



ЭКОЛОГИЯ, ЭКОНОМИКА И ПРАВО

М.В. ДАВЫДЕНКО

СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О СТАТУСЕ ЛИКВИДАТОРА (ЛИКВИДАЦИОННОЙ КОМИССИИ)

Ликвидация юридического лица (Организации) является легальной формой прекращения его деятельности без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам, если иное не предусмотрено законодательством. Порядок ликвидации осуществляется в соответствии с Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16.01. 2009 г. № 1, в редакции Декрета Президента Республики Беларусь от 21.02. 2014 г. [1], Гражданским кодексом Республики Беларусь (ГК) [2], иным законодательством, и уставом Организации.

Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования регулируются отношения, связанные с ликвидацией (прекращением деятельности): хозяйственных товариществ и обществ, унитарных предприятий, производственных кооперативов, в том числе сельскохозяйственных производственных кооперативов, государственных объединений, крестьянских (фермерских) хозяйств, ассоциаций (союзов) — объединений коммерческих и (или) некоммерческих организаций, объединений коммерческих организаций и (или) индивидуальных предпринимателей, потребительских кооперативов, садоводческих товариществ, торгово-промышленных палат, учреждений, товариществ собственников; индивидуальных предпринимателей.

Такое регулирование является недостаточным, так как ограничения, предусмотренные Положением о ликвидации, касающиеся того, кто может выполнять функции ликвидатора или быть членом ликвидационной комиссии, часто не могут быть соблюдены микро- и малыми организациями. Если ликвидации подлежит малая организация, то она не может заключить договор на выполнение функций ликвидатора, так как в положении прописан прямой

Мария Васильевна ДАВЫДЕНКО, кандидат исторических наук, доцент кафедры правоведения Белорусского государственного экономического университета.

запрет на безвозмездное оказание услуг. К тому же бесплатно юридическая фирма оказывать услуги не будет.

Правовые основы ликвидации юридических лиц установлены в Гражданском кодексе Республики Беларусь (ст.ст. 57—60) [2], регламентирующем основания ликвидации юридических лиц. Поскольку основания ликвидации юридических лиц по решению суда могут устанавливаться только Гражданским кодексом Республики Беларусь, иные законодательные акты могут содержать лишь положения, конкретизирующие указанные основания. При этом все основания принудительной ликвидации юридических лиц могут быть разделены на общие, применимые к любому субъекту предпринимательства (например, осуществление деятельности, запрещенной законом) и специальные, предназначенные для отдельных субъектов предпринимательской деятельности (например, неоплата или неполная оплата в установленный срок уставного фонда).

Решение о прекращении деятельности Организации может быть принято добровольно при единогласном решении всех учредителей (участников) Организации на основании: отсутствия прибыли по итогам финансового года, убыточности Организации, аннулирования лицензии на основной вид деятельности, семейных (бытовых) обстоятельств учредителей (участников) при отсутствии возможности отчуждения долей третьим лицам. Организация ликвидируется: по решению общего собрания учредителей (участников), в том числе в связи с достижением цели, ради которой она создана, или признанием судом недействительной регистрации Организации в связи с допущенными при ее создании нарушениями законодательства, которые носят неустранимый характер; по решению экономического суда в случаях, определенных законодательством; по решению регистрирующего органа в случаях, предусмотренных законодательством, а именно, в случаях нарушения сроков и порядка формирования минимального размера уставного фонда, предусмотренного в соответствии с законодательством, неосуществления предусмотренной учредительными документами предпринимательской деятельности в течение шести месяцев подряд и ненаправления Организацией регистрирующему и налоговому органу сообщений о причинах неосуществления такой деятельности.

После принятия решения о ликвидации Организации состав участников не может быть изменен иначе, как по решению суда. Ликвидация Организации производится ликвидационной комиссией (ликвидатором — индивидуальным предпринимателем или коммерческой организацией, не являющимися собственниками имущества, учредителями (участниками) ликвидируемой организации). В этом случае ликвидатор действует на основании соответствующего решения уполномоченного органа Организации в соответствии с законодательством, которым определены его полномочия. Такое управление дополнительно может регулироваться договором, который заключается собственником имущества, учредителем либо участниками Организации. С момента назначения ликвидационной комиссии (ликвидатора) к ней переходят полномочия руководителя Организации, решающего вопросы о ликвидации Организации в пределах полномочий, установленных законодательством. У председателя ликвидационной комиссии не может быть представителя.

Лицо, обладая определенным правовым статусом, может иметь своего представителя для представления его интереса, связанного с наличием у него такого статуса. Например, законом «О хозяйственных обществах» предусмотрено, что интересы участников хозяйственного общества может представлять другой участник хозяйственного общества или иное лицо на основании доверенности.

Законом «О хозяйственных обществах» не предусмотрено представлять интересы органа хозяйственного общества и лица, которое организует функ-

ционирование соответствующего органа. Например, не предусмотрено представление поверенным интересов председателя общего собрания участников хозяйственного общества, председателя правления, председателя ревизионной комиссии. Таким образом, норма Положения о государственной регистрации и ликвидации не соответствует общим нормам Гражданского кодекса о представительстве.

Заявление в соответствии с Положением может подписать представитель председателя ликвидационной комиссии. Это неверно. Заявление может подписать только представитель юридического лица, которое имеет доверенность.

Процедура ликвидации предполагает совершение целого ряда действий, которые призваны обеспечить надлежащее исполнение Организацией ее обязательств перед другими лицами и перед государством. Согласно п. 3 ст. 57 ГК [2], решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) либо орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительными документами, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица. Причем при добровольной ликвидации должен быть заключен договор, предметом которого является возмездное срочное оказание Исполнителем услуг Заказчику по выполнению функций ликвидатора в процессе ликвидации его коммерческой организации. Примерный состав функций Ликвидатора (перечень оказываемых Заказчику услуг) определяется соответствующим приложением к Договору. Договор распространяется на правоотношения, возникшие до его заключения.

Кроме предмета Договор должен содержать иные существенные условия, регулирующие отношения Исполнителя и Заказчика в процессе ликвидации Организации.

Исполнитель анализирует учредительные документы (процедуру ликвидации, определенную в учредительных документах), уведомляет работников, службы занятости о ликвидации организации, расторжении трудовых договоров, выплате пособий, компенсаций в соответствии с трудовым законодательством, анализирует договоры, расторжение договоров (аренды, хранения, страхования, инкассации, охраны и др.), инвентаризацию имущества и нематериальных активов, обеспечивает сохранность имущества (заключение договоров хранения), уведомляет регистрирующий орган, налоговый орган, Фонд социальной защиты населения, орган Белорусского государственного страхования, орган статистики о ликвидации организации и проведении проверок в связи с ликвидацией, получает справку о внесении сведений в Единый государственный регистр о нахождении организации в процессе ликвидации, публикует объявления о ликвидации организации в газете «Рэспубліка», предоставляет отчетность в орган статистики и другие органы, переоформляет банковские счета в связи с назначением ликвидатора, составляет промежуточный ликвидационный баланс, предоставляя его на рассмотрение и утверждение Собственнику имущества, предоставляет утвержденный промежуточный баланс в налоговый орган. Срок принятия требований кредиторов в связи с ликвидацией организации — 2 месяца с момента опубликования в газете «Рэспубліка» объявления о ликвидации.

Договор исполнения Договора о возмездном оказании юридических услуг. Исполнитель приступает к выполнению функций Ликвидатора с момента получения решения уполномоченного органа Ликвидируемой организации о назначении Исполнителя Ликвидатором. После исполнения Договора стороны подписывают акт приемки услуг.

Стоимость услуг и порядок расчетов. Стоимость услуг является свободной договорной, устанавливается по взаимному согласию сторон и не является прецедентом для других договоров. Стоимость услуг определяется степенью нетипичности задания, составом и содержанием услуг, количеством времени

оказания услуг, квалификацией работников Исполнителя, сроком исполнения, требованиями Заказчика к сервису услуг.

Стоимость услуг, условия и порядок оплаты определяются соответствующим положением к Договору.

Стоимость услуг не включает расходы, связанные с исполнением Договора (государственные пошлины, нотариальные сборы и иные расходы).

Указанные расходы оплачиваются Заказчиком самостоятельно по мере надобности либо при посредничестве Исполнителя. Такое посредничество (выполнение функций платежного агента) оплачивается в размере, определенном заказом-счетом. Примерный состав и размер расходов определяется примерной сметой, которую составляет и представляет на согласование (утверждение) Ликвидатор.

В случае невозможности исполнения, возникшей по вине Заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме.

В случаях, когда невозможность исполнения Договора возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, Заказчик возмещает Исполнителю фактически понесенные им расходы и оплачивает оказанные услуги.

Стоимость и условия оплаты услуг, не предусмотренных Договором. Стоимость услуг, не предусмотренных договором, определяется по часовым тарифам Исполнителя.

Оплата услуг, дополнительное (повторное) оказание которых вызвано ненадлежащим исполнением Договора Заказчиком. Заказчик дополнительно (повторно) оплачивает соответственно дополнительные или повторно оказываемые услуги (совершенные действия, осуществленную деятельность), дополнительное (повторное) оказание которых вызвано изменением задания, ненадлежащим исполнением Заказчиком по Договору.

Оплата услуг, повторное оказание которых вызвано ненадлежащим исполнением Договора Исполнителем. Исполнитель без дополнительной оплаты повторно оказывает услуги (совершает действия, осуществляет деятельность), необходимость повторного выполнения которых явилась следствием ненадлежащего исполнения Договора Исполнителем. Расходы, связанные с повторным выполнением работ, в таких случаях оплачивает Исполнитель за счет собственных средств.

Обязанности и права сторон Договора.

Заказчик обязан:

обеспечить надлежащее (своевременное и полное) исполнение собственником имущества (участниками) Ликвидируемой организации действий, совершение которых в процедуре ликвидации предусмотрено законодательством в виду компетенции указанных лиц (например, ликвидационный баланс и т. п.);

своевременно предоставлять Исполнителю все исходные сведения и документы, необходимые для надлежащего исполнения Договора, давать по требованию Исполнителя пояснения по ним, а также обеспечивать предоставление указанных сведений и документов, а также пояснений по ним третьим лицам;

своевременно информировать Исполнителя о получении от кого бы то ни было сведений или документов, касающихся задания по Договору, которые стали известны Заказчику или третьим лицам, воздействие (оказание влияния) на которых предусмотрено Договором. То же касается действий, связанных с заданием по Договору, совершаемых Заказчиком или третьими лицами;

знакомиться с проектами документов, которые Исполнитель составляет в ходе исполнения Договора, обсуждать их, при наличии замечаний или предложений сообщать их и обосновывать, после внесения соответствующих изменений и дополнений, в зависимости от обстоятельств, согласовывать или утверждать проекты документов;

по требованию Исполнителя, основанному на законодательстве, либо по предложению Исполнителя *совместно с работником (работниками) Исполнителя посещать соответствующие государственные органы* или организации, являться на встречи с физическими лицами, посещение которых или встреча с которыми установлена законодательством либо не установлена, но является необходимой для надлежащего исполнения Договора;

оплачивать услуги своевременно на условиях Договора;

своевременно обеспечивать Исполнителя средствами (деньгами) на оплату расходов, связанных с исполнением Договора, либо своевременно оплачивать расходы, связанные с исполнением Договора в безналичной форме, и своевременно передавать оригиналы или копии соответствующих платежных документов Исполнителю;

возмещать Исполнителю расходы, связанные с исполнением Договора, если такие расходы были произведены за счет средств Исполнителя и подтверждены документально;

принять результат исполнения Договора или направить Исполнителю мотивированный отказ от приемки результата исполнения.

Заказчик имеет иные обязанности, предусмотренные Договором.

Исполнитель (работник Исполнителя) обязан:

назначить работника (работников) для исполнения Договора, проинформировать об этом Заказчика;

принимать от Заказчика предоставляемые сведения и документы, необходимые для исполнения Договора, по требованию Заказчика производить их опись;

согласовывать с Заказчиком или третьими лицами составленные проекты в порядке исполнения Договора проекты документов, вносить в них обоснованные, не противоречащие законодательству изменения и дополнения, после внесения изменений и дополнений предоставлять Заказчику на согласование или утверждение;

информировать Заказчика о ходе исполнения Договора. По собственной инициативе Исполнитель информирует Заказчика с той частотой, которую посчитает необходимой и достаточной (как правило, по мере совершения значимых действий);

передать Заказчику все полученные для исполнения, во время исполнения и в порядке исполнения Договора документы при подписании акта приемки услуг. По требованию Заказчика перечисленные документы могут быть переданы Исполнителем до завершения исполнения Договора (до подписания акта приемки услуг), однако по требованиям Исполнителя эти же документы или некоторые из них должны быть возвращены Исполнителю, если без них невозможно дальнейшее исполнение Договора;

действовать в соответствии с законодательством, Правилами профессиональной этики лиц, осуществляющих деятельность по оказанию юридических услуг;

обеспечивать надлежащее оказание юридических услуг Заказчику, действуя осмотрительно, проявляя старательность и добросовестность;

соблюдать коммерческую тайну Заказчика (сведения имеют коммерческую ценность в случае, если обладание ими позволяет лицу при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, сократить расходы либо получить иную коммерческую выгоду) [3].

Исполнитель имеет иные обязанности, предусмотренные Договором.

Права Заказчика:

Заказчик вправе приостановить исполнение Договора на определенный срок, письменно уведомив об этом Исполнителя и указав причины, по которым исполнение Договора приостанавливается;

Заказчик вправе отказаться от Договора при условии оплаты Исполнителем фактически понесенных им расходов;

Заказчик вправе требовать замены работника (работников) Исполнителя, которым поручено исполнение Договора. При этом Заказчик обязан обосновать причины, по которым он требует произвести такую замену;

Заказчик имеет иные права, предусмотренные Договором.

Права Исполнителя:

Исполнитель вправе использовать следующие способы обеспечения надлежащего исполнения Заказчиком обязательств по Договору:

– приостановление исполнения Договора (в случае неисполнения Заказчиком обязательств по оплате услуг Исполнителя; необеспечения Исполнителя денежными средствами на расходы, связанные с исполнением Договора, или невозмещения понесенных расходов, или непредставления документов, или несообщения сведений, необходимых для исполнения Договора);

– удержание документов Заказчика (в случае неисполнения Заказчиком обязательств по оплате услуг Исполнителя или возмещению расходов, связанных с исполнением Договора, которые Исполнитель произвел за счет собственных средств);

Исполнитель вправе расторгнуть Договор в одностороннем порядке в случаях, предусмотренных законодательством или Договором.

Исполнитель имеет иные права, предусмотренные законодательством или Договором.

Ответственность сторон.

Ответственность Исполнителя:

Исполнитель несет ответственность за ненадлежащее исполнение Договора в соответствии с законодательством Республики Беларусь;

Исполнитель не несет ответственности за неполноту, недостоверность и недействительность сведений и документов, предоставляемых Заказчиком или третьими лицами;

Исполнитель освобождается от какой-либо ответственности, если ненадлежащее исполнение Договора Исполнителем вызвано ненадлежащим исполнением Договора Заказчиком.

Ответственность Заказчика:

Заказчик несет ответственность за негативные последствия исполнения Договора, вызванные неполнотой, недостоверностью и недействительностью предоставленных Заказчиком сведений и документов.

Обстоятельства непреодолимой силы и юридический форс-мажор. Стороны освобождаются от ответственности за неисполнение обязательств по Договору вследствие обстоятельств непреодолимой силы или юридического форс-мажора (решение государственных органов, забастовки, военные действия, временная приостановка действий государственных органов, учреждений, должностных лиц, от действий которых зависит исполнение поручения).

В случае наступления указанных обстоятельств стороны вносят соответствующие изменения в Договор либо расторгают его.

Срок действия Договора. Прекращение Договора. Договор вступает в силу с момента подписания обеими сторонами и действует до исполнения (подписания сторонами акта приемки услуг) или соглашения о расторжении Договора.

Договор прекращается при отказе одной из сторон от Договора.

Договор может быть расторгнут в одностороннем порядке по инициативе Исполнителя при следующих обстоятельствах:

- в случае длительного (более полугода) бездействия со стороны Заказчика;
- Заказчик умышленно предоставил недостоверные сведения или недействительные документы, документы, содержащие недостоверные сведения, подложные документы;

– Заказчик не проявляет должной заинтересованности в исполнении Договора, что выражается в многократном непредставлении или несвоевременном предоставлении сведений или документов, многократной неявке на встречи, о которых имели место договоренности. Все изменения и дополнения в Договор, особенно в части задания, должны быть представлены в письменной форме.

Дополнительные и особые условия. Заказчик предоставляет Исполнителю право использования сведений о факте оказания услуг по договору в маркетинговых и рекламных целях.

Соглашение о конфиденциальности оформляется по требованию Заказчика, при этом Заказчик обязан предоставить описание сведений, которые Заказчик относит к конфиденциальным.

Рассмотрение замечаний и претензий. Замечания и претензии по Договору Исполнитель принимает до подписания акта приемки услуг.

В целях обеспечения высокого качества услуг и сервиса, своевременного реагирования замечания и претензии по Договору принимает непосредственно руководитель (заместитель руководителя) Исполнителя в письменной форме (письмо, электронное письмо, sms-сообщение на мобильный телефон руководителя). Исполнитель вправе принять замечания и претензии Заказчика в устной форме по телефону, либо по требованию руководителя Исполнителя в порядке личной встречи с представителем Заказчика в офисе Исполнителя, с обязательным участием работников, деятельность которых касается замечания или претензии.

Разрешение споров. Споры по договору рассматриваются в экономическом суде по месту нахождения Исполнителя по процессуальному и материальному законодательству Республики Беларусь.

Заключительные положения. В части отношений, не урегулированных Договором, стороны руководствуются законодательством Республики Беларусь.

Ликвидация юридического лица может осуществляться в принудительном порядке. Принудительная ликвидация субъекта предпринимательской деятельности по основаниям, предусмотренным ч. 2 п. 2 ст. 57 ГК [2], является мерой личной ответственности предпринимателя за нарушение им требований закона и иных нормативных актов.

Юридическое лицо может быть ликвидировано по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом Республики Беларусь. В качестве примеров указанных случаев можно привести ликвидацию полного товарищества, в котором остался единственный участник (ст. 81 ГК) [2]; ликвидацию общества с ограниченной ответственностью, в случае если по окончании второго или каждого последующего финансового года стоимость его чистых активов становится меньше определенного законом минимального размера уставного фонда [4].

В законе 2012 г. «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» [5] дополнены и уточнены некоторые положения, связанные с осуществлением ликвидационного производства.

Если стоимость имущества организации недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только в результате признания его в установленном порядке экономически несостоятельным (банкротом).

Организация в судебном порядке может быть признана экономически несостоятельной (банкротом), если она не в состоянии удовлетворить требования кредиторов.

Признание Организации экономически несостоятельной (банкротом) влечет ее санацию, а при невозможности и отсутствии оснований продолжения деятельности — ликвидацию [5].

После принятия такого решения экономический суд направляет сообщение об этом в государственные органы, в подчинении (составе) которых находится должник или которые осуществляют управление принадлежащими Республике Беларусь акциями (долями в уставном фонде) должника и которые обязаны принимать меры по созданию новых рабочих мест, а также по трудоустройству работников должника. Продажа имущества должника осуществляется в соответствии с правилами продажи при санации за исключением того, что по решению собрания (комитета) кредиторов имущество может быть продано без проведения торгов. Документы, подтверждающие требования кредиторов, и иные документы, оставшиеся после завершения ликвидационного производства, передаются в экономический суд для приобщения к материалам дела о банкротстве должника и подлежат хранению в течение 10 лет.

В соответствии с п. 7 ст. 59 ГК [2] имущество ликвидируемого юридического лица, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, подлежит распределению среди участников. Вместе с тем в п. 7 ст. 59 ГК не указан орган, к компетенции которого относится такое распределение имущества. Проанализировав нормы ГК, Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах», мы пришли к выводу, что такими полномочиями обладает ликвидационная комиссия по соответствующим основаниям, указанным в законодательстве.

Рассматривая вопрос о прекращении деятельности субъектов предпринимательского права без правопреемства, можно сделать вывод о том, что процесс прекращения деятельности юридического лица и индивидуального предпринимателя включает действия указанных субъектов и органов государственной власти, принятие уполномоченным государственным органом актов о государственной регистрации юридического лица в связи с его ликвидацией, а также о прекращении физическим лицом деятельности в качестве индивидуального предпринимателя.

Электронные публикации в Интернете

1. О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования: Декрет Президента Республики Беларусь, 16 янв. 2009 г., № 1: в ред. от 21.02. 2014 г., № 3 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2014.

2. Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Респ. Беларусь, 7 дек. 1998 г., № 218-З: в ред. Кодекса Респ. Беларусь от 31.12. 2013 г., № 96-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2014.

3. О коммерческой тайне: Закон Респ. Беларусь, 5 янв. 2013 г., № 16-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2014.

4. О хозяйственных обществах: Закон Респ. Беларусь, 9 дек. 1992 г., № 2020-ХП: в ред. Закона Респ. Беларусь от 15.07. 2010 г., № 168-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2014.

5. Об экономической несостоятельности (банкротстве): Закон Респ. Беларусь, 13 июля 2012 г., № 415-З: в ред. Закона Респ. Беларусь от 04.01. 2014 г., № 104-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2014.

*Статья поступила
в редакцию 06.02. 2014 г.*