вірою та іншими ознаками. Ці соціальні групи існували за своїми правилами, мали свої звичаї і традиції.

Поступово у суспільстві почали з'являтися нові об'єднання, що зумовлювалися не лише об'єктивними чинниками. Вони створювалися людьми, яких об'єднували спільні інтереси: торгівля, будівництво, полювання, віра тощо. З часом ці спілки людей почали сприйматися як щось незалежне від їх людсь­кого складу на той чи інший час. Так зароджувалася ідея кор­порації.

Відносини між людьми, які об'єднані в одну корпорацію, потребували особливого регулювання, оскільки тут йшлося про колектив осіб, а не одну персону. Одним із засобів, за до­помогою якого стало можливим регулювання відносин щодо створення та діяльності корпорацій, стала конструкція юри­дичної особи. Пройшовши через кілька тисячоліть, ця ідея збереглася і продовжує розвиватися у тій чи Іншій формі в усіх правових системах. Центральною, головною причиною виникнення ідеї юридичної особи було об'єднання людей у відносно однорідні соціальні групи з певною метою, спільною для усіх членів об'єднання.

Кілька століть тому справедливим було б твердження, що корпоративні відносини — це відносини, пов'язані із об'єд­нанням людей у корпорації. Термін "корпорація" якраз і озна­чає об'єднання. Але суспільство не стояло на місці. На сьогодні конструкція юридичної особи залишається найважливішим Інструментом, за допомогою якого законодавець регулює відносини як всередині організацій, так і за їх участю. Спочатку поняття юридичної особи "обслуговувало" колективний інтерес певної групи осіб, було зовнішньою, правовою формою його існування, але зараз воно "відірвалося" від свого початкового змісту і застосовується як універсальна форма, за допомогою якої здійснюється введення в цивільний оборот будь-яких соціальних утворень. Поступово право почало визнавати статус юридичної особи за організаціями, які не є об'єднаннями. З'явилася необхідність змінити сприйняття корпоративних від­носин як відносин, пов'язаних із об'єднанням людей.

Що ж є корпоративними відносинами у сучасному їх ро­зумінні?

Незважаючи на тривалу світову історію розвитку корпорацій, а відтак і корпоративного права, дискусії щодо суті корпора­тивних відносин далекі від завершення. В Україні це питання взагалі можна віднести до малодосліджених.

В найзагальнішому розумінні корпоративними є відносини, що виникають між юридичними особами та їх учасниками. При цьому вид або організаційно-правова форма юридичної особи не впливає на природу цих відносин: створюється то­вариство (корпорація) чи установа, такі відносини всеодно виникають.

Юридична громадськість практично одностайна: корпора­тивні відносини — це особливі відносини, які не можуть бути однозначно і повністю віднесені до будь-якого іншого виду суспільних відносин, що регулюються правом. Але у чому ж їх особливість?

Шукаючи відповідь на це питання, важливо звернути увагу на наступне. Складовим елементом будь-якого суб'єктивного права є можливість обирати форму його здійснення. Однією з таких форм є форма юридичної особи. Особливість реалізації суб'єктивних прав у формі створення юридичної особи (на відміну від особистої реалізації своїх прав) має свої переваги для засновника:

1) засновник безпосередньо не вступає в цивільний оборот, а отже, за загальним правилом, не набуває прав та обов'язків щодо третіх осіб. Його інтереси представляє спеціальний суб'єкт — юридична особа;

2) є можливість виділити і відокремити частину майна зас­новника;

3) майнові ризики засновника, як правило, обмежуються втратою майна, котре було передано юридичній особі;

4) є можливість залучати до складу юридичної особи інших суб'єктів.

Створення юридичної особи — не самоціль. Вона створю­ється лише тому, що інший суб'єкт (засновник) обрав від­повідну організаційно-правову форму реалізації свого суб'єк­тивного права. Таким суб'єктивним правом може бути будь-яке право особи: на підприємницьку діяльність, освіту, працю, здоров'я тощо.

На особисто-правовий зв'язок засновників і юридичної особи, на існування юридичних відносин між ними вказував ще О. Гірке. Він розрізняв позакорпоративні відносини — відно­сини корпорації з її членами, як не пов'язаними з нею суб'єк­тами; суто корпоративні відносини, тобто відносини, засновані на статуті, та відносини, що розвиваються частково всередині, частково в поза корпоративній сфері. Відповідні права та обов'язки О. Гірке називає корпоративними невідчужуваними правами. Такими є право на однакову з іншими членами участь в голо­суванні, право користування корпоративним майном.

Таким чином, юридична особа "завдячує" своєму походжен­ню засновнику, але й існування її назавжди підпорядковане засновнику (учаснику). В зв'язку з тим, що юридична особа є формою реалізації прав своїх учасників, вона завжди буде за­лежна від них, незважаючи на те, що з точки зору цивільного права юридична особа та її учасник — окремі, рівні суб'єкти. Останнє наводить на думку, що юридична рівність і самостій­ність суб'єктів, як ознаки цивільних відносин, не притаманні відносинам між юридичною особою та її засновником. Це власне і є та головна особливість, яка зумовлює необхідність спе­ціального регулювання цих відносин.

Підсумовуючи наведене, **корпоративні відносини** — **це суспільні відносини, що виникають у зв'язку зі створенням юридичних осіб та участю в їх діяльності.** В свою чергу, корпо­ративні правовідносини — це корпоративні відносини, врегульовані нормами права.

**Правова природа корпоративних правовідносин**. Корпоратив­ні відносини мають комплексний характер і складну структуру, що відображається на їх правовій природі.

На ранніх етапах розвитку корпоративного права України можна було зустріти думку про речовий характер цих відносин.

Однак така позиція зустрічалася рідко і сьогодні практично ніким не обстоюється. Доводити те, що вже ніким не оспорю­ється, немає сенсу. Лише у деяких видах юридичних осіб, переважно заснованих державою, за засновником зберігається право власності на передане юридичній особі майно. Для інших юридичних осіб це, загалом, не характерно. Корпоративні відносини — це відносини не з приводу майна, а з приводу юридичної особи, тому вони не мають речового характеру.

Більш поширеним є розуміння корпоративних відносин як зобов'язальних: "підприємство зобов'язане здійснювати діяль­ність відповідно до установчих документів, передавати заснов­нику (іншій уповноваженій особі) обумовлені доходи, одержані від підприємницької діяльності". На думку Н.С. Глусь, котра спеціально досліджувала розглядувані питання, за своєю пра­вовою природою корпоративні правовідносини можуть бути як майнового, так і немайнового характеру, але пов'язаного з майновим., всі вони зобов'язальні та відносні, значна частина з них має організаційний характер.

Можна погодитися з тим, що для характеристики корпо­ративних правовідносин більше підходять зобов'язальні, аніж речові відносини. Але мені видається, що корпоративні від­носини не є ані зобов'язальними, ані речовими. Намагання "втиснути" їх до одного з уже відомих видів цивільних відно­син — речових або зобов'язальних — є неправильним у своїй основі.

Доводячи зобов'язальний характер корпоративних відносин, прихильники цієї думки припускають, що ці відносини насам­перед є цивільними. В свою чергу, цивільні відносини за одним із критеріїв поділяються на речові і зобов'язальні. Підстави для такого висновку є хоча б тому, що більшість норм корпо­ративного права закріплені безпосередньо в тексті Цивільного кодексу України (ЦК). Отже, можна вважати, що законодавець виходить з цивільно-правової їх природи і не виділяє окремо від вчення про юридичну особу. Іншими словами, за ЦК, кор­поративне право є складовою частиною інституту юридичної особи. Отже, і теорію цивільного права можна поширювати на усі корпоративні правовідносини.

Концептуальна помилка такої аргументації, як видається, полягає у тому, що корпоративні відносини віднесено до ци­вільних, в той час як вони такими є лише частково. Специфіка корпоративних відносин не дозволяє розглядати їх лише з по­зицій доктрини цивільного права.

В обґрунтування цього висновку можна послатися на ст. 1 ЦК: "Цивільним законодавством регулюються особисті немайнові та майнові відносини (цивільні відносини), засновані на юридичній рівності, вільному волевиявленні, майновій самос­тійності їх учасників. До майнових відносин, заснованих на адміністративному або іншому владному підпорядкуванні однієї сторони другій стороні, а також до податкових, бюджетних відносин цивільне законодавство не застосовується, якщо інше не встановлено законом". Вважаю, що юридична особа пере­буває у "іншому владному підпорядкуванні" своїх учасників (особливо чітко це видно, коли юридична особа має одного учасника), а тому до відносин між ними, які засновані на цьому підпорядкуванні, цивільне законодавство не застосовується. Щодо тих відносин, де влада учасників не проявляється, то вони є цивільними.

З огляду на це правова природа корпоративних відносин не може і не повинна пояснюватися лише з позиції теорії ци­вільного права. Окремі відносини, які входять до складу кор­поративних, є зобов'язальними (наприклад, відносини щодо сплати внесків до статутного капіталу), а отже і цивільними, окремі — управлінськими (наприклад, відносини щодо скли­кання та проведення загальних зборів учасників), окремі — трудовими (наприклад, відносини між головою виконавчого органу і товариством), окремі — фінансовими (наприклад, від­носини щодо емісії цінних паперів).

Враховуючи наведене, вважається, що правова природа корпо­ративних відносин як таких не може бути визначена з огляду на їх комплексний зміст. В свою чергу, правова природа окремих видів корпоративних відносин може мати зобов'язальний, управлінський, трудовий, фінансовий та інший характер.

**Лекція 3.Поняття, правові ознаки, види господарських товариств, порядок їх створення та припинення за законодавством України**

1. **Господарське товариство як основна сучасна форма здійснення підприємницької діяльності.**
2. **Види господарських товариств та їх характерні особливості.**
3. **Поняття, способи та порядок створення і припинення господарських товариств.**

Господарськими товариствами визнаються підприємства або інші суб'єкти господарювання, створені юридичними особами та/або громадянами шляхом об'єднання їх майна і участі в підприємницькій діяльності товариства з метою одержання прибутку. У випадках, передбачених ГК України, господарське това­риство може діяти у складі одного учасника.

Засновниками і учасниками товариства можуть бути суб'єкти господарюван­ня, інші учасники господарських відносин, а також громадяни, які не є суб'єкта­ми господарювання.

Господарські товариства є юридичними особами. Суб'єкти господарювання — юридичні особи, які стали засновниками або учасниками господарського товари­ства, зберігають статус юридичної особи. Господарські товариства можуть здійсню­вати будь-яку підприємницьку діяльність, якщо інше не передбачено законом.

До господарських товариств належать: акціонерні товариства, товариства з обмеженою відповідальністю, товариства з додатковою відповідальністю, повні товариства, командитні товариства.

Господарське товариство (товариство з обмеженою або додатковою відпові­дальністю, акціонерне товариство) є залежним, якщо іншому (головному) госпо­дарському товариству належать 20 або більше відсотків статутного капіталу това­риства з обмеженою або додатковою відповідальністю чи двадцять або більше відсотків простих акцій акціонерного товариства.

|  |
| --- |
|  |
| Діяльність суб'єкта господарювання, як правило, не обмежується певним часом. За загальним правилом вона є безстроковою. Випадки можливого припинення суб'єкта господарювання передбачені виключно законом, зокрема ст. 104 - 109 ЦК і ст. 59 ГК. Слід підкреслити, що названими статтями передбачені лише випадки припинення, а ст. 104 ЦК також її наслідки. Зокрема, що юридична особа припиняється в результаті передання всього майна, прав і обов'язків іншим юридичним особам - правонаступником (злиття, приєднання, поділу, перетворення) або в результаті ліквідації. Як бачимо, поняття припинення в цих статтях, а також у законодавстві не визначене. В юридичній літературі припинення - це передбачені законодавством юридичні підстави за якими суб'єкт господарювання втрачає право проводити господарську діяльність та, відповідно втрачає правосуб'єктність з моменту внесення запису до Єдиного державного реєстру. Простіше, припинення суб'єкта господарювання - це завершення його діяльності як самостійного суб'єкта господарського права.  Як випливає ст. 104 ЦК і в ч. 1 ст. 59 ГК є дві форми припинення діяльності суб'єктів господарювання - реорганізація і ліквідація. Суть реорганізації полягає в припиненні діяльності одних і виникненні нових суб'єктів господарювання відповідних організаційно - правових форм. Внаслідок реорганізації виникають нові суб'єкти господарювання, які є правонаступниками реорганізованих. Тобто до новоутворених суб'єктів господарювання переходять права і обов'язки, у даному випадку, в першу чергу майнові реорганізованих.  Відповідно до ч. 4 ст. 104 і ст. 109 ЦК і ч. 1 ст. 59 ГК реорганізація відбувається такими п'ятьма способами:  1. перетворення один суб'єкт господарювання перетворюється в інший і до новоутвореного суб'єкта господарювання переходять усі майнові права і обов'язки попереднього. Відбувається зміна організаційно - правової форми суб'єкта господарювання;  2. злиття - на базі двох і більше суб'єктів господарювання утворюється один і усі майнові права і обов'язки переходять до суб'єкта господарювання, що виник в результаті злиття;  3. приєднання - до одного основного, потужнішого суб'єкта господарювання переходять усі майнові права і обов'язки приєднаного суб'єкта господарювання. Новий суб'єкт господарювання внаслідок такої реорганізації не виникає;  4. поділ - на базі одного суб'єкта господарювання утворюється два і більше нових до кожного з яких за роздільним балансом (актом) у відповідних частках переходять майнові права і обов'язки реорганізованого суб'єкта господарювання;  5. виділення - від суб'єкта господарювання виділяється частина майна, на базі якого створюється один або декілька суб'єктів господарювання. До кожного з них переходять за роздільним балансом (актом) і відповідних частинах майнові права і обов'язки реорганізованого суб'єкта господарювання.  Другим способом припинення діяльності суб'єкта господарювання є ліквідація. Ліквідація - це регламентована законодавством процедура, результатом якої є припинення діяльності суб'єкта господарювання без переходу майнових прав і обов'язків у порядку правонаступництва до інших.  Відповідно до ст. 110 ЦК і ч. 6 ст. 59 ГК ліквідація суб'єкта господарювання можлива як у добровільному, так і примусовому порядку. Підстави ліквідації можуть бути передбачені законодавством, установчими документами, погіршення фінансово - економічного стану тощо.  За таких підстав у добровільному порядку суб'єкт господарювання ліквідується:  ­ за рішенням власника (власників) чи уповноважених ним органів;  ­ у зв'язку із закінченням строку, на який він створювався;  ­ у разі досягнення мети, заради якої його було створено.  Підставами для промусової ліквідації суб'єкта господарювання можуть бути:  ­ рішення суду про визнання недійсною державної реєстрації через допущенні при його створену порушення, які не можна усунути;  ­ у разі здійснення діяльності. що суперечить закону чи установчим документам на підставі рішення суду за таких підстав: провадження діяльності, що суперечить установчим документам або такої заборонена законом( систематичне та грубе порушення законодавства);  ­ як розмір статутного фонду господарського товариства стає меншим від мінімального визначеного законом;  ­ при перевищенні максимального числа(більше 10) кількості учасників товариства з обмеженою відповідальністю якщо воно протягом року не перетворене на інше, наприклад, акціонерне товариство;  ­ у разі вибуття членів повного і командитного товариства, коли в них залишається один учасник, який протягом шести місяців не перетворив його в інше або вибуття з командитного товариства всіх власників;  ­ у разі визнання його в установленому порядку банкрутом (про що буде розглянуто окремо).  На підставі рішення суду державний реєстратор повинен внести до Єдиного державного реєстру запис про це судове рішення та повідомити органи статистики, державної податкової служби та інших в яких був на обліку ліквідований суб'єкт господарювання що до якого прийнято судове рішення і про внесення до Єдиного державного реєстру такого запису. Процедура ліквідації, як спосіб припинення суб'єкта господарювання , що не пов'язана з банкрутством проводиться відповідно до ст. 60 ГК, особливості для господарських товариств - ст. 91 ГК у ЦК, відповідно, статтями 111, 150.  Загальний порядок ліквідації суб'єкта господарювання відповідно до ст. 60 ГК відбувається у такому порядку:  1. Ліквідація суб'єкта господарювання здійснюється ліквідаційною комісією, яка утворюється власником (власниками) майна суб'єкта господарювання чи його (їх) представниками (органами), або іншим органом, визначеним законом, якщо інший порядок її утворення не передбачений ГК. Ліквідацію суб'єкта господарювання може бути також покладено на орган управління суб'єкта, що ліквідується.  2. Орган (особа), який прийняв рішення про ліквідацію суб'єкта господарювання, встановлює порядок та визначає строки проведення ліквідації, а також строк для заяви претензій кредиторами, що не може бути меншим, ніж два місяці з дня оголошення про ліквідацію.  3. Ліквідаційна комісія або інший орган, який проводить ліквідацію суб'єкта господарювання, публікує офіційних в друкованих органах, повідомлення про його ліквідацію та про порядок і строки заяви кредиторами претензій, а явних (відомих) кредиторів повідомляє персонально у письмовій формі у встановлені цим Кодексом чи спеціальним законом строки.  4. Одночасно ліквідаційна комісія вживає необхідних заходів щодо стягнення дебіторської заборгованості суб'єкта господарювання, який ліквідується, та виявлення вимог кредиторів, з письмовим повідомленням кожного з них про ліквідацію суб'єкта господарювання.  5. Ліквідаційна комісія після закінчення строку для пред'явлення вимог кредиторами складає проміжний ліквідаційний баланс, який містить відомості про склад майна юридичної особи, що ліквідується, перелік пред'явлених кредиторами вимог, а також про результати їх розгляду Проміжний ліквідаційний баланс затверджується учасниками юридичної особи або органом, який прийняв рішення про ліквідацію юридичної особи. Для виплати грошових сум кредиторам юридичної особи, що ліквідується ст. 112 ЦК встановлена спеціальна черговість. Вони проводяться відповідно до проміжного ліквідаційного балансу починаючи від дня його затвердження, за винятком кредиторів четвертої черги, виплати яким провадяться зі спливом місяця від дня затвердження проміжного ліквідаційного балансу.  Згідно із цією статтею встановлена така черговість:  ­ у першу чергу задовольняються вимоги щодо відшкодування шкоди, завданої каліцтвом, іншим ушкодженням здоров'я або смертю, та вимоги кредиторів, забезпечені заставою чи іншим способом;  ­ другу чергу задовольняються вимоги працівників, пов'язані з трудовими відносинами, вимоги автора про плату за використання результату його інтелектуальної, творчої діяльності;  ­ третю чергу задовольняються вимоги щодо податків, зборів (обов'язкових платежів);  ­ у четверту чергу задовольняються всі інші вимоги.  6. Після завершення розрахунків з кредиторами ліквідаційна комісія складає ліквідаційний баланс, який затверджується учасниками юридичної особи або органом, що прийняв рішення про ліквідацію юридичної особи. Майно юридичної особи, що залишилося після задоволення вимог кредиторів, передається її учасникам, якщо інше не встановлено установчими документами юридичної особи або законом. Достовірність і повнота цього балансу повинна бути підтверджена аудитором (аудиторською формою).  Вимоги однієї черги задовольняються пропорційно сумі вимог, що належать кожному кредитору цієї черги.  У разі відмови ліквідаційної комісії у задоволенні вимог кредитоpa або ухилення від їх розгляду кредитор має право до затвердження ліквідаційного балансу юридичної особи звернутися до суду із позовом до ліквідаційної комісії. За рішенням суду вимоги кредитора можуть бути задоволені за рахунок майна, що залишилося після ліквідації юридичної особи.  Вимоги кредитора, заявлені після спливу строку, встановленого ліквідаційною комісією для їх пред'явлення, задовольняються з майна юридичної особи, яку ліквідовують, що залишилося після задоволення вимог кредиторів, заявлених своєчасно. Вимоги кредиторів, які не визнані ліквідаційною комісією, якщо кредитор у місячний строк після одержання повідомлення про повну або часткову відмову у визнанні його вимог не звертався до суду з позовом, вимоги, у задоволенні яких за рішенням суду кредиторові відмовлено, а також вимоги, які не задоволені через відсутність майна юридичної особи, що ліквідується, вважаються погашеними. |

**Лекція 4. Правовий статус учасників господарського товариства**

1. **Поняття «учасник» і «засновник» господарського товариства та їх співвідношення.**
2. **Законодавчі обмеження відносно участі осіб у господарських товариствах.**

Засновниками та учасниками товариства можуть бути підприємства, установи, організації, а також громадяни, крім випадків, передбачених законодавчими актами України. Підприємства, установи та організації, які стали учасниками товариства, не ліквідуються як юридичні особи.

Іноземні громадяни, особи без громадянства, іноземні юридичні особи, а також міжнародні організації можуть бути засновниками та учасниками господарських товариств нарівні з громадянами та юридичними особами України, крім випадків, встановлених законодавчими актами України.

Господарське товариство (за винятком повного і командитного товариств) може бути створене однією особою, яка стає його єдиним учасником.

Учасники товариства мають право:

1. Брати участь в управлінні справами товариства в порядку, визначеному в установчих документах, за винятком випадків, передбачених цим Законом.

2. Брати участь у розподілі прибутку товариства та одержувати його частку (дивіденди).

3. Вийти в установленому порядку з товариства.

4. Одержувати інформацію про діяльність товариства. На вимогу учасника товариство зобов'язане надавати йому для ознайомлення річні баланси, звіти товариства про його діяльність, протоколи зборів.

5. Здійснити відчуження часток у статутному (складеному) капіталі товариства, цінних паперів, що засвідчують участь у товаристві, в порядку, встановленому законом.

Учасники можуть мати також інші права, передбачені законодавством і установчими документами товариства.

Слід зазначити, що права учасників товариств реалізовуються не завжди однаково. Товариства з невеликою кількістю учасників мають більш "прозорі" для усіх учасників умови функціонування, в той час, як в товариствах з великою кількістю учасників досягти такого ефекту проблематично.

Учасники товариства зобов'язані:

1. Дотримуватись установчих документів товариства і виконувати рішення загальних зборів та інших органів управління товариства.

2. Виконувати свої зобов'язання перед товариством, в тому числі і пов'язані з майновою участю, а також вносити вклади (оплачувати акції) у розмірі, порядку та засобами, передбаченими установчими документами.

3. Не розголошувати комерційну таємницю та конфіденційну інформацію про діяльність товариства.

4. Нести інші зобов'язання, у випадках передбачених законодавством України та установчими документами товариства.

5. Щодо організаційно-правової бази в Україні, то слід зазначити, що деякі обов'язки учасників товариств (особливо щодо дотримання установчих та внутрішньокорпоративних документів, нерозголошення таємниці та ін.) мають дещо декларативний характер, оскільки практично ніде не визначено санкції за їх невиконання. Іноді такі санкції вписуються в установчі документи, але вони можуть діяти тільки за умови їх відповідності чинному законодавству. Більш чітко прописані лише санкції щодо майнової участі.

**Лекція 5. Склад і правовий режим майна господарського товариства**

1. **Склад та правовий режим майна господарського товариства.**
2. **Поняття та види вкладів учасників (засновників) господарських товариств.**
3. **Поняття статутного капіталу, його призначення.**

Основу правового режиму майна суб'єктів господарювання, на якій базується їх господарська діяльність, становлять право власності та інші речові права — право господарського відання, право оперативного управління. Господарська діяльність може здійснюватися також на основі інших речових прав (права володіння, права користування тощо), передбачених ЦК України.

Майно суб'єктів господарювання може бути закріплено на іншому праві від­повідно до умов договору з власником майна. Держава забезпечує рівний захист майнових прав усіх суб'єктів господарювання.

Суб'єкт господарювання, який здійснює господарську діяльність на основі пра­ва власності, на свій розсуд, одноосібно або спільно з іншими суб'єктами володіє, користується і розпоряджається належним йому (їм) майном, у тому числі має пра­во надати майно іншим суб'єктам для використання його на праві власності, праві господарського відання чи праві оперативного управління, або на основі інших форм правового режиму майна. Майно, що використовується у господарській діяльності, може перебувати у спільній власності двох або більше власників.

Власник майна має право одноосібно або спільно з іншими власниками на ос­нові належного йому (їм) майна засновувати господарські організації або здійснювати господарську діяльність в інших організаційно-правових формах господарювання, не заборонених законом, на свій розсуд визначаючи мету і предмет господарської діяльності, структуру утвореного ним суб'єкта господарю­вання, склад і компетенцію його органів управління, порядок використання май­на, інші питання управління діяльністю суб'єкта господарювання, а також приймати рішенн я про припинення господарської діяльності заснованих ним суб'єктів господарювання відповідно до законодавства.

Власник має право особисто або через уповноважені ним органи з метою здійснення підприємницької діяльності засновувати господарські організації, закріплюючи за ними належне йому майно на праві власності, праві господарського відання, а для здійснення некомерційної господарської діяльності — на праві оперативного управління, визначати мету та предмет діяльності таких організацій, склад і компетенцію їх органів управління, порядок прийняття ними рішень, склад і порядок використання майна, визначати інші умови господарю­вання у затверджених власником (уповноваженим ним органом) установчих до­кументах господарської організації, а також здійснювати безпосередньо або через уповноважені ним органи у межах, встановлених законом, інші управлінські по­вноваження щодо заснованої організації та припиняти її діяльність.

Право господарського відання є речовим правом суб'єкта підприємництва, який володіє, користується і розпоряджається майном, закріпленим за ним власником (уповноваженим ним органом), з обмеженням правомочності розпорядження щодо окремих видів майна за згодою власника у випадках, передбачених ГК України та законами України.

Власник майна, закріпленого на праві господарського відання за суб'єктом підприємництва, здійснює контроль за використанням та збереженням належно­го йому майна безпосередньо або через уповноважений ним орган, не втручаю­чись в оперативно-господарську діяльність підприємства. Щодо захисту права господарського відання застосовуються положення закону, встановлені для захи­сту права власності. Суб'єкт підприємництва, який здійснює господарську діяльність на основі права господарського відання, має право на захист своїх майнових прав також від власника.

Правом оперативного управління визнається речове право суб'єкта господарю­вання, який володіє, користується і розпоряджається майном, закріпленим за ним власником (уповноваженим ним органом) для здійснення некомерційної господарської діяльності, у межах, установлених власником майна (уповноваже­ним ним органом). Власник майна, закріпленого на праві оперативного управ­ління за суб'єктом господарювання, здійснює контроль за використанням і збереженням переданого в оперативне управління майна безпосередньо або через уповноважений ним орган і має право вилучати у суб'єкта господарювання надлишкове майно, а також майно, що не використовується, та майно, що вико­ристовується ним не за призначенням. Право оперативного управління захи­щається законом відповідно до положень, встановлених для захисту права влас­ності.

Майном визнається сукупність речей та інших цінностей (включаючи нема­теріальні активи), які мають вартісне визначення, виробляються чи використову­ються у діяльності суб'єктів господарювання та відображаються в їх балансі або враховуються в інших передбачених законом формах обліку майна цих суб'єктів. Залежно від економічної форми, якої набуває майно у процесі здійснення госпо­дарської діяльності, майнові цінності належать до основних фондів, оборотних засобів, коштів, товарів.

Основними фондами виробничого і невиробничого призначення є будинки, споруди, машини та устаткування, обладнання, інструмент, виробничий інвентар і приладдя, господарський інвентар та інше майно тривалого використання, що віднесено законодавством до основних фондів. Оборотними засобами є сирови­на, паливо, матеріали, малоцінні предмети та предмети, що швидко зношуються, інше майно виробничого і невиробничого призначення, що віднесено законодав­ством до оборотних засобів. Коштами у складі майна суб'єктів господарювання є гроші у національній та іноземній валюті, призначені для здійснення товарних відносин цих суб'єктів з іншими суб'єктами, а також фінансових відносин відповідно до законодавства. Товарами у складі майна суб'єктів господарювання визнаються вироблена продукція (товарні запаси), виконані роботи та послуги. Особливим видом майна суб'єктів господарювання є цінні папери. Джерелами формування майна суб'єктів господарювання є:

грошові та матеріальні внески засновників;

доходи від реалізації продукції (робіт, послуг);

доходи від цінних паперів;

капітальні вкладення і дотації з бюджетів;

надходження від продажу (здачі в оренду) майнових об'єктів (комплексів), що належать їм, придбання майна інших суб'єктів;

кредити банків та інших кредиторів;

безоплатні та благодійні внески, пожертвування організацій і громадян;

інші джерела, не заборонені законом.

До державного майна у сфері господарювання належать цілісні майнові ком­плекси державних підприємств або їх структурних підрозділів, нерухоме майно, інше окреме, індивідуально визначене майно державних підприємств, акції (ча­стки, паї) держави у майні суб'єктів господарювання різних форм власності, а також майно, закріплене за державними установами і організаціями з метою здій­снення необхідної господарської діяльності, та майно, передане в безоплатне користування самоврядним установам і організаціям або в оренду для викорис­тання його у господарській діяльності. Держава через уповноважені органи державної влади здійснює права власника також щодо об'єктів права власності Українського народу. Управління об'єктами державної власності відповідно до закону здійснюють Кабінет Міністрів України і, за його уповноваженням, цент­ральні та місцеві органи виконавчої влади. У випадках, передбачених законом, управління державним майном здійснюють також інші суб'єкти.

**Лекція 6. Майнові права та обов’язки учасників господарського товариства, їх відповідальність за зобов’язаннями господарських товариств**

1. **Поняття та зміст корпоративних прав.**
2. **Порядок реалізації корпоративних прав.**
3. **Обов’язки та відповідальність учасників господарських товариств.**

Майнові права та майнові обов'язки суб'єкта господарювання можуть виникати:

з угод, передбачених законом, а також з угод, не передбачених законом, але таких, що йому не суперечать;

з актів органів державної влади та органів місцевого самоврядування, їх по­садових осіб у випадках, передбачених законом;

внаслідок створення та придбання майна з підстав, не заборонених законом;

внаслідок заподіяння шкоди іншій особі, придбання або збереження майна за рахунок іншої особи без достатніх підстав;

внаслідок порушення вимог закону при здійсненні господарської діяль­ності;

з інших обставин, з якими закон пов'язує виникнення майнових прав та обов'язків суб'єктів господарювання.

Право на майно, що підлягає державній реєстрації, виникає з дня реєстрації цього майна або відповідних прав на нього, якщо інше не встановлено законом.

Майновий стан суб'єкта господарювання визначається сукупністю належних йому майнових прав та майнових зобов'язань, що відображається у бухгалтерсь­кому обліку його господарської діяльності відповідно до вимог закону.

Майнові права суб'єктів господарювання захищаються законом. Вилучення державою у суб'єкта господарювання його майна допускається не інакше як у ви­падках, на підставах і в порядку, передбачених законом. Збитки, завдані суб'єкту господарювання порушенням його майнових прав громадянами чи юридичними особами, а також органами державної влади чи органами місцевого самовряду­вання, відшкодовуються йому відповідно до закону.

Господарським визнається зобов'язання, що виникає між суб'єктом господа­рювання та іншим учасником (учасниками) відносин у сфері господарювання з підстав, передбачених ГК України, в силу якого один суб'єкт (зобов'язана сторо­на, у тому числі боржник) зобов'язаний вчинити певну дію господарського чи управлінсько-господарського характеру на користь іншого суб'єкта (виконати роботу, передати майно, сплатити гроші, надати інформацію тощо), або утрима­тися від певних дій, а інший суб'єкт (управнена сторона, у тому числі кредитор) має право вимагати від зобов'язаної сторони виконання її обов'язку.

Основними видами господарських зобов'язань є майново-господарські зобо­в'язання та організаційно-господарські зобов'язання. Сторони можуть за взаємною згодою конкретизувати або розширити зміст господарського зобо­в'язання в процесі його виконання, якщо законом не встановлено інше.

Господарські зобов'язання можуть виникати:

безпосередньо із закону або іншого нормативно-правового акта, що регу­лює господарську діяльність;

з акта управління господарською діяльністю;

з господарського договору та інших угод, передбачених законом, а також з угод, не передбачених законом, але таких, які йому не суперечать;

внаслідок заподіяння шкоди суб'єкту або суб'єктом господарювання, прид­бання або збереження майна суб'єкта або суб'єктом господарювання за рахунок іншої особи без достатніх на те підстав;

у результаті створення об'єктів інтелектуальної власності та інших дій суб'єктів, а також внаслідок подій, з якими закон пов'язує настання правових наслідків у сфері господарювання.

Майново-господарськими визнаються цивільно-правові зобов'язання, що ви­никають між учасниками господарських відносин при здійсненні господарської діяльності, в силу яких зобов'язана сторона повинна вчинити певну господарсь­ку дію на користь другої сторони або утриматися від певної дії, а управнена сторо­на має право вимагати від зобов'язаної сторони виконання її обов'язку. Майнові зобов'язання, які виникають між учасниками господарських відносин, регулю­ються ЦК України з урахуванням особливостей, передбачених ГК України.

Суб'єктами майново-господарських зобов'язань можуть бути суб'єкти госпо­дарювання, негосподарюючі суб'єкти — юридичні особи, а також органи держав­ної влади, органи місцевого самоврядування, наділені господарською компе­тенцією. Якщо майново-господарське зобов'язання виникає між суб'єктами господарювання або між суб'єктами господарювання і негосподарюючими суб'єктами — юридичними особами, зобов'язаною та управненою сторонами зобов'язання є відповідно боржник і кредитор.

Зобов'язання майнового характеру, що виникають між суб'єктами господарю­вання та негосподарюючими суб'єктами — громадянами, не є господарськими і регулюються іншими актами законодавства. Суб'єкти господарювання у випад­ках, можуть добровільно брати на себе зобов'язання майнового характеру на ко­ристь інших учасників господарських відносин (благодійництво тощо). Такі зо­бов'язання не є підставою для вимог щодо їх обов'язкового виконання.

Організаційно-господарськими визнаються господарські зобов'язання, що виникають у процесі управління господарською діяльністю між суб'єктом госпо­дарювання та суб'єктом організаційно-господарських повноважень, в силу яких зобов'язана сторона повинна здійснити на користь другої сторони певну управлінсько-господарську (організаційну) дію або утриматися від певної дії, а управнена сторона має право вимагати від зобов'язаної сторони виконання її обов'язку. Організаційно-господарські зобов'язання можуть виникати:

між суб'єктом господарювання та власником, який є засновником даного суб'єкта, або органом державної влади, органом місцевого самоврядування, наділеним господарською компетенцією щодо цього суб'єкта;

між суб'єктами господарювання, які разом організовують об'єднання під­приємств чи господарське товариство, та органами управління цих об'єднань чи товариств;

між суб'єктами господарювання, у разі якщо один з них є щодо іншого дочірнім підприємством;

в інших випадках, передбачених ГК України, іншими законодавчими акта­ми або установчими документами суб'єкта господарювання.

Організаційно-господарські зобов'язання суб'єктів можуть виникати з дого­вору та набувати форми договору. Суб'єкти господарювання мають право разом здійснювати господарську діяльність для досягнення спільної мети, без утворен­ня єдиного суб'єкта господарювання, на умовах, визначених договором про спільну діяльність. У разі якщо учасники договору про спільну діяльність доруча­ють керівництво спільною діяльністю одному з учасників, на нього може бути по­кладено обов'язок ведення спільних справ. Такий учасник здійснює організа­ційно-управлінські повноваження на підставі доручення, підписаного іншими учасниками.

Суб'єкти господарювання зобов'язані за рішенням місцевої ради за рахунок своїх коштів відповідно до закону створювати спеціальні робочі місця для осіб з обмеженою працездатністю та організовувати їх професійну підготовку.

Суб'єкт господарювання, який відповідно до закону та своїх установчих доку­ментів зобов'язаний здійснювати виконання робіт, надання послуг або продаж товарів кожному, хто до нього звертається на законних підставах, не має права відмовити у виконанні робіт, наданні послуг, продажу товару за наявності у нього такої можливості або надавати перевагу одному споживачеві перед іншими, крім випадків, передбачених законодавством. Суб'єкт господарювання, який безпід­ставно ухиляється від виконання публічного зобов'язання, повинен відшкодува­ти другій стороні завдані цим збитки в порядку, визначеному законом. Кабінет Міністрів України може у визначених законом випадках видавати правила, обов'язкові для сторін публічного зобов'язання, в тому числі щодо встановлення або регулювання цін. Умови зобов'язання, що не відповідають цим правилам або встановленим цінам, є недійсними.

Суб'єкти господарювання та інші учасники господарських відносин повинні виконувати господарські зобов'язання належним чином відповідно до закону, інших правових актів, договору, а за відсутності конкретних вимог щодо вико­нання зобов'язання — відповідно до вимог, що зазвичай у певних умовах став­ляться.

Кожна сторона повинна вжити усіх заходів, необхідних для належного вико­нання нею зобов'язання, враховуючи інтереси другої сторони та забезпечення загальногосподарського інтересу. Порушення зобов'язань є підставою для засто­сування господарських санкцій, передбачених ГК України, іншими законами або договором.

Застосування господарських санкцій до суб'єкта, який порушив зобов'язання, не звільняє цього суб'єкта від обов'язку виконати зобов'язання в натурі, крім ви­падків, коли інше передбачено законом або договором, або управнена сторона відмовилася від прийняття виконання зобов'язання.

Управнена сторона має право не приймати виконання зобов'язання частина­ми, якщо інше не передбачено законом, іншими нормативно-правовими актами або договором, або не випливає зі змісту зобов'язання. Зобов'язана сторона має право виконати зобов'язання достроково, якщо інше не передбачено законом, іншим нормативно-правовим актом або договором, або не випливає зі змісту зобов'язання.

Зобов'язана сторона має право відмовитися від виконання зобов'язання у разі неналежного виконання другою стороною обов'язків, що є необхідною умовою виконання. Не допускаються одностороння відмова від виконання зобов'язань, крім випадків, передбачених законом, а також відмова від виконання або відстрочка виконання з мотиву, що зобов'язання другої сторони за іншим договором не було виконано належним чином.

**Лекція 7. Поняття, форма та зміст установчих документів господарських товариств**

1. **Поняття, форма та зміст установчих документів господарських товариств.**
2. **Відповідальність за зміст установчих документів господарських товариств.**
3. **Визнання установчих документів господарських товариств недійсними.**

Правовою основою діяльності господарського товариства поряд із законодавством є його установчі документи.

Установчі документи — це юридичні документи, в яких виражається воля учасників спільно заснувати господарське товариство та наділити його майном, шо складається із внесків учасників, а також визначається правовий статус господарського товариства, його взаємовідносини з учасниками, а також відносини учасників між собою.

Установчі документи відіграють значну роль у діяльності будь-якого господарського товариства, до їх складання не варто підходити формально. Слід враховувати, що чинне законодавство України є недосконалим, воно недостатньо і суперечливо регулює багато найважливіших питань, пов'язаних з діяльністю господарських товариств. Недоліки чинного законодавства значною мірою можуть бути компенсовані шляхом включення певних положень до установчих документів товариства.

Вимоги до змісту і форми установчих документів викладені в Господарському кодексі України.

Склад установчих документів для окремих видів господарських товариств є різним. Акціонерні товариства, товариства з обмеженою і додатковою відповідальністю створюються і діють на підставі установчого договору і статуту; повне та командитне товариства — на підставі установчого договору.

Положення, які учасники включають в установчі документи, поділяються за своїм характером на обов'язкові і факультативні. Перелік відомостей, шо обов'язково повинні бути відображені в установчих документах, також законодавчо закріплений.

**Установчі документи повинні містити відомості:**

• про вид товариства,

• предмет і цілі його діяльності,

• склад засновників та учасників,

• найменування та місцезнаходження,

• розмір та порядок утворення статутного фонду,

• порядок розподілу прибутків та збитків,

• склад і компетенцію органів товариства та порядок прийняття ними рішень, включаючи перелік питань, з яких необхідна кваліфікована більшість голосів,

• порядок внесення змін до установчих документів,

• порядок ліквідації і реорганізації товариства. Законом не визначено, які питання повинні регулюватися установчим договором, а які статутом товариства. Це винесено на розсуд самих учасників господарського товариства. На практиці може виникнути ситуація, коли положення статуту не збігаються з положеннями установчого договору. Пріоритет як для учасників товариств, так і для третіх осіб у такій ситуації повинні мати положення статуту товариства.

При визначенні змісту установчих документів учасники повинні пам'ятати про встановлену законодавством складну процедуру внесення в них змін, включаючи необхідність їх державної реєстрації і можливість врегулювати ряд питань не в установчих документах, а в інших корпоративних нормативних актах (положеннях, рішеннях та ін.). Необхідно уникати надмірної деталізації положень установчих документів.

Положення, включені в текст установчих документів, не повинні суперечити чинному законодавству (відповідальність за іде несуть самі учасники господарського товариства).

Установчі документи складаються державною або іншою мовою відповідно до Закону України "Про мови в Української РСР", підписуються засновниками, прошиваються і нумеруються. Якщо у складі засновників господарського товариства є хоча б одна фізична особа, то її підпис на установчих документах засвідчується нотаріусом (цю нотаріальну дію — посвідчення підпису — слід відрізняти від іншої нотаріальної дії — посвідчення угоди). На практиці нотаріуси завіряють установчі договори як угоди.

Установчі документи товариства можуть бути визнані недійсними у встановленому законом порядку.

Відповідальність за зміст установчих документів покладається виключно на учасників товариства. У випадку невідповідності вимогам чинного законодавства установчі документи господарського товариства в судовому порядку можуть бути визнані недійсними (цілком або частково).

Підставами для визнання недійсними установчих документів можуть бути:

1) допущені при оформленні (затвердженні) цих документів порушення чинного законодавства;

2) невідповідність фактичним обставинам відомостей, що закріплені в установчих документах;

3) відсутність в установчих документах обов'язкових відомостей;

4) суперечність положень установчих документів нормам чинного законодавства України та інші підстави.

Визнання установчих документів недійсними є підставою для винесення судом (господарським судом) рішення:

а) про ліквідацію господарського товариства на підставі ст. 59 Господарського кодексу України;

б) про скасування державної реєстрації господарського товариства на підставі ч. 7 ст. 59 Господарського кодексу України (як правило, використовується даний варіант).

**Лекція 8. Статут і засновницький договір господарського товариства: поняття, зміст, порядок затвердження/ укладення.**

1. **Види установчих документів господарських товариств.**
2. **Статут: поняття, зміст, порядок затвердження.**
3. **Засновницький договір: поняття, зміст, форма, порядок укладення.**

Установчим документом повного товариства і командитного товариства є за­сновницький договір. Установчим документом акціонерного товариства, товари­ства з обмеженою відповідальністю і товариства з додатковою відповідальністю є статут. Установчі документи господарського товариства повинні містити відо­мості про вид товариства, предмет і цілі його діяльності, склад засновників та учасників, склад і компетенцію органів товариства та порядок прийняття ними рішень, включаючи перелік питань, з яких необхідна одностайність або квалі­фікована більшість голосів.

Статут акціонерного товариства, крім зазначених відомостей, повинен місти­ти також відомості про види акцій, що випускаються, їх номінальну вартість, співвідношення акцій різних видів, кількість акцій, що купуються засновниками, наслідки невиконання зобов'язань з викупу акцій. Статут товариства з обмеже­ною відповідальністю, крім зазначених вище відомостей, повинен містити відо­мості про розмір часток кожного з учасників, розмір, склад та порядок внесення ними вкладів. Засновницький договір повного товариства і командитного това­риства, крім зазначених відомостей, повинні визначати розмір частки кожного з учасників, форму їх участі у справах товариства, розмір, склад і порядок внесен­ня ними вкладів. Стосовно вкладників командитного товариства в засновниць­кому договорі вказуються тільки сукупний розмір їх часток у майні товариства та розмір, склад і порядок внесення ними вкладів.

Установчий договір — цивільно-правовий договір, що регулює відносини між учасниками в процесі створення і діяльності юридичної особи. Укладається в письмовій формі і набирає сили з моменту підписання.

Законодавство не містить переліку обов'язкових умов установчого договору. У роз'ясненні Вищого арбітражного суду України (ВАСУ) "Про деякі питання практики вирішення спорів, пов'язаних із створенням, реорганізацією та ліквідацією підприємств" від 12.0 1996 р. №02-5/334, наголошується, що при вирішенні питання про наявність договірних взаємовідносин господарським судам слід виходити з того, що установчий договір вважається укладеним, коли між сторонами у належній формі досягнуто згоди з усіх істотних умов, необхідних для його виконання.

Щодо установчого договору застосовуються загальні норми цивільного законодавства про угоди та зобов'язання (абзац 7 п. 1 Роз'яснення ВАСУ № 02-5/334).

Установчий договір є обов'язковим установчим документом для усіх видів господарських товариств. Але у випадку виникнення акціонерних товариств у процесі корпоратизації або приватизації часто їх засновником є одна особа — уповноважений державний орган або орган місцевого самоврядування (стосовно комунального майна). У такому випадку установчий договір не укладається, а його функції виконує рішення уповноваженого органу про перетворення державного (комунального) підприємства на акціонерне товариство.

Установчий договір акціонерного товариства укладається між його засновниками з метою створення товариства і після державної реєстрації товариства є виконаним. Після державної реєстрації акціонерного товариства будь-які зміни і доповнення повинні вноситися лише в його статут за рішенням загальних зборів акціонерів. Установчий договір як установчий документ залишається при цьому без змін.

Доцільним було б впровадження аналогічного підходу і до установчих договорів інших статутних товариств — товариства з обмеженою і додатковою відповідальністю.

Статут — це корпоративний нормативний акт, що затверджується одноголосно або більшістю учасників господарського товариства і регулює питання створення, діяльності і припинення роботи товариства. Набирає сили з моменту державної реєстрації господарського товариства.

Статут не має ознак цивільно-правового договору, оскільки він може затверджуватися або змінюватися відповідно до волі, вираженої більшістю учасників товариства (акціонерів) шляхом голосування на загальних зборах, а не кожним із них. Інакше кажучи, його норми приймаються не одноголосно, як у договірних відносинах, а більшістю — корпоративно.

Статут акціонерного товариства або зміни до нього затверджуються рішенням 3/4 голосів осіб, що беруть участь в установчих або загальних зборах і мають право голосу (враховуючи, що збори є правомочними за наявності кворуму, тобто присутності осіб, що мають більше 60 % від загальної кількості голосів, статут фактично може бути прийнятий або змінений акціонерами, що володіють лише 45 % від загальної кількості голосів у товаристві). На момент створення інших статутних товариств їх статут затверджується одноголосно, але рішення про внесення змін до цього документа, включаючи можливість його викладення у новій редакції, приймається вже корпоративно. Рішення про зміну статуту товариства з обмеженою відповідальністю та додатковою відповідальністю вважається прийнятим, якшо за нього проголосують учасники, що володіють у сукупності більш як 50 відсотками загальної кількості голосів учасників товариства.

**Лекція 9. Поняття та ознаки акціонерного товариства, правовий статус його учасників**

1. **Поняття та ознаки акціонерного товариства.**
2. **Створення акціонерного товариства.**
3. **Правовий статус учасників акціонерного товариства.**

Акціонерним є товариство, статутний капітал якого поділений на визначену кількість акцій однакової номінальної вартості.

Акціонерне товариство самостійно відповідає за своїми зобов'язаннями усім своїм майном. Акціонери не відповідають за зобов'язаннями товариства і несуть ризик збитків, пов'язаних з діяльністю товариства, у межах вартості акцій, що їм належать. Акціонери, які не повністю оплатили акції, у випадках, встановлених статутом, відповідають за зобов'язаннями товариства у межах неоплаченої части­ни вартості належних їм акцій. Найменування акціонерного товариства має містити його найменування і зазначення того, що товариство є акціонерним.

Акціонерне товариство може бути створене юридичними та (або) фізичними особами. Якщо акціонерне товариство створюється кількома особами, вони ук­ладають між собою договір, який визначає порядок здійснення ними спільної діяльності щодо створення товариства. Цей договір не є установчим документом товариства. Установчим документом акціонерного товариства є його статут.

Статутний капітал акціонерного товариства утворюється з вартості вкладів акціонерів, внесених внаслідок придбання ними акцій. Статутний капітал това­риства визначає мінімальний розмір майна товариства, який гарантує інтереси його кредиторів. Він не може бути меншим розміру, встановленого законом.

Вищим органом акціонерного товариства є загальні збори акціонерів. У загаль­них зборах мають право брати участь усі його акціонери незалежно від кількості і виду акцій, що їм належать. В акціонерному товаристві може бути створена нагля­дова рада акціонерного товариства, яка здійснює контроль за діяльністю його ви­конавчого органу та захист прав акціонерів товариства. Виконавчим органом акціонерного товариства, який здійснює керівництво його поточною діяльністю, є правління або інший орган, визначений статутом. Виконавчий орган вирішує всі питання діяльності акціонерного товариства, крім тих, що віднесені до компе­тенції загальних зборів і наглядової ради товариства.

Виконавчий орган є підзвітним загальним зборам акціонерів і наглядовій раді акціонерного товариства та організовує виконання їхніх рішень. Виконавчий орган діє від імені акціонерного товариства у межах, установлених статутом акціонерного товариства і законом. Виконавчий орган акціонерного товариства може бути колегіальним (правління, дирекція) чи одноособовим (директор, гене­ральний директор).

Акціонерні товариства можуть бути відкритими або закритими. Акції відкри­того акціонерного товариства можуть розповсюджуватися шляхом відкритої підписки та купівлі-продажу на біржах. Акціонери відкритого товариства можуть відчужувати належні їм акції без згоди інших акціонерів та товариства. Акції закритого акціонерного товариства розподіляються між засновниками або серед заздалегідь визначеного кола осіб і не можуть розповсюджуватися шляхом підпи­ски, купуватися та продаватися на біржі. Акціонери закритого товариства мають переважне право на придбання акцій, що продаються іншими акціонерами това­риства.

**Лекція 10. Порядок управління акціонерного товариства та проблеми здійснення контролю за його діяльністю**

1. **Порядок управління акціонерного товариства**
2. **Порядок ліквідації та виходу з акціонерного товариства.**
3. **Проблеми здійснення контролю за діяльністю акціонерного товариства та шляхи їх вирішення.**

В основі системи управління АТ лежить така схема:

* вищій орган влади в АТ, який представляє власника об’єднаного капіталу - загальні збори акціонерів;
* орган, що здійснює контроль за діяльністю виконавчого органу - рада АТ (спостережна рада);
* голова товариства, керуючий діяльністю товариства, обраний загальними зборами акціонерів - генеральний директор (президент) товариства;
* орган управління оперативною діяльністю, до якого входять управлінці та менеджери вищої ланки - Правління товариства;
* орган, який здійснює функції внутрішнього фінансового, господарського та правового контролю за діяльністю товариства - ревізійна комісія товариства, члени якого обираються загальними зборами акціонерів.

**До компетенції загальних зборів належить:**

* визначення основних напрямів діяльності АТ і затвердження його планів та звітів про їх виконання;
* внесення змін до статуту товариства;
* обрання та відкликання членів ради АТ (спостережної ради);
* обрання та відкликання членів виконавчого органу та ревізійної комісії;
* затвердження річних результатів діяльності АТ, затвердження звітів і висновків ревізійної комісії, порядку розподілу прибутку, визначення порядку покриття збитків;
* створення, реорганізація та ліквідація дочірніх підприємств, затвердження їх статутів та положень;
* винесення рішень про притягнення до майнової відповідальності посадових осіб товариства;
* затвердження правил процедури та інших внутрішніх документів товариства, визначення організаційної структури товариства;
* вирішення питання про придбання АТ акцій, що випускаються ним;
* визначення умов оплати праці посадових осіб АТ, його дочірніх підприємств, філій та представництв;
* затвердження договорів (угод) укладених на суму, що перевищує вказану в статуті товариства;
* прийняття рішень про припинення діяльності товариства, призначення ліквідаційної комісії, затвердження ліквідаційного балансу.

Статутом товариства до компетенції загальних зборів можуть бути віднесені й інші питання.

Загальні збори визнаються правомочними, якщо в них беруть участь акціонери, що мають відповідно до статуту товариства більш як 60% голосів.

Рішення загальних зборів акціонерів приймаються більшістю у три чверті голосів акціонерів, які беруть участь у зборах, з таких питань:

* зміна статуту акціонерного товариства;
* прийняття рішення про припинення діяльності товариства;
* створення та припинення діяльності дочірніх підприємств, філій та представництв товариства.

З решти питань рішення приймаються простою більшістю акціонерів, які беруть участь у зборах.

Про проведення загальних зборів акціонерів держателів іменних акцій повідомляються персонально. Крім того, повинно бути зроблено загальне повідомлення передбаченим статутом способом про наступні збори з зазначенням часу і місця проведення зборів та порядку денного. Повідомлення повинно бути зроблено не менш як за 45 днів до скликання загальних зборів.

Будь-який з акціонерів вправі виносити свої пропозиції щодо порядку денного загальних зборів не пізніш як за 40днів д їх скликання. В цей же строк акціонери, які володіють у сукупності більш як 10% голосів, можуть вимагати включення питань до порядку денного.

До скликання загальних зборів акціонерам повинна бути надана можливість ознайомитись з документами, пов’язаних з порядком денним зборів.

Загальні збори не вправі приймати рішення з питань, не включених до порядку денного.

Загальні збори акціонерів скликаються не рідше 1 разу на рік, якщо інше не передбачено статутом товариства.

Позачергові збори акціонерів скликаються у разі неплатоспроможності товариства, а також при наявності обставин, вказаних у статуті товариства і в будь-якому іншому випадку, якщо цього вимагають інтереси акціонерного товариства в цілому.

Збори повинні бути також скликані виконавчим органом на вимогу ради акціонерів (спостережної ради).

Акціонери, які володіють у сукупності більш як 20% голосів, вправі вимагати скликання позачергових зборів в будь-який час і з будь-якого приводу. Якщо протягом 20 днів правління не виконало зазначеної вимоги, вони вправі самі скликати збори.

Голосування на загальних зборах акціонерів проводиться за принципом: 1 акція - 1 голос. У статуті товариства може бути встановлено мінімальну кількість акцій, яка надає право голосу, або обмеження кількості голосів, які надаються одному акціонеру.

Представник може бути постійним або призначеним на певний строк. Акціонер вправі в будь-який час замінити свого представника у вищому органі, повідомивши про це виконавчий орган акціонерного товариства.

В АТ може створюватися рада (спостережна рада), що здійснює контроль за діяльністю його виконавчого органу.

Статутом або за рішенням загальних зборів акціонерів на раду АТ (спостережну раду) може бути покладено виконання окремих функцій, що належать до компетенції загальних зборів.

Члени ради АТ (спостережної ради) не можуть бути членами виконавчого органу.

Виконавчим органом АТ, який здійснює керівництво його поточною діяльністю, є правління або інший орган, передбачений статутом.

Роботою правління керує голова правління, який призначається або обирається відповідно до статуту.

Правління вирішує всі питання діяльності АТ, крім тих, що належать до компетенції загальних зборів і ради. (спостережної ради). Загальні збори можуть винести рішення про передачу частин належних їм прав до компетенції правління.

Правління підзвітне загальним зборам акціонерів і раді акціонерного товариства (спостережній раді) та організує виконання їх рішень.

Правління діє від імені АТ в межах, передбачених законодавством і статутом. Роботою правління керує голова правління, який призначається або обирається згідно із статутом. Голова правління АТ вправі без довіреності здійснювати дії від імені товариства. Інші члени правління також можуть бути наділені цим правом згідно із статутом. Голова правління товариства організує ведення протоколів засідань правління. Книга протоколів повинна бути в будь-який час надана акціонерам. На їх вимогу видаються засвідчені витяги з книги протоколів. Головою та членами правління товариства можуть бути особи, які перебувають з товариством у трудових відносинах.

Контроль за фінансово-господарською діяльністю правління акціонерного товариства здійснюється ревізійною комісією, яка обирається з числа акціонерів. Порядок діяльності ревізійної комісії та її кількісний склад затверджується загальними зборами акціонерів згідно із статутом товариства.

Перевірки фінансово-господарської діяльності правління проводяться ревізійною комісією за дорученням загальних зборів, ради акціонерного товариства (спостережної ради), з її власної ініціативи або на вимогу акціонерів, які володіють у сукупності більш як 10% голосів. Ревізійній комісії повинні бути подані всі матеріали, бухгалтерські або інші документи і особисті пояснення посадових осіб на їх вимогу.

Ревізійна комісія доповідає про результати проведених нею перевірок загальним зборам. або раді акціонерного товариства (спостережній раді). Члени ревізійної комісії вправі брати участь з правом дорадчого голосу у засіданнях правління. Ревізійна комісія складає висновок по річних звітах та балансах. Без висновку ревізійної комісії загальні збори акціонерів не в праві затверджувати баланс. Ревізійна комісія зобов’язана вимагати позачергового скликання загальних зборів акціонерів у разі виникнення загрози суттєвим інтересам акціонерного товариства або виявлення зловживань, вчинених посадовими особами.

Право акціонера на участь в управлінні реалізується: в праві брати участь в загальних зборах акціонерів; в праві обирати та бути обраним в органи управління товариством. Різні категорії акціонерів мають різні інтереси. Домінування того чи іншого інтересу між акціонерами визначає політику, яку проводить АТ.

Таким чином принцип формування структури влади в АТ базується на розгалуженні компетенції його органів.

**Лекція 11. Правове регулювання діяльності товариства з обмеженою відповідальністю**

1. **Поняття та ознаки товариства з обмеженою відповідальністю**
2. **Створення товариства з обмеженою відповідальністю. Правовий статус учасників товариства з обмеженою відповідальністю.**
3. **Порядок управління товариства з обмеженою відповідальністю. Припинення діяльності товариства з обмеженою відповідальністю**

Товариством з обмеженою відповідальністю є засноване одним або кількома особами товариство, статутний капітал якого поділений на частки, розмір яких встановлюється статутом.

Учасники товариства з обмеженою відповідальністю не відповідають за його зобов'язаннями і несуть ризик збитків, пов'язаних з діяльністю товариства, у межах вартості своїх вкладів. Учасники товариства, які не повністю внесли вкла­ди, несуть солідарну відповідальність за його зобов'язаннями у межах вартості невнесеної частини вкладу кожного з учасників. Найменування товариства з обмеженою відповідальністю має містити найменування товариства, а також слова «товариство з обмеженою відповідальністю».

Максимальна кількість учасників товариства з обмеженою відповідальністю встановлюється законом. У разі перевищення цієї кількості товариство з обмеже­ною відповідальністю підлягає перетворенню на акціонерне товариство протягом одного року, а зі спливом цього строку — ліквідації у судовому порядку, якщо кількість його учасників не зменшиться до встановленої межі. Товариство з обме­женою відповідальністю не може мати єдиним учасником інше господарське товариство, учасником якого є одна особа.

Якщо товариство з обмеженою відповідальністю засновується кількома особа­ми, пі особи у разі необхідності визначити взаємовідносини між собою щодо ство­рення товариства укладають договір у письмовій формі, який встановлює порядок заснування товариства, умови здійснення спільної діяльності щодо створення то­вариства, розмір статутного капіталу, частку у статутному капіталі кожного з учас­ників, строки та порядок внесення вкладів та інші умови. Договір про заснування товариства з обмеженою відповідальністю не є установчим документом. Подання цього договору при державній реєстрації товариства не є обов'язковим. Установ­чим документом товариства з обмеженою відповідальністю є статут.

Статутний капітал товариства з обмеженою відповідальністю складається з вартості вкладів його учасників. До моменту державної реєстрації товариства з обмеженою відповідальністю його учасники повинні сплатити не менше ніж 50 % суми своїх вкладів. Частина статутного капіталу, що залишилася несплаченою, підлягає сплаті протягом першого року діяльності товариства.

Вищим органом товариства з обмеженою відповідальністю є загальні збори йо­го учасників. У товаристві з обмеженою відповідальністю створюється виконав­чий орган (колегіальний або одноособовий), який здійснює поточне керівництво його діяльністю і є підзвітним загальним зборам його учасників. Виконавчий орган товариства може бути обраний також і не зі складу учасників товариства.

Чим регулюється процедура:

* [Цивільний кодекс України;](http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=435-15)
* [Господарський кодекс України;](http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=436-15)
* [Закон України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань»;](http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=755-15)
* [Закон України «Про оцінку майна, майнових прав та професійну оціночну діяльність в Україні»;](http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=2658-14&p=1320216931956909)
* [Закон України «Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом»;](http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=2343-12&p=1320228290145232)
* [Національні стандарти оцінки;](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/1440-2003-%D0%BF)
* [Порядок обліку платників податків і зборів, затверджений Наказом № 1588 від 09.12.2011 р. Міністерства фінансів України;](http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/z1562-11)
* [Порядок прийняття на облік та зняття з обліку в органах Пенсійного фонду України платників єдиного внеску на загальнообов'язкове державне соціальне страхування, затверджений Постановою Правління ПФУ № 21-6 від 27.09.2010 р.;](http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=z0995-10&p=1315989077475653)
* [Положення про інвентаризацію активів і зобов'язань, затверджене Наказом № 879 від 02.09.2014 р Міністерства фінансів України](http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/z1365-14)[;](http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=z0202-94)
* [Інструкція про порядок відкриття, використання і закриття рахунків у національній та іноземній валютах, затвердженої Постановою Правління НБУ від 12.11.2003 р. № 492.](http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=z1172-03)

Ліквідація ТОВ крок за кроком

1. Частиною 1 статті 105 [Цивільного кодексу України](http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=435-15) передбачено, що учасники юридичної особи зобов'язані протягом трьох днів письмово повідомити про припинення юридичної особи орган, що здійснює державну реєстрацію, який вносить до єдиного державного реєстру відомості про те, що юридична особа перебуває у процесі припинення. Частиною 9 Статті 17 [Закону України "Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців"](http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=755-15) визначено перелік документів, які необхідно надати державному реєстратору:

* [оригінал або нотаріально засвідчену копію рішення засновників (учасників) або уповноваженого ними органу щодо припинення юридичної особи;](http://resq-group.com.ua/download/protokol_likvidaciya.doc)
* [довіреність представника з правом подачі вищевказаних документів держреєстратору](http://resq-group.com.ua/download/dovirenist_zrazok.doc) (керівник підприємства може подати документи без довіреності за умови, що інформація про його призначення / повноваженнях є в ЄДР);
* паспорт.

2. Будемо вважати, що ліквідуєме ТОВ не має у своєму штаті працівників, яких необхідно звільнити в спеціальному, чітко визначеному порядку. Якщо ситуація інша, дивіться детальний [порядок звільнення працівників у зв'язку з ліквідацією підприємства](http://resq-group.com.ua/p_firing.html).

3. Тим же протоколом про ліквідацію оформляємо рішення про призначення ліквідаційної комісії (ліквідатора), визначаємо її повноваження, порядок прийняття рішень. Так само визначаємо порядок і строк пред'явлення (не може бути менше двох і більше шести місяців, з дня оприлюднення відомостей про ліквідацію підприємства на сайті реєстраційної служби) кредиторами своїх вимог до юридичної особи, що припиняється.

Перевірка в ході ліквідації підприємства

Перевірка в податковій

4. Наступним кроком протягом 3 днів, з моменту внесення до ЄДР запису про припинення підприємства, повідомляємо органи державної податкової служби про ліквідацію підприємства та погоджуємо строки проведення позапланових перевірок. Зняття підприємства з обліку в органах податкової служби регулюється [Порядком обліку платників податків і зборів, затвердженим Наказом МФУ № 1588 від 09.12.2011 р.](http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/z1562-11)

Пункт 11.1 зазначеного Порядку передбачає, що про своє рішення ліквідуватись платник податків зобов'язаний повідомити орган податкової протягом 3-х днів з моменту прийняття рішення про ліквідацію. При цьому, для подання податковій необхідно підготувати наступний перелік документів:

* [заява платника податків за формою 8-ОПП](http://resq-group.com.ua/download/zayava_8opp.doc), дата подачі якої фіксується в журналі за формою 6-ОПП;
* оригінал довідки за формою 4-ОПП (за наявності);
* [копію розпорядчого документа (рішення) власника або органу, уповноваженого на те засновницькими документами про ліквідацію](http://resq-group.com.ua/download/protokol_likvidaciya.doc);
* [копію розпорядчого документа (рішення) про створення ліквідаційної комісії](http://resq-group.com.ua/download/protokol_likvidaciya.doc).

У нашому випадку зразок протоколу про ліквідацію містить і рішення про ліквідацію, і рішення про створення ліквідаційної комісії (тобто 2 в 1).

Пунктом 11.6 зазначеного вище Порядку передбачено, що органи податкової служби повинні так організувати свою роботу, щоб вимоги до підприємства зі сплати податкових платежів, якщо такі матимуть місце, були пред'явлені до платника протягом строку, передбаченого для пред'явлення кредиторами своїх вимог до підприємства. Зазвичай такий термін становить два місяці.

Якщо вимог щодо сплати податкових платежів в органу держподаткової служби до підприємства не буде, перший зобов'язаний видати останньому довідку за [формою 22-ОПП](http://resq-group.com.ua/download/Forma_22OPP.doc), яка підтверджує відсутність заборгованості по податках. Довідка за [формою 22-ОПП](http://resq-group.com.ua/download/Forma_22OPP.doc) видається після проведення підприємством переліку певних дій, наприклад закриття банківських рахунків, повернення податковій всіх раніше виданих свідоцтв, довідок за формою 4-ОПП, патентів і т.д.

Перевірка в Пенсійному фонді

Фондам загальнообов'язкового соціального (пенсійного) страхування окремо подавати будь-які заяви (листи) про ліквідацію не обов'язково, тому що інформація про припинення юридичної особи шляхом ліквідації приходить їм від державного реєстратора електронним повідомленням. Самостійно варто зв'язатися тільки зі своїм інспектором у Пенсійному фонді для узгодження порядку проведення позапланової перевірки.

За загальним правилом, відповідно до п. 5.1. [Порядку прийняття на облік та зняття з обліку в органах Пенсійного фонду України платників єдиного внеску на загальнообов'язкове державне соціальне страхування, затвердженого Постановою Правління ПФУ № 21-6 від 27.09.2010 р.](http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=z0995-10&p=1315989077475653), органи ПФУ **зобов'язані провести перевірку протягом 10 днів** з моменту отримання відомостей від держреєстратора про початок ліквідації підприємства. Такі відомості приходять до органів ПФУ в електронній формі.

В результаті перевірки, за умови відсутності недоїмки зі сплати єдиного соціального внеску, органи ПФУ видають довідку про відсутність заборгованості.

Не раніше, ніж через два місяці з моменту подачі держреєстратору першого рішення про ліквідацію, але не пізніше шести місяців, організовуємо внесення запису до Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців про ліквідацію нашого підприємства як юридичної особи.

Для цього подаємо держреєстратору наступний перелік документів:

* [заповнену заяву про проведення державної реєстрації припинення юридичної особи в результаті її ліквідації](http://resq-group.com.ua/download/zayava-likvidaciya-pidpriemstva.doc);

довідку архівної установи про прийняття документів, які відповідно до закону підлягають довгостроковому зберіганню.

**Лекція 12. Правове регулювання діяльності товариства з додатковою відповідальністю**

1. **Поняття та ознаки товариства з додатковою відповідальністю.**
2. **Створення товариства з додатковою відповідальністю. Правовий статус учасників товариства з додатковою відповідальністю.**
3. **Порядок управління товариства з додатковою відповідальністю. Припинення діяльності товариства з додатковою відповідальністю.**

Згідно ст. 65 [**Закону України "Про господарські товариства"**](http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=1576-12) Товариством з додатковою відповідальністю визнається  товариство, статутний (складений) капітал якого поділений на частки визначених установчими документами розмірів. Учасники такого товариства відповідають за його боргами своїми внесками до статутного (складеного) капіталу, а при недостатності цих сум - додатково належним їм майном в однаковому для всіх учасників кратному розмірі до внеску кожного учасника.

Граничний розмір відповідальності учасників передбачається в  установчих документах.

Учасники товариства з обмеженою відповідальністю не відповідають за його зобо- в'язаннями і несуть ризик збитків, пов'язаних з діяльністю товариства, у межах вартості своїх вкладів.

Мінімальна кількість засновників (учасників) товариства з додатковою відповідальністю - одна фізична або юридична особа, максимальна кількість учасників товариства з додатковою відповідальністю чинним законодавством України не передбачена.

Розмір статутного капіталу товариства з додатковою відповідальністю становить не менше однієї мінімальної заробітної плати, діючої на момент створення товариства з додатковою відповідальністю.

До моменту реєстрації товариства з додатковою відповідальністю кожен з учасників зобов'язаний внести до статутного (складеного) капіталу не менше 50 відсотків вказаного в установчих документах вкладу.

Частина статутного капіталу, що залишилася несплаченою, підлягає сплаті протягом пер- шого року діяльності товариства.

Органами управління товариства з додатковою відповідальністю є: загальні збори учасників, виконавчим органом є дирекція або директор, ревізійна комісія або ревізор.

Товариством з додатковою відповідальністю є товариство, засноване однією або кількома особами, статутний капітал якого поділений на частки, розмір яких визначений статутом.

Учасники товариства з додатковою відповідальністю солідарно несуть додат­кову (субсидіарну) відповідальність за його зобов'язаннями своїм майном у розмірі, який встановлюється статутом товариства і є однаково кратним для всіх учасників до вартості внесеного кожним учасником вкладу. У разі визнання бан­крутом одного з учасників його відповідальність за зобов'язаннями товариства розподіляється між іншими учасниками товариства пропорційно їх часткам у ста­тутному капіталі товариства. Найменування товариства з додатковою відпо­відальністю має містити найменування товариства, а також слова «товариство з додатковою відповідальністю».

До товариства з додатковою відповідальністю застосовуються положення за­кону про товариство з обмеженою відповідальністю, якщо інше не встановлено статутом товариства і законом.

**Документи для реєстрації мтовариства з додатковою відповідальністю:**

1. Назва товариства з додатковою відповідальністю.

2. Місцезнаходження товариства (юридична адреса).

3. Ксерокопії паспортів засновників - фізичних осіб (всі заповнені сторінки).

4. Для юридичних осіб:

   - нотаріально засвідчена копія Свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи;

   - нотаріально засвідчена копія Статуту;

   - протокол загальних зборів учасників про рішення бути засновниками товариства;

   - протокол про призначення (зміну) директора, засвідчений печаткою товариства;

   - нотаріальна довіреність на представника товариства, який буде підписувати документи від імені юридичної особи-засновника;

    - виписка з ЄДРПОУ юридичної особи-засновника.

5. Розмір та порядок формування статутного капіталу.

6. При формування статутного капіталу майном - перелік такого майна із зазначенням його вартості.

7. Розмір внеску до статутного капіталу кожного засновника.

8. Мета та предмет діяльності, які будуть зазначені у Статуті.

9. Основні види економічної діяльності згідно КВЕД, що будуть зазначені в Довідці з органів статистики.

10. Телефон, що буде зазначатися в документах як телефон товариства.

11. Органи управління товариством.

12. Особа директора.

13. Обрана система оподаткування.

**Для нерезидентів: (додатково)**

1) Для фізичних осіб:

   - ксерокопія паспорта з українською візою

   - копія Довідки про присвоєння ідентифікаційного номера в Україні

2) Для юридичних осіб:

   - нотаріально завірена, апостильована копія документу про державну реєстрацію юридичної особи-засновника (наприклад, виписка з банківського, торгового реєстру)

   - нотаріальна апостильована довіреність на особу, яка буде підписувати документи від імені юридичної особи-засновника.

**Лекція 13. Правове регулювання діяльності повного товариства**

1. **Поняття та ознаки повного товариства.**
2. **Створення повного товариства. Правовий статус учасників повного товариства.**
3. **Порядок управління повного товариства. Припинення діяльності повного товариства.**

Повним є товариство, учасники якого, відповідно до укладеного між ними до­говору, здійснюють підприємницьку діяльність від імені товариства і солідарно несуть додаткову (субсидіарну) відповідальність за його зобов'язаннями усім майном, що їм належить.

Особа може бути учасником тільки одного повного товариства.

Учасник повного товариства не має права без згоди інших учасників вчиняти від свого імені та у своїх інтересах або в інтересах третіх осіб правочини, що є однорідними з тими, які становлять предмет діяльності товариства.

Найменування повного товариства має містити імена (найменування) всіх його учасників, слова «повне товариство» або містити ім'я (найменування) одного чи кількох учасників з доданням слів «і компанія», а також слова «повне товариство».

Повне товариство створюється і діє на підставі засновницького договору. Засновницький договір підписується усіма його учасниками.

Управління діяльністю повного товариства здійснюється за спільною згодою всіх учасників. Засновницьким договором товариства можуть бути передбачені випадки, коли рішення приймається більшістю голосів учасників. Кожний учас­ник повного товариства має один голос, якщо засновницьким договором не передбачений інший порядок визначення кількості голосів.

Кожний учасник повного товариства має право діяти від імені товариства, якщо засновницьким договором не визначено, що всі учасники ведуть справи спільно або що ведення справ доручено окремим учасникам.

Прибуток та збитки повного товариства розподіляються між його учасниками пропорційно до їхніх часток у складеному капіталі, якщо інше не передбачено засновницьким договором або домовленістю учасників. Позбавлення учасника повного товариства права на участь у розподілі прибутку чи збитків не допус­кається. Повне товариство передбачає найбільш сувору відповідальність учас­ників у порівнянні з іншими видами господарських товариств.

У разі недостатності у повного товариства майна для задоволення вимог кре­диторів у повному обсязі учасники повного товариства солідарно відповідають за зобов'язаннями товариства усім своїм майном, на яке може бути звернене стяг­нення. Учасник повного товариства відповідає за боргами товариства незалежно від того, виникли ці борги до чи після його вступу в товариство.

Учасник повного товариства, який вибув із товариства, відповідає за зобо­в'язаннями товариства, що виникли до моменту його вибуття, рівною мірою з учасниками, що залишилися, протягом трьох років з дня затвердження звіту про діяльність товариства за рік, у якому він вибув із товариства.

Учасник повного товариства, який сплатив повністю борги товариства, має право звернутися з регресною вимогою у відповідній частині до інших учасників, які несуть перед ним відповідальність пропорційно своїм часткам у складеному капіталі товариства.

Повне товариство ліквідовується на підставах, встановлених статтею 110 цього Кодексу, а також у разі, якщо в товаристві залишається один учасник. Цей учасник має право протягом шести місяців з моменту, коли він став єдиним учасником товариства, перетворити таке товариство в інше господарське товариство у порядку, встановленому цим Кодексом. 2. У разі виходу учасника з повного товариства, виключення одного з його учасників із товариства, смерті учасника товариства, ліквідації юридичної особи - учасника товариства або звернення кредитором одного з учасників стягнення на частину майна, пропорційну його частці у складеному капіталі, товариство може продовжити свою діяльність, якщо це передбачено засновницьким договором товариства чи домовленістю між учасниками, що залишаються.

Повне товариство ліквідується: 1) за рішенням його учасників або уповноваженого органу товариства; 2) у зв'язку з закінченням строку, на який було створено товариство; 3) у зв'язку з досягненням мети, з якою було створено товариство; 4) за рішенням суду про визнання недійсною державної реєстрації товариства через допущені при її створенні порушення, які не можна усунути; 5) визнання товариства банкрутом; 6) у разі, якщо в товаристві залишається один учасник. Ліквідація повного товариства з підстав, зазначених в пунктах 1 - 4 провадиться на підставах, встановлених статтею 110 цього Кодексу (див. коментар до ст. 110). Порядок ліквідації товариства визначається ст. 111 цього Кодексу, а порядок задоволення вимог кредиторів ст. 112 цього Кодексу (див. коментар до ст. ст. 111, 112). Повне товариство як самостійний суб'єкт права може бути визнаний банкрутом, і як наслідок товариство припиняється. Повне товариство визнається банкрутом у випадку, коли воно не в змозі задовольнити вимоги кредиторів. Підстави визнання товариства банкрутом, а також порядок його ліквідації з такої підстави визначаються даним Кодексом та Законом України "Про відновлення платоспроможності боржника або визнання його банкрутом". Крім того, повне товариство ліквідується у разі, якщо в товаристві залишається один учасник. В цьому випадку, згідно з частиною першою коментованої статті, учаснику надається 6-місячний термін з моменту, коли він став єдиним учасником товариства, для врегулювання ситуації шляхом перетворення такого товариства в інше господарське товариство у порядку, встановленому цим Кодексом. Ліквідація повного товариства також можлива за обставин, передбачених ст. ст. 126, 128, 129 цього Кодексу лише у випадку, якщо інше не передбачено засновницьким договором товариства чи домовленістю між учасниками, що залишаються.

**Лекція 14. Правове регулювання діяльності командитного товариства**

1. **Поняття та ознаки командитного товариства.**
2. **Правовий статус та особливості зміни складу учасників командитного товариства.**
3. **Порядок управління командитного товариства. Припинення діяльності командитного товариства.**

Командитне товариство — підприємство, створене на засадах угоди між юридичними особами і (або) громадянами шляхом об’єднання їх майна та підприємницької діяльності з метою одержання прибутку. Воно включає одного або більше учасників з повною відповідальністю та одного або більше учасників з обмеженою відповідальністю (вкладників).

Таке товариство доцільно створювати при наявності одного або декількох лідерів, яким один або група власників довіряють своє майно чи права для самостійного здійснення підприємницької діяльності.

Командитним товариством є товариство, в якому разом з учасниками, які здійснюють від імені товариства підприємницьку діяльність і солідарно несуть додаткову (субсидіарну) відповідальність за зобов'язаннями товариства усім своїм майном (повними учасниками), є один чи кілька учасників (вкладників), які несуть ризик збитків, пов'язаних із діяльністю товариства, у межах сум зроб­лених ними вкладів та не беруть участі в діяльності товариства.

Найменування командитного товариства має містити імена (найменування) всіх повних учасників, слова «командитне товариство» або містити ім'я (найме­нування) хоча б одного повного учасника з доданням слів «і компанія», а також слова «командитне товариство». Якщо у найменування командитного товариства включене ім'я вкладника, такий вкладник стає повним учасником товариства. Командитне товариство створюється і діє на підставі засновницького договору. Засновницький договір підписується усіма повними учасниками.

Товариство здійснює свою діяльність на підставі установчого договору між його учасниками, в якому визначається вид товариства (командитне), предмет та цілі його діяльності, склад засновників (учасників), найменування та місцезнаходження товариства, розмір та порядок утворення його майна, розміри частки кожного з учасників з повною відповідальністю, розмір, склад та порядок внесення ними внесків, форма участі кожного з учасників з повною відповідальністю у справах товариства, сукупний розмір часток вкладників (учасників з обмеженою відповідальністю), розмір, склад і порядок внесення ними внесків, порядок розподілу прибутків та збитків, порядок ведення справ товариства, обсяг повноважень учасників, склад та компетенції органів товариства та порядок прийняття ними рішень, перелік питань, при вирішенні яких потрібна одностайність учасників з повною відповідальністю, порядок внесення змін до установчого договору, порядок ліквідації і реорганізації товариства.

Особа може бути повним учасником тільки в одному командитному това­ристві. Повний учасник командитного товариства не може бути учасником по­вного товариства. Повний учасник командитного товариства не може бути вклад­ником цього самого товариства. Сукупний розмір вкладів вкладників не повинен перевищувати 50 % складеного капіталу повного товариства.

Оскільки правовий статус повних товариств було розглянуто в попередньому параграфі, тут доцільно зупинитися на особливостях участі вкладників у командитному товаристві.

Вкладник може вступати до командитного товариства шляхом внесення грошових або матеріальних вкладів. Вкладники командитного товариства мають право:

- діяти від імені командитного товариства тільки у разі наявності доручення і згідно з ним;

- вимагати першочергового повернення вкладу (ніж учасникам з повною відповідальністю) у разі ліквідації товариства;

- вимагати подання їм річних звітів і балансів, а також забезпечення можливості перевірки правильності їх складення.

Управління діяльністю командитного товариства здійснюється повними учас­никами у порядку, встановленому цим Кодексом для повного товариства. Вклад­ники не мають права брати участі в управлінні діяльністю командитного товари­ства та заперечувати проти дій повних учасників щодо управління діяльністю товариства. Вкладники командитного товариства можуть діяти від імені товари­ства тільки за довіреністю.

Управління справами командитного товариства здійснюється тільки учасниками з повною відповідальністю (повними товаришами). Якщо в товаристві є тільки один такий учасник, управління справами він здійснює самостійно.

Вкладники не мають права перешкоджати діям повних товаришів з управління справами товариства.

Незважаючи на те, що, за загальним правилом, відповідальність вкладника обмежується вкладом у майні товариства, в окремих випадках, передбачених законодавством (ст. 82 Закону України "Про господарські товариства"), він також несе повну відповідальність. Приміром, якщо вкладник здійснює угоду від імені і в інтересах товариства без відповідних повноважень, то у разі схвалення його дій командитним товариством він разом з повними товаришами відповідає за угодою перед кредиторами усім своїм майном, на яке відповідно до законодавства може бути звернено стягнення. Якщо ж він не дістане схвалення, вкладник відповідатиме перед третьою особою самостійно усім своїм майном. Крім загальних підстав припинення діяльності господарських товариств (ст. 19 Закону України "Про господарські товариства"), командитне товариство припиняється також у разі вибуття всіх учасників з повною відповідальністю. При вибутті з товариства всіх вкладників повні товариші мають право замість ліквідації командитного товариства перетворити його на повне товариство.

Позитивні та негативні моменти, характерні для повного товариства, можна віднести і до командитного товариства в частині щодо учасників з повною відповідальністю.

Дана організаційно-правова форма порівняно з іншими товариствами дає можливості для ефективнішого управління, оскільки рішення приймається тільки учасниками з повною відповідальністю, що спрощує процес їх прийняття.

Однак існуюче регламентування чинним законодавством співвідношення між сукупними частками в статутному фонді учасників з повною відповідальністю і вкладників обмежує залучення внесків останніх і тим самим не дозволяє розширювати підприємницьку діяльність товариства.

**Лекція 15. Юридична відповідальність корпорацій та їх учасників за порушення норм корпоративного права.**

1. **Поняття юридичної відповідальності корпорацій за порушення норм корпоративного права.**
2. **Відповідальність директорів та інших посадових осіб за порушення корпоративних норм.**
3. **Відповідальність акціонерів, персоналу за порушення корпоративних норм.**

Аналізуючи діяльність багатьох корпорацій, Кіт Девіс та інші дослідники дійшли висновку, що соціальна відповідальність сприяє розвитку компаній і, навпаки, уникнення соціальної відповідальності звужує можливості успіху організацій. Це дало змогу сформулювати «залізний закон відповідальності», згідно з яким у довгостроковій перспективі ті, хто не використовує наявну владу в такому напрямі, що його суспільство розглядає як відповідальний, має тенденцію втратити цю владу. Цей закон було підтверджено і в обстеженні Гарвардського та інших американських, а також британських університетів у 1997-2000 pp. Компанії, що втілювали в життя концепцію соціальної відповідальності, мали в 2-4 рази вищі темпи зростання, ніж конкуренти, що обмежують свої цілі вилученням прибутку.

Важливо зосередитись на прагненні міжнародних організацій сформулювати загальноприйняті принципи корпоративної соціальної відповідальності. У цьому зв'язку заслуговує на увагу кодекс поведінки соціально відповідальної компанії — «Загальні принципи Саллівана», запропонований у 1977 р. відомим американським правозахисником і громадським діячем преподобним Леоном Салліваном. Значний внесок у розроблення кодексу поведінки міжнародних корпорацій у 1997—1999 pp. зробила недержавна організація «Global reporting inishiative», яка заснована великими корпораціями, громадськими об'єднаннями, університетами різних країн та ООН. Важливо зазначити, що саме Організація Об'єднаних Націй є головним пропагандистом ідей корпоративної соціальної відповідальності. Цілком закономірним у цьому зв'язку є проект Всесвітньої угоди щодо дотримання провідними міжнародними корпораціями принципів соціальної відповідальності. Цей проект було проголошено генеральним секретарем ООН Кофі Аннаном на Всесвітньому економічному форумі, який проходив у Давосі 31 грудня 1999 р. Він містить такі дев'ять принципів корпоративної соціальної відповідальності:

1. Підтримувати міжнародні права людини в рамках діяльності корпорації.
2. Суворо стежити за дотриманням цих прав місцевими відділеннями і партнерами корпорації.
3. Визнавати за трудовими колективами право на створення асоціацій та укладання колективного договору.
4. Усувати всі форми примусової праці.
5. Не вдаватись до дитячої праці.
6. Боротись з усіма видами дискримінації у трудовому колективі.
7. Підтримувати заходи щодо запобігання глобальним екологічним катастрофам.
8. Сприяти більшій екологічній відповідальності.
9. Заохочувати впровадження екологічно безпечних технологій.

**Юридична відповідальність корпорацій за порушення норм корпоративного права**

Корпорація заснована на балансі інтересів трьох груп осіб: акціонерів, керуючих і найманих працівників. Якщо ці інтереси знаходяться в гармонійному поєднанні, то вони взаємодіють всередині корпорації і оку стороннього не видні. Якщо баланс інтересів порушується, то група осіб або окремий представник групи з числа зазначених вище може поставити питання про задоволення своїх вимог, передбачених законом або корпоративними нормами. У цих випадках відповідати буде корпорація в цілому, незважаючи на те, що порушення прав окремих осіб, звичайно ж, стало справою рук конкретних людей, найчастіше керуючих. Іншими словами, мова йде про юридичну відповідальність корпорацій.

За які ж порушення на корпорацію може бути накладена відповідальність?

Акціонери можуть оскаржувати такі права, надані їм нормами корпоративного права:

1) право знайомитися з документацією АТ;

2) право на голос;

3) право переважної покупки акцій;

4) право на отримання дивідендів, оголошених АТ;

5) право передати (продати, подарувати і «т. д.) акції та зареєструвати цей акт шляхом внесення запису до реєстру акціонерів;

6) право вільно розпоряджатися акціями та опротестовувати дії керуючих, обманним шляхом змусили або схилили акціонера продати або купити акції (наприклад, зробивши невірне, яка вводить в оману заяву про фінансову ситуацію корпорації);

7) інші.

У випадку, якщо є докази порушення права акціонера, суд може винести рішення про усунення перешкод у здійсненні права, про покладання на корпорацію обов'язки щодо здійснення певних дій (наприклад, надати акціонеру для ознайомлення відповідні документи, виплатити дивіденди, внести запис до реєстру акціонерів і т . д.). Якщо в результаті порушення зазначених прав акціонер зазнав збитків, то мова повинна йти про їх відшкодування. Під збитками, згідно зі ст. 15 ЦК РФ, розуміються витрати, які зробило або повинне буде зробити особа, чиє право порушене, для відновлення порушеного права, втрата або пошкодження його майна (реальний збиток), а також неодержані доходи, які ця особа одержала б при звичайних умовах цивільного обороту, якби його право не було порушене (упущена вигода). Наприклад, необгрунтована відмова внести до реєстру акціонерів запис факту продажу акцій не дозволив акціонеру продати їх в той момент, коли їх ринкова ціна була високою. Різницю між ціною акцій на момент відмови внесення запису до реєстру і ціною, за якою вони були продані пізніше, корпорація зобов'язана відшкодувати, відповідаючи за неправомірні дії своїх працівників.

Порушення корпорацій щодо найманих працівників стосуються найчастіше їх трудових прав:

1) порушення умов колективного договору;

2) незаконне переведення на іншу роботу;

3) незаконне звільнення;

4) невиплата (або неповна виплата) заробітної плати;

5) неправомірне накладення заходів дисциплінарного впливу;

6) порушення правил охорони праці;

7) зрив графіка надання відпусток;

8) нестворення необхідних умов праці;

9) порушення інших умов трудового договору.

Способи юридичного впливу суду щодо корпорацій у відповідь на справедливі вимоги найманих працівників подібні з зазначеними вище: припис про усунення перешкод у використанні працівниками своїх прав; але в переважній більшості спорів про порушення трудових прав йдеться знову-таки про покладання на адміністрацію корпорації обов'язку вчинити небудь позитивні дії, щоб усунути допущене порушення. У певних випадках одночасно може бути стягнуто майнову шкоду, який поніс працівник в результаті незаконних дій керуючих корпорацією.

На закінчення слід зазначити, що соціальна і юридична відповідальність у певній мірі пов'язані між собою. Корпорації легше проголосити себе соціально відповідальною, ніж зробитися такою насправді. Механізм юридичної відповідальності дозволяє перевести соціальну відповідальність у реальну площину. Однак приведення механізму юридичної відповідальності в дію здійснюється в результаті боротьби акціонерів і найманих працівників за свої права.

**3.** **Відповідальність директорів і керуючих при порушенні корпоративних норм**

Якщо розглядати це питання стосовно до російської дійсності, можна констатувати, що законодавство і стійка практика його застосування існують тільки щодо відповідальності керівників унітарних підприємств. Порушення ними норм прирівнюється до порушення трудових обов'язків, за що може послідувати дисциплінарна відповідальність у вигляді зауваження, догани, суворої догани і, нарешті, звільнення. Заподіяння кому-небудь збитку при порушенні норм керівниками унітарних підприємств є підстава для застосування до керівників матеріальної відповідальності, розміри якої обмежені сумою, кратною заробітку керівника, за умови вчинення правопорушення з необережності. Саме ці правила за аналогією застосовуються і до керуючих підприємств усіх організаційно-правових форм.

Однак питання про відповідальність директорів і керуючих за порушення покладених на них обов'язків у товариствах і господарські товариства вимагають спеціальної правової опрацювання, бо тут мова йде не про просте перекладанні коштів «з однієї кишені в іншу», як це має місце при вирішенні спорів між унітарними підприємствами , а про реальний відшкодування збитків, заподіяних конкретним власникам. При цьому учасників корпорацій завжди насамперед цікавить питання про те, хто буде відшкодовувати збитки, завдані в результаті помилкової діяльності.

У західних країнах з питання майнової відповідальності керуючих перед акціонерами накопичений значний досвід, однак і там, як вказують вчені, в цьому плані все далеко від досконалості. Звернемося до досвіду цих країн.

У відношенні директорів корпорацій, оскільки вони здійснюють свої повноваження у складі колегіального органу - ради директорів, встановлюється солідарна відповідальність. Між собою вони можуть більш справедливо, тобто враховуючи конкретну провину кожного, розібратися шляхом пред'явлення до своїх колег регресних позовів про відшкодування припадають на їх частку збитків.

Відносно керуючих, які не займають посади директорів компанії, принцип солідарної відповідальності, як правило, не діє, оскільки вони приймають рішення і діють при виконанні службових обов'язків індивідуально.

За що ж доводиться нести відповідальність директорам, менеджерам та іншим посадовим особам корпорацій?

По-перше, відповідальність слід за шкоду, заподіяну покупцям акцій в «протягом шести місяців після їх покупки в результаті« обвалу »курсу акцій компанії. Зазвичай керівники корпорацій йдуть на це, щоб потім скупити акції за низькою ціною. Відшкодування шкоди здійснюється при цьому з їх власних коштів.

По-друге, незаконної, зокрема в США, вважається продаж (або пропозиція до продажу) незареєстрованих цінних паперів і паперів, проспект яких не містить усіх без винятку необхідних даних. Покупці можуть пред'явити цивільний позов до випустила їх корпорації, однак за це слід не тільки майнова (штраф 10 тис. дол), а й кримінальна (не менше п'яти років позбавлення волі) відповідальність, яка накладається на директорів і керуючих.

По-третє, передбачається відповідальність за створення і застосування схеми продажу акцій і залучення грошових коштів типу піраміди, а також за інші види шахрайства. У цих випадках незмірно зростає як майнова відповідальність (до 1 млн. дол), так і кримінальна, оскільки вважається, що подібні випадки вже зачіпають не лише інтереси акціонерів, а й інтереси суспільства в цілому і можуть завдати шкоди фінансовій системі країни.

У тому ж ряду правопорушень, за які передбачена сувора відповідальність, стоять і такі, як спотворення і приховування інформації про діяльність акціонерного товариства, використання реклами, брехливо характеризує ці папери кік якусь цінність, та інші.

У Росії правове регулювання діяльності акціонерних товариств ще далеко від досконалості, тому дрібних акціонерів нічого не варто обдурити. Наприклад, адміністрація акціонерного товариства штучно роздмухує ціну акції. Потім власники контрольного пакету продають власні акції акціонерному товариству, тобто обмінюють на гроші цього товариства за виключно вигідним курсом. Якщо чистого прибутку для цієї мети не вистачає, то можуть бути задіяні кошти резервного фонду (див. ст. 35 Закону «Про акціонерні товариства»). У США це зробити практично неможливо, оскільки акціонерним товариствам дозволено викуповувати власні акції тільки з чистого прибутку поточного і попереднього років. Якщо директор (президент) навмисно або помилково порушить заборону, то він несе особисту або солідарну майнову відповідальність протягом шести років перед кредиторами та акціонерами.

У США крім цивільної та кримінальної відповідальності до директорів та керуючим застосовується і матеріальна відповідальність (це має бути записано у статуті), але тільки за вчинення дій, які завдають шкоди з необережності. Звертає на себе увагу і те, що її розмір не такий уже малий: чи не менше річного окладу винних посадових осіб. Однак посадовим особам не втекти від повного відшкодування збитків, якщо вони навмисне порушили закон або статут, в результаті чого і заподіяли збиток, або якщо в суді буде доведено, що їхні дії або бездіяльність створювали надмірну небезпеку заподіяння шкоди акціонерному товариству і вони про це знали. Такий підхід не тільки підвищує відповідальність людей, що беруться за без чувати інтереси акціонерів, а й змушує їх реально оцінювати, чи готові вони до виконання взятих на себе зобов'язань. Досить розробленим є питання про відповідальність керівників і в ФРН. Спробуємо звести в єдину таблицю порушення у сфері корпоративної діяльності, карається там в кримінальному порядку.

**Відповідальність акціонерів, персоналу за порушення корпоративних норм**

Акціонери знаходяться з корпорацією у майнових відносинах, і, отже, мова може йти лише про їх майнової відповідальності.

Насамперед акціонери несуть відповідальність перед корпорацією за несплату покупної-ціни акції, яка залежить від договору між корпорацією і акціонером. Якщо за договором про підписку на акції акціонер погоджується платити встановлену ціну або передати корпорації певне майно, то корпорація при отриманні заяви про підписку на паї в акціонерному капіталі має право стягнути ціну акції. Якщо в момент випуску акцій узгоджена вартість акції оплачується повністю та акції випускаються як повністю оплачені та не зобов'язують до подальших платежах, то корпорація не має права вимагати від акціонерів сплати будь-яких додаткових сум. Якщо акція зобов'язує до додаткових платежах і вимога про сплату цих сум пред'явлено, то акціонер несе відповідальність перед корпорацією у сумі зажадав від нього платежу.

Є ще один крайній випадок, в якому акціонеру доводиться розплачуватися своїм майном. Йдеться про ситуацію, коли корпорація виплачує дивіденд, не маючи в той час прибули, за рахунок якої можуть законно виплачуватися дивіденди. У цьому випадку ліквідаційна комісія може стягнути з акціонера або акціонерів в інтересах кредиторів незаконно виплачену суму або ту її частину, яка необхідна для задоволення претензій кредиторів. Згідно із законодавством, саме претензії кредиторів повинні бути задоволені в першу чергу.

Наймані працівники незалежно від того, чи є вони одночасно акціонерами чи ні, в частині невиконання або неналежного виконання ними своїх трудових обов'язків, до числа яких належить і обов'язок дотримуватися корпоративні акти, несуть дисциплінарну відповідальність, передбачену внутрішніми правилами трудового розпорядку або положеннями про персонал. Важливо тільки, щоб норми, в них містяться, чи не погіршували прав працівників у порівнянні з чинним трудовим законодавством.

Найманими працівниками може бути завдана у процесі виконання ними трудових обов'язків і матеріальну шкоду, і тоді на них покладається матеріальна відповідальність. Збиток, заподіяний корпорації, повинен бути ними відшкодовано, але в розмірі не більше середньомісячного заробітку.

Однак у Законі встановлені випадки відшкодування збитків та в повному розмірі:

1) коли шкоди завдано злочинними діями працівника, встановленими вироком суду;

2) коли на нього покладено повну матеріальну відповідальність відповідно до законодавства;

3) коли він уклав з підприємством договір про повну матеріальну відповідальність;

4) коли шкоди завдано не при виконанні трудових обов'язків;

5) коли майно отримано працівником за разовою довіреністю;

6) коли шкоди завдано умисним знищенням цінностей, виданих працівникові в користування;

7) коли шкоди завдано працівником, який був у нетверезому стані.

**Лекція 16. Здійснення корпоративних прав та відповідальність державних органів за порушення корпоративних норм.**

1. **Особливості функціонування державних органів у сфері корпоративних відносин.**
2. **Відповідальність державних органів за порушення корпоративних норм.**

Корпоративні права держави здійснюються визначеними законом централь­ними органами виконавчої влади та уповноваженими особами в порядку, вста­новленому Кабінетом Міністрів України. Центральні органи виконавчої влади та уповноважені особи:

здійснюють правомочності щодо участі в управлінні господарською організа­цією відповідно до частки (акцій, паїв) держави у статутному фонді цієї організації;

ведуть реєстр державних корпоративних прав;

проводять оцінку державних корпоративних прав;

здійснюють контроль за ефективністю роботи господарської організації у частині реалізації належних державі корпоративних прав.

Правомочності з управління корпоративними правами держави здійснюють­ся безпосередньо відповідними органами виконавчої влади у разі, якщо:

держава має 100 % часток (акцій) у статутному фонді господарської органі­зації;

суб'єкт господарювання, щодо якого здійснюються корпоративні права держави, бере участь у державних та регіональних програмах, що фінансуються з Державного бюджету України;

не відбувся конкурс з призначення уповноваженої особи через відсутність претендентів, або якщо пропозиції конкурсантів не відповідають умовам конкурсу;

в інших випадках, передбачених законом.

У решті випадків управління корпоративними правами держави здійснюється із залученням уповноваженої особи.

Умови передачі повноважень та завдання з управління корпоративними пра­вами держави, у тому числі щодо юридичної відповідальності уповноважених осіб, є обов'язковою частиною відповідного рішення Кабінету Міністрів України та договору з уповноваженою особою.

Корпоративні права держави та активи суб'єктів господарювання, у статутному фонді яких визначено частку держави, підлягають оцінці за методикою, що затверджується Кабінетом Міністрів України, відповідно до вимог закону.

Уповноваженою особою з управління корпоративними правами держави може бути громадянин або юридична особа, що визначена за результатами кон­курсу, з якою відповідний центральний орган виконавчої влади укладає договір доручення з управління корпоративними правами держави. Порядок проведення конкурсу з визначення уповноваженої особи на виконання функцій з управління корпоративними правами держави встановлюється Кабінетом Міністрів України. Центральний орган виконавчої влади, уповноважений Кабінетом Міністрів України для здійснення необхідних заходів з управління корпоративними права­ми держави, координації діяльності органів виконавчої влади у цій сфері та надання необхідних відомостей іншим органам державної влади, відповідно до законодавства формує і веде реєстр корпоративних прав держави.

Повноваження центральних органів виконавчої влади та уповноважених осіб поляга­ють у здійсненні сукупності правомочностей щодо:

участі в управлінні господарською організацією відповідно до частки (акцій, паїв), що на­лежать державі у статутному фонді (майні) цієї організації;

ведення реєстру державних корпоративних прав згідно із встановленим Кабінетом Міні­стрів України порядком (стосується лише центрального органу виконавчої влади, визначе­ного Урядом);

проведення оцінки державних корпоративних прав відповідно до встановленої методики;

контролю за ефективністю роботи господарської організації у частині реалізації належ­них державі корпоративних прав.

Визначення особи (відповідний орган виконавчої влади чи уповноважена особа), яка має здійснювати правомочності з управління корпоративними правами держави, відбуваєть­ся за критеріями, встановленими цим Кодексом та іншими законами. Так, зазначені право­мочності покладаються безпосередньо на відповідний орган виконавчої влади у разі якщо:

частка держави у статутному фонді господарської організації становить сто відсотків час­ток/акцій (це, так звані, державні/національні акціонерні товариства чи холдингові компанії);

суб'єкт господарювання, щодо якого здійснюються корпоративні права держави, залуче­ний до участі в державних та регіональнних програмах, що фінансуються з Державного бюд­жету України;

не відбувся конкурс з призначення уповноваженої особи через відсутність претендентів або пропозиції конкурсантів не відповідають умовам конкурсу;

в інших випадках, передбачених законом.

Управління державними корпоративними правами держави покладається у встановлено­му порядку на уповноважену особу, якщо відсутні вищезазначені обставини (див. також ко­ментар до ст. 170-172).

Порядок передачі повноважень щодо управління державними корпоративними права­ми уповноваженій особі (у тому числі умови, завдання, обсяг правомочностей, істотні умови договору доручення, юридична відповідальність за невиконання чи неналежне виконання договірних зобов'язань) визначається Кабінетом Міністрів України (див. також коментар до статей 170-172).

Управління корпоративними правами територіальних громад здійснюється відповідно до положень цієї статті, однак має певну специфіку. Це стосується, зокрема, суб'єкта корпо­ративних прав — територіальної громади, від імені якої діє відповідна рада народних депута­тів, а в межах наданих останньою повноважень - виконком відповідної ради.

Примітка. У Цивільному кодексі відсутні спеціальні положення щодо здійснення кор­поративних прав держави, проте ціла глава присвячена управлінню майном на договірних засадах (гл. 70 «Управління майном», ст. 1029-1045). Хоча корпоративні права щодо майна як предмета договору управління майном не виділяються (ст. 1030), однак досить грунтовно регулюється низка питань, пов'язаних з управлінням майном: щодо прав та обов'язків упра­вителя (ст. 1037), здійснення управління майном (ст. 1038), передання права управління ін­шій особі (ст. 1041), право управителя на плату (ст. 1042), відповідальність управителя (ст. 1043) та ін.

Щодо відповідальності державних органів за порушення корпоративних норм, слід зазначити наступне.

До 1988 року питання про відповідальність державних органів перед підприємствами здавався блюзнірським і законодавство, відповідно, його не регулював. Зараз же суперечки між підприємствами та органами управління - явище хоч і не масове, але аж ніяк не рідкісне.

Суперечка в сфері управління - це конфлікт між державним органом, який має владні повноваження в певній сфері управління, з одного боку, і корпорацією, яка вважає, що обов'язкове для неї припис цього органу або незаконно, або порушує її право на самостійне волевиявлення, врегулювання того чи іншого питання, а тому не підлягає виконанню, - з іншого боку.

Оскільки корпорація має справу саме з владним органом, його вказівки є обов'язковими. Невиконання приписів та актів, де виражено ту чи іншу вимогу державного органу, тягне для адресата (корпорації) несприятливі наслідки.

Обов'язкові приписи адміністративних органів можуть стосуватися різних сторін діяльності корпорацій, в тому числі і таких, які регулюються нею самостійно, за допомогою корпоративних норм. Це можуть бути питання, пов'язані з вилученням земельної ділянки або відмовою в його наданні, а також питання з приводу відмови або ухилення від реєстрації корпорації, суперечки за умовами держконтрактів, ціноутворення, застосування того чи іншого технологічного методу, що порушує, на думку державного органу, екологічні правила випуску товарів, якість яких у підсумку не відповідає встановленим вимогам і т. п.

Як корпорації захистити себе від обов'язкових розпоряджень, що виносяться адміністративними органами на її адресу?

Оспорювання цих актів у порядку підлеглості неоперативно і малоефективно. По-перше, тут зачіпаються свої, галузеві, управлінські інтереси, якими вищестоящий орган не схильний нехтувати заради чиїхось, нехай і праведних, інтересів. По-друге, вищестоящий по ієрархії орган змушений для розгляду конфлікту відправляти справу «вниз», як правило, того ж органу, який і приймав початкове рішення, що породило конфлікт. Ось чому в даному випадку спір повинен бути вирішений незалежним органом, що спеціалізуються на вирішенні подібних конфліктів. Таким є арбітражний суд. Однак адміністративний порядок розгляду спорів в принципі не відкидається. І якщо ображена сторона вважає можливим його використовувати, у неї існує на це право і ним можна скористатися.

У Законі «Про арбітражний суд» і в Арбітражному процесуальному кодексі передбачено розгляд спорів у сфері управління. У разі якщо державний орган виніс розпорядження, або незаконне, або порушує охоронювані законом права корпорацій, і зокрема, право на їх власне нормотворчість по якомусь питання, то арбітражний суд повинен винести рішення про визнання акта органу управління недійсним.

Однак у багатьох випадках акти, визнані недійсними, стають для корпорації, на адресу якої цей акт винесений, причиною збитків, і тоді у корпорації з'являється право вимагати їх відшкодування з боку адміністративного органу. Ця вимога може бути пов'язане з першим, а може бути пред'явлено і окремо.

Рішення суду про визнання акта у сфері управління недійсним підлягає негайному виконанню (абз. 3 п. 2 ст. 110 АПК). Однак це не перешкоджає його оскарженню в касаційному порядку з боку державного органу, що надійшов неправомірно.

Найчастіше зустрічаються спори з податковими органами. У більшості випадків порушення в цій області здійснюються все ж самими корпораціями, що може виражатися у приховуванні, несплаті, недоплати податків і т. п. Однак і податкові органи нерідко бувають неправі, і у корпорацій є засоби захисту від порушень з їхнього боку.

У разі якщо діями податкових органів підприємствам було завдано збитків, він має бути відшкодована повністю, включаючи упущену вигоду (ч. 2 ст. 16 Закону «Про основи податкової системи в Російській Федерації»). І якщо раніше для вирішення різноманітних суперечок з податковими органами підприємствам потрібно було спочатку використовувати адміністративний порядок оскарження і тільки потім звертатися до арбітражного суду, то зараз їм ніщо не перешкоджає звернутися до арбітражного суду безпосередньо.

До справ, підвідомчим арбітражному суду у сфері управління, згідно зі ст. 22 Арбітражного процесуального кодексу Російської Федерації, відносяться і суперечки про повернення з бюджету грошових коштів, списаних у вигляді економічних (фінансових) санкцій, а також з інших підстав державними податковими інспекціями та іншими контролюючими органами у безспірному порядку з порушенням правових вимог, в тому числі і встановлених корпоративними нормами.

У числі державних органів, які порушують положення корпоративних норм, найчастіше виявляються органи правоохоронні. Сьогодні суперечки з правоохоронними органами - явище вже нерідке.

Становлення ринкових відносин не тільки в Росії, але і в інших країнах супроводжується зростанням правопорушень, особливо у сфері економіки. Типовими стали такі види економічних порушень, як шахрайство, обман, вимагання, рекет, незаконні операції з валютними цінностями, цінними паперами, порушення правил конкуренції, роздрібної торгівлі і т. п. У цих умовах багато хто бачить панацею від усіх бід в розширенні повноважень правоохоронних органів аж до втручання в роботу підприємств. Так, згідно з п. 25 ст. 11 Закону РРФСР «Про міліцію», за наявності даних про манливому кримінальну або адміністративну відповідальність порушення законодавства, що регулює фінансову, господарську та іншу діяльність підприємств, органи міліції вправі здійснювати наступні дії:

- Безперешкодно входити в приміщення, займані підприємствами, незалежно від підпорядкованості та форм власності;

- Виробляти за участю власника майна або його представників огляд виробничих і службових приміщень, транспортних засобів, інших місць зберігання та використання майна;

- Вилучати документи на матеріальні цінності, грошові кошти, кредитні та фінансові операції, а також зразки сировини і продукції;

- Опечатувати каси та приміщення;

- Виробляти контрольні закупівлі;

- Вимагати обов'язкового проведення перевірок, інвентаризацій і ревізій;

- Одержувати від посадових і матеріально-відповідальних осіб відомості та пояснення по фактах порушення законодавства;

При проведенні оперативно-розшукових заходів правоохоронні органи вправі здійснювати контроль поштових відправлень, прослуховування телефонних та інших переговорів, зняття інформації в технічних каналах зв'язку (ст. 6 Закону «Про оперативно-розшукову діяльність в Російській Федерації»).

Не завжди діяльність правоохоронних органів буває справедливою. Але навіть у тих випадках, коли для їхнього втручання є підстави, може виникнути загроза розкриття комерційної таємниці. Питання про те, що є комерційна таємниця і які відомості належать до конфіденційної інформації, регулюється відповідними корпоративними актами.