

Подписано электронной подписью:
Вержицкий Данил Григорьевич
Должность: Директор КГПИ ФГБОУ ВО «КемГУ»
Дата и время: 2024-02-21 00:00:00
471086fad29a3b30e244c728abc3661ab35c9d50210dcf0e75e03a5b6fdf6436
Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего образования
Кемеровский государственный университет
Новокузнецкий институт (филиал)

Факультет истории и права

Кафедра государственно-правовых и гражданско-правовых дисциплин

**МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ
ПО ИЗУЧЕНИЮ ДИСЦИПЛИНЫ**

Б1.В.ДВ.03.01 Корпоративное право

Направление

40.03.01 Юриспруденция

Новокузнецк 2019

Косатенкова Е. И. Корпоративное право: методические указания по изучению дисциплины для студентов очной, очно-заочной и заочной форм, обучающихся по направлению 40.03.01 Юриспруденция (профиль Гражданско-правовой) / Е. И. Косатенкова; НФИ КемГУ. – Новокузнецк, 2019 г.

Методические указания по изучению дисциплины включают методические рекомендации по освоению лекционного материала, по подготовке к практическим занятиям, по организации самостоятельной работы, по выполнению контрольной работы. Текст методических указаний представлен в авторской редакции.

Методические указания по изучению дисциплины утверждены на заседании кафедры государственно-правовых и гражданско-правовых дисциплин. (протокол № 04 от 20.11.2019 г.).

Зав. кафедрой ГПиГПД _____ / Ю.А. Горбуль



Методические рекомендации по освоению лекционного материала

Лекция – систематическое, последовательное изложение преподавателем учебного материала. Лекция предшествует практическим занятиям, поэтому ее основной задачей является раскрытие содержания темы, разъяснение ее значения, выделение особенностей изучения. В ходе лекции устанавливается связь с предыдущей и последующей темами, а также с другими учебными дисциплинами, определяются направления самостоятельной работы студентов.

В конце лекции преподаватель ставит задачи для самостоятельной работы, дает методические рекомендации по изучению нормативно-правовых актов, литературы, судебной практики, оптимальной организации самостоятельной работы, чтобы при наименьших затратах времени получить наиболее высокие результаты.

С целью успешного освоения лекционного материала по дисциплине рекомендуется осуществлять его конспектирование.

Механизм конспектирования лекции составляют:

- восприятие смыслового сегмента речи лектора с одновременным выделением значимой информации;
- выделение информации с ее параллельным свертыванием в смысловой сегмент;
- перенос смыслового сегмента в знаковую форму для записи посредством выделенных опорных слов;
- запись смыслового сегмента с одновременным восприятием следующей информации.

Далее приводятся методические рекомендации по освоению отдельных разделов дисциплины.

Раздел 1. Понятие о корпоративном праве. Нормы, регулирующие деятельность корпораций

Приступая к изучению данного раздела, студент должен понимать, что существует несколько точек зрения относительно понятия «корпоративное право».

Особенность корпоративного права - тесная и неразрывная связь с гражданским правом, но особые правоотношения, функции и источники права делают его новой обособляющейся отраслью права.

Корпоративное право можно представить как совокупность гражданско-правовых норм, а также локальных корпоративных норм, регулирующих корпоративные отношения с учетом императивных требований гражданского законодательства, специфики организационных форм корпоративных отношений, особенностей конкретного корпоративного объединения.

С позиции экономико-правового представления о регулировании корпораций корпоративное право - это:

1) составная часть гражданского права; совокупность юридических норм, регулирующих правовой статус, порядок создания и деятельности хозяйственных обществ и товариществ;

2) система правил, установленных корпорацией и регулирующих различные внутриорганизационные отношения.

Корпоративное право - это система правил и норм поведения, которые разработаны и приняты в организации, основанной на объединении лиц и капиталов, выражают волю ее коллектива и регулируют различные стороны деятельности данной организации.

Поэтому корпоративное право можно еще назвать внутриорганизационным, внутрифирменным правом, определяющим возможность любой организации, построенной на принципах автономии, осуществлять внутреннее регулирование, распространять его на своих членов для достижения целей и задач деятельности.

В Российской Федерации корпоративное право часто называют правом хозяйственных товариществ и обществ. Корпоративное право РФ - статусное право.

Корпоративное право - это система общеобязательных для данной корпорации норм, которые устанавливаются органами управления корпорацией и выражают волю ее членов. Нормы корпорации обязательны для исполнения всеми участниками корпорации и охраняются силой корпоративного принуждения.

Предмет корпоративного права составляют корпоративные отношения.

В широком смысле под корпоративными правоотношениями можно понимать правоотношения, возникающие в связи с осуществлением корпоративной деятельности, т.е. правоотношения, возникающие как внутри корпорации, так и вне ее, связанные с участием (деятельностью) корпорации. Причем «корпоративная деятельность» предполагает различный характер ее направлений в связи с участием организации в различных правоотношениях, регулирование которых осуществляется различными правовыми институтами в зависимости от характера соответствующих отношений.

По сути, такое представление о природе корпоративных отношений позволяет сделать вывод о том, что корпоративные отношения - это отношения, связанные с функционированием юридического лица, направленные на регулирование различных сторон деятельности корпорации.

Как и любые другие, корпоративные правоотношения - это общественные отношения, урегулированные нормами права и состоящие во взаимной связи субъективных прав и обязанностей их участников.

Корпоративные отношения отличает специфичность субъектного состава, которая выражается в том, что одним из субъектов всегда является корпорация, а другим (другими) - ее участники. Субъекты корпоративных отношений - это одновременно субъекты корпоративного права, реализующие предоставленные им корпоративными нормами права и обязанности через конкретные правоотношения.

Соответственно, субъекты корпоративных правоотношений должны обладать правосубъектностью, которая означает способность определенного лица выступать в качестве субъекта корпоративного права РФ и участника корпоративных правоотношений.

Гражданское общество связано с корпоративным правом в силу того, что их интересует один и тот же субъект; интересы гражданского общества в первую очередь направлены на защиту интересов частных субъектов, в том числе граждан и организаций, интересы корпоративного права - на защиту интересов корпоративных субъектов. Отсюда и близость предмета корпоративного права именно как частного правового массива, в котором диспозитивные нормы и принципы регулирования изначально (априори) определяются как основные. На этом, собственно, и строится структура и природа правовых норм и опосредуемых ими общественных отношений.

Поскольку корпоративное право РФ - это часть гражданского права РФ, то для него характерно использование институтов последнего применительно к своим объектам регулирования, с учетом положений ГК РФ.

Говоря о природе корпоративных отношений, многие авторы определяют их как отношения, которые регулируются нормами гражданского права и учредительных документов корпораций, существуют только между корпорацией и ее участниками (в связи с чем нередко характеризуются как внутренние) на протяжении всего периода членства участника в корпорации. При этом подчеркивается их самостоятельный характер (наряду с вещными, обязательственными и исключительными правами).

В предмет корпоративного права включаются следующие основные группы отношений, имеющих корпоративную природу: имущественные и организационные.

Корпоративная деятельность требует порой оперативного реагирования на возникающие экономические (хозяйственные, договорные) ситуации, что определяет необходимость и соответствующего способа их правового регулирования.

Корпоративное право тяготеет к гражданско-правовым методам регулирования, поэтому особенности этих методов оказывают влияние и на содержание корпоративных правоотношений в целом. Диспозитивность как черта метода гражданско-правового регулирования еще не предопределяет юридической природы правоотношения. Корпоративные отношения - это отношения частные, и гражданско-правовые методы регулирования вполне отвечают их природе.

В качестве основного метода, регулирующего экономические отношения, выступает метод общедозволительного регулирования, позволяющий индивидуальным и корпоративным субъектам формировать свой собственный статус с учетом своих потребностей всеми не запрещенными законом силами и средствами.

При этом принцип автономии воли в сфере корпоративного права может быть реализован с учетом более четкого использования определения корпорации для целей публичного права. Это одновременно позволит

участникам оборота самостоятельно определять пределы осуществления корпоративной деятельности, допустимые с позиций метода правового воздействия, используемого в публичном праве.

Диспозитивный метод предоставляет субъектам правоотношений право самостоятельного выбора между несколькими вариантами поведения (гражданское право).

Императивный метод предлагает только один, причем обязательный, вариант, однозначное повеление субъекту корпоративной деятельности. Императивность может выражаться по-разному, в том числе путем установления запрета, властного предписания.

Следовательно, корпоративное право использует как императивные, так и диспозитивные методы.

В соответствии с Конституцией РФ гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации (ст. 71). Корпоративное право является подотраслью гражданского права, следовательно, правовое регулирование гражданско-правовых отношений должно осуществляться исключительно на федеральном уровне.

По своей структуре, определенной природой установленных корпоративных отношений, корпоративное право как система норм представляет следующие содержательные блоки:

- общие положения о корпорациях как юридических лицах;
- правовое положение основных видов корпораций и их объединений;
- имущественные основы деятельности корпораций;
- корпоративное управление;
- корпоративный и государственный контроль.

Нормы корпоративного права имеют обязательное применение только в пределах корпорации, т.е. локально. Форма закрепления корпоративных норм - корпоративные акты. Корпоративные нормы издаются органами управления корпорацией и выражают волю членов данной корпорации. Таким образом, корпоративное право в российской правовой системе не является самостоятельной отраслью права. В настоящее время корпоративное право выступает как система наиболее существенных норм, устанавливаемых органами управления корпорацией. Эти нормы принимаются членами корпорации, выражают их волю и носят общеобязательный характер.

Корпоративные нормы являются особым видом социальных норм. Это нормы, принимаемые организациями и регулирующие отношения между их членами или участниками.

Корпоративные нормы (по своему регулятивному значению, сфере действия, кругу адресатов и т.д.) - это групповые нормы внутриорганизационного характера.

В литературе подчеркивается отсутствие в корпоративных нормах всеобщности и общезначимости права и общеобязательности закона. При этом корпоративные нормы могут стать частью права (корпоративным правом) лишь после официального санкционирования государством, например в порядке делегированного правотворчества. Во всех остальных

случаях внутриорганизационные правила поведения социальных организаций признаются частью системы социального регулирования, действующей параллельно с правом, но к праву не относящейся.

Таким образом, корпоративные нормы - один из видов социальных норм, они входят в общую нормативно-регулятивную систему общества. Нормы общественных организаций регламентируют в основном их внутренние вопросы и отношения (цели, задачи, функции, права и обязанности членов, условия вступления и выхода или отчисления, формирование руководящих органов, меры ответственности, взыскания, членские взносы и т.д.).

Правила поведения общественных и иных видов негосударственных организаций, как правило, формализованы, т.е. содержатся в уставах этих общественных организаций.

По регулятивным особенностям эти правила близки к нормам права, так как в них очерчиваются права и обязанности членов этих объединений. Корпоративные нормы обеспечиваются мерами, предусмотренными данной общественной организацией. При необходимости осуществляется соответствующее юридическое воздействие со стороны государства для восстановления принципа справедливости при возникшем конфликте интересов.

Нормы, изданные государством, в некоторых случаях определяют и процедуру принятия корпоративных норм. Корпоративные нормы по своему содержанию не должны противоречить нормам общегосударственным. Корпоративные нормы могут обеспечиваться силой государственного принуждения.

Правовое регулирование корпораций делится на два вида - централизованное и локальное (местное) правовое регулирование.

Первый уровень не зависит непосредственно от воли корпорации и воспринимается ей в своей деятельности (например, нормы ГК РФ).

Второй уровень - местный, локальный - это область творчества корпоративных менеджеров, которые сами вправе вносить необходимые изменения в правовую среду корпораций.

Корпоративные отношения, весьма разнообразные по своей природе и содержанию, не всегда оказываются должным образом урегулированы нормативно. Достаточно медленное развитие законодательства и высокая динамика существующих общественных отношений, и тем более появление новых, диктуют необходимость давать им юридическую квалификацию через призму корпоративной практики, где принципы саморегулирования должны достаточно точно заполнять существующий правовой вакуум.

Корпорация представляет собой сложный организм, нормальное функционирование которого напрямую зависит от правильного сочетания правового регулирования.

Различают следующие виды корпоративных норм:

1) несоциальные корпоративные нормы, которые регулируют отношения членов корпорации к каким-либо материальным объектам, используемым в их деятельности;

- технические (правила работы с ПЭВМ, правила эксплуатации машины и т.д.);

- санитарно-гигиенические (правила уборки помещений после окончания работы);

- физиологические (инструкция о порядке ношения летней и зимней форменной одежды);

- биологические (о порядке использования респиратора в период массовой эпидемии гриппа) и др.

Несоциальные нормы, среди которых наиболее значимыми являются нормы технические, - это правила поведения, определяющие способы и приемы воздействия человека на материальный мир;

2) социальные корпоративные нормы - это правила поведения, принятые в организации и регулирующие отношения между работниками, работниками корпорации и кредиторами, между работниками корпорации и клиентами и др. В качестве социальной корпоративной нормы может выступать и норма организационной культуры.

Социальная норма представляет собой правило поведения, или стандарт, масштаб, образец поведения одного человека по отношению к другому. Социальная корпоративная норма - это чаще всего требование организации к своему члену, в котором более или менее точно определены объем, характер, границы возможного и дозволяемого в его поведении. Норма, как правило, содержит в своих требованиях средства социальной оценки и контроля за реализацией соответствующих требований.

Социальные корпоративные нормы, как и несоциальные, могут быть разноплановыми:

- корпоративные обычаи (подарки для клиентов);

- корпоративные традиции (публичное поздравление именинников);

- этические нормы;

- эстетические нормы (оформление интерьера помещения определенным образом);

- деловые обыкновения (запланированные собрания, планерки);

- правовые нормы (выплата дивидендов в конце каждого полугодия).

Система корпоративных норм обладает определенными чертами, отражает их правовую характеристику.

1. Корпоративные нормы регулируют типичные ситуации (или вид отношений), имеющие место в корпорации. Можно сказать, что корпоративные нормы создают модель корпоративных отношений. Неординарные, редко возникающие ситуации в нормативном порядке не регулируются.

2. Корпоративные нормы рассчитаны на многократное повторение. Урегулировав одну ситуацию, они начинают действовать вновь при аналогичных обстоятельствах.

3. Корпоративные нормы носят общий характер. Они рассчитаны не на одного или нескольких человек, а сразу на многих лиц, поименно не указанных. Им присуща неперсонифицированность, в них отсутствуют указания на конкретного адресата, что является одним из главных признаков данного вида норм.

Систему корпоративных норм отличают основные их признаки:

- 1) они принимаются в корпорации и действуют в его пределах;
- 2) субъектом их принятия является администрация либо трудовой коллектив;
- 3) они имеют дополнительный (субсидиарный) характер по отношению к нормам общегосударственным;
- 4) своим предметом они имеют трудовые или организационно-управленческие отношения.

В системе корпоративных норм можно выделить ведомственные или локальные нормативные акты, распорядительные; организационные нормы; системы информационного обеспечения.

Корпоративные нормы могут являться договорными нормами. К числу договорных норм, регулирующих корпоративные отношения, могут быть отнесены нормы трудового законодательства. Так, работник, заключая трудовой договор с корпорацией, вступает с ней в договорные отношения. Договор о создании юридического лица определяет права и обязанности его участников, одновременно регулирует отношения членства, а значит, и корпоративные отношения.

Договорным нормам присуща добровольность изъявления воли на совершение указанных в договорной норме действий.

Однако корпоративная норма может быть и обязывающей, например, корпоративная норма об обязательстве о неразглашении коммерческой или служебной тайны, должностная инструкция и т.д.

Несмотря на общую цель корпоративных норм - восполнить пробелы централизованного регулирования в конкретной организации, их дополнительный (субсидиарный) характер ведет к признанию за ними самостоятельного регулирующего значения. При этом возникает соподчинение корпоративных норм нормам централизованным.

Источники права - это итоговый результат правотворческой деятельности, который объективируется в самых различных формах, в том числе в нормативных правовых актах, нормативных договорах, судебных прецедентах, правовых обычаях, религиозных текстах, а в некоторых случаях - в правовых доктринах.

Под источником права понимают обычно ту юридическую форму, в которой выражается правотворческая деятельность государства и с помощью которой воля законодателя становится обязательной для исполнения.

Источники права - формы объективирования юридических норм, служащие признаками их обязательности в данном обществе и в данное время, а также средства познания права.

В самом общем понимании источниками права являются такие факторы действительности, которые обуславливают возникновение потребности в правовом регулировании, появление соответствующих правовых норм и придают содержанию этих норм определенную репрезентативность.

Значительный интерес к корпоративному регулированию в последнее время проявляется как в расширении его границ, так и в углублении содержания, а также совершенствовании его организационно-правовых форм.

К основным источникам корпоративного права можно отнести следующие:

1. Корпоративный обычай - отражает правило, итог постоянного и единообразного применения правил (например, завершать работу в определенное время, ставить в известность руководство о фактах, нарушающих привычный распорядок жизни организации).

2. Корпоративные деловые обыкновения - заведенный порядок дел, сформировавшаяся практика (например, обход (осмотр) руководителем корпорации).

3. Корпоративные прецеденты - корпоративные решения, используемые в качестве образца для разрешения в корпорации аналогичных дел (например, вручение именинникам ценных подарков).

4. Корпоративный договор - нормативный договор, который содержит нормы корпоративного права, определяет универсализацию прав и обязанностей сторон корпоративных отношений, придает им длительный, стабильный характер (например, устав или учредительный договор юридического лица). Этим он отличается от гражданско-правовых договоров - обязательств. В отличие же от публичных договоров нормативный договор заключается между равноправными субъектами, а не между субъектами, связанными отношениями власти и подчинения.

5. Корпоративный (локальный) правовой акт - документ органа корпорации, содержащий корпоративные нормы. Корпоративный акт регулирует различные сферы деятельности общества: управление обществом, финансовые вопросы, ценные бумаги общества.

Локальное правотворчество предусмотрено на централизованном нормативном уровне. Так, Трудовой кодекс РФ устанавливает две формы локального правотворчества: локальные нормативные акты и коллективные договоры (соглашения). Гражданское законодательство ограничивается упоминанием внутренних документов общества, регулирующих внутреннюю деятельность общества, не устанавливая при этом, в каких формах и в каком порядке они должны приниматься. Поэтому учредительные документы также следует признать корпоративными актами, обладающими наивысшей юридической силой и социальной значимостью среди всех корпоративных актов.

Раздел 2. Субъекты корпоративных отношений

Прежде всего, студенту необходимо усвоить понятие «корпорация».

В литературе понятие корпорации не связывается ни с видом юридического лица, ни с правом издавать корпоративные акты. Оно связано с тем, каким правом (публичным или частным) регулируется деятельность юридического лица.

Кроме того, в качестве признака отнесения того или иного юридического лица к корпорации выступает наличие в организации корпоративных отношений, которые имеют различную правовую природу.

Корпорация (от лат. *corporatio* - объединение) - совокупность лиц, объединившихся для достижения общих целей, осуществления совместной деятельности и образующих самостоятельный субъект права - юридическое лицо. Чаще всего корпорации организуются в форме акционерного общества. В частной корпорации большинство акций принадлежит одному лицу или узкой группе акционеров.

В широком смысле под корпорацией понимают практически любые сообщества и структуры, начиная от общества и государства и заканчивая коллективом студентов одной группы или участников какого-либо кружка.

Понятие корпорации в зависимости от представления ее в существующих правовых системах (континентальном и англосаксонском праве) приобретает различный смысл.

Понятие корпорации в России трактовалось весьма неоднозначно до легального закрепления термина «корпоративное юридическое лицо» в ГК РФ.

В англосаксонской системе права современная корпорация - это деловая организация, рассматриваемая как независимое образование, - искусственное лицо, отличающееся от его владельцев в глазах закона. Собственность представлена долями в капитале.

Поэтому категория корпорации имеет различное содержание в национальных правовых системах либо не используется вовсе при определении форм юридических лиц. Отношения, содержанием которых являются права участников организации, могут возникать не только в организациях, называемых корпорациями. В тех юридических лицах, которые носят название корпораций, корпоративные отношения возникают не всегда.

С позиции российского законодательства, имеющего континентальные корни, корпорация - это организация, построенная на началах членства (участия), участники которой имеют определенные права в отношении ее имущества.

Корпорации - это объединения лиц и капиталов со сложной, прежде всего организационной структурой.

Отграничительным признаком от корпораций обладает государственная корпорация как самостоятельная организационно-правовая форма юридического лица. В соответствии с Законом о некоммерческих организациях государственной корпорацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного вноса и созданная для осуществления

социальных, управленческих или иных общественно полезных функций. Государственная корпорация создается на основании федерального закона.

Предлагаемые современной правовой доктриной признаки корпорации во многом определяют организационный подход в построении юридической конструкции корпоративной организации.

Юридическое лицо, претендуя на статус корпорации, образует в своем составе ее участников (членов), что, в свою очередь, и определяет корпорацию как коллективное образование.

Вместе с тем, юридическое лицо как коллективное образование представляет собой не только (и даже в некоторых случаях не столько) объединение лиц, но и концентрацию капиталов. Поэтому отдельной особенностью в формировании корпорации выступает также и имущественный аспект. Организация, признаваемая в качестве отдельного (самостоятельного) субъекта права и экономических отношений, характеризуется наличием обособленного от участников (т.е. собственного) имущества. При этом формулируемый принцип наглядно показывает необходимость отделения собственности от управления.

Однако, несмотря на такое доктринальное представление о корпорациях как юридических лицах с заранее определенными признаками, особая роль в решении вопроса о признании организации корпоративным объединением должна отводиться общему смыслу и направлению деятельности отдельных юридических лиц, но в сочетании с сопутствующими признаками, характерными для подобных форм.

Итак, корпорация - это организация, которая признана юридическим лицом, в которой собственность отделена от управления и которая основана на объединенных капиталах (добровольных взносах) для осуществления какой-либо социально полезной деятельности.

Центральными субъектами корпоративного права являются разнообразные юридические лица. Понятие юридического лица несколько разнится с широким термином «корпорация», дополняя его рядом отличительных признаков.

К числу субъектов корпоративного права можно отнести и различные государственные структуры в той степени, в которой они вступают во взаимоотношения с корпорациями. Индивидуальных предпринимателей также следует рассматривать как лиц, выступающих субъектами корпоративного права, поскольку они наделяются соответствующими правами и обязанностями.

Из всех коммерческих юридических лиц, существующих в России, корпорациями не являются только государственные и муниципальные унитарные, казенные предприятия. По ходу своей деятельности юридические лица вне зависимости от формы собственности и рода деятельности вступают во взаимоотношения друг с другом, с органами государственной и муниципальной власти и иными организациями. Урегулирование таких отношений также входит в предмет корпоративных правоотношений.

В статье 123.8 ГК РФ определено, что коммерческие организации в целях координации своей предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими организациями. Некоммерческие организации могут иметь разные цели.

В организационном смысле объединение - это соединение нескольких организаций, предприятий, учреждений в единую группу. Объединения корпораций строятся на экономически взаимовыгодных принципах. К принципам деятельности объединений относятся:

- добровольность объединения на основе общности экономических интересов;
- равноправие участников совместной деятельности;
- свобода выбора организационной формы объединения;
- самоуправление участников и объединения в целом;
- организация отношений между участниками на договорной основе.

Корпорации, входящие в состав объединения, сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица.

Корпоративные объединения представляют собой не только совокупность лиц и капиталов, но и объединения обособленных юридических лиц, представляющие собой форму ассоциированного членства на основе взаимных договоров и соглашений.

Таким образом, объединения корпораций - это создаваемые коммерческими и некоммерческими юридическими лицами в целях координации своей предпринимательской деятельности, представления и защиты общих имущественных интересов договорные образования, основанные на принципах добровольности, общности экономических интересов, равноправия и самоуправления участников совместной деятельности и объединения в целом в формах, предусмотренных законодательством.

Ассоциации могут создаваться для целей, предусмотренных Законом «О некоммерческих организациях» (например, социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей).

Между тем ассоциация может быть создана для развития предпринимательской деятельности, поскольку может создавать для этой цели хозяйственные общества, товарищества или участвовать в них. При этом доходы, полученные в результате этой деятельности, не могут быть распределены между членами ассоциации, а должны использоваться исключительно на ее нужды, заключающиеся в совершенствовании координации деятельности участников ассоциации для получения ими большей прибыли.

Наиболее важная цель создания ассоциаций - совершенствование управленческой деятельности, поскольку координация является одним из ее видов, что исключает возможность ассоциаций от своего имени заниматься

предпринимательской деятельностью. Задача ассоциаций - добиваться максимального улучшения дел среди членов, объединивших для этого свои взносы, а не повышать благосостояние аппарата управления исполнительного органа.

По существу, ассоциация выступает по отношению к своим членам как управляющая компания, выполняющая часть управленческих функций, добровольно переданных ей членами ассоциации.

Холдинг (от англ. hold - держать) - представляет собой объединение юридических лиц, построенное на их юридической зависимости.

Построение четкой структуры управления холдингом, установление жестких систем взаимосвязей и взаимозависимостей, а также четкое распределение функций между всеми уровнями управления является основным гарантом соблюдения прав участников холдинга. Система управления холдингом строится на установленном механизме принятия и исполнения решений. Структура холдинга предполагает организацию центра принятия ключевых решений и возможность оперативного контроля над дочерними организациями.

Из смысла ст. 67.3 ГК РФ вытекает, что основное товарищество или общество (холдинговая компания) имеет право определять решения, принимаемые таким обществом. Тем самым законодатель признает, что независимость таких хозяйственных обществ - участников холдинга (которые являются юридическими лицами) в принятии ими решений является ограниченной.

Холдинговой компанией признается организация, в состав активов которой входят контрольные пакеты акций других обществ.

Общества, контрольные пакеты акций которых входят в состав активов холдинговой компании, далее именуются «дочерними».

Основная задача холдинговой компании - эффективное управление организациями, входящими в ее состав. Цель такого управления - упорядочение процесса воздействия на подчиненные объекты со стороны субъекта управления - головной компании и, следовательно, увеличение прибыли компании и снижение потерь.

При этом существуют различные типы закрепления связи управляющей компании и управляемого (подчиненного) объекта. Возможные варианты этой связи реализуются с помощью приобретения как вещных, так и обязательственных прав в отношении управляемого объекта.

При этом холдинги имеют серьезные недостатки, негативно сказывающиеся на экономике в целом. Так, холдинги позволяют отдельным лицам (семьям) контролировать значительную часть корпоративного сектора, что приводит к монополизации экономики, созданию олигархических кланов.

Кроме того, холдинги недостаточно эффективны и не позволяют распределять ресурсы лучше, чем это делает свободный финансовый рынок. У холдингов есть и иные отрицательные стороны.

Структура управления в холдинге может быть выражена следующим образом:

- управление посредством реализации прав, предоставляемых долями участия в управляемой компании;
- управление посредством приобретения функций единоличного исполнительного органа управляемой компании;
- управление предприятием, приобретенным как имущественный комплекс.

При создании холдинговой компании должны быть учтены ограничения, связанные как с антимонопольными запретами, так и с некоторыми запретами корпоративного права.

Схема холдинга может представлять вертикальные и горизонтальные управленческие отношения.

Раздел 3. Имущественные основы деятельности корпораций

Приступая к изучению данной темы, необходимо уяснить, что понятие «уставный (складочный) капитал корпорации» не тождественно понятию «имущество корпорации».

Так уставный капитал хозяйственного общества составляется из номинальной стоимости акций (долей) общества, приобретенных акционерами (участниками). Уставный капитал представляет собой общую стоимость (или денежную оценку) имущества, вносимого всеми учредителями (участниками) в качестве оплаты приобретаемого права участия в обществе. То есть сумма уставного капитала, указываемая в уставе общества, - это цифра номинальная, нарицательная, которая определяет лишь совокупную оценку вкладов участников на момент их внесения.

Уставный (складочный) капитал по сути не отражает реальной стоимости имущества, находящегося в собственности корпорации, которое может быть как больше, так и меньше уставного (складочного) капитала. Уставный (складочный) капитал является лишь одним из источников образования имущества корпорации.

Размер уставного капитала, зафиксированный в уставе общества, может не соответствовать стоимости реально полученных обществом денежных средств и имущества. Во-первых, учредители общества обязаны сформировать уставный капитал полностью лишь в течение года с момента регистрации хозяйственного общества. То есть в течение первого года своего существования общество может располагать лишь половиной стоимости уставного капитала. Во-вторых, виды имущества, вносимого в уставный капитал, и его оценка определяются учредителями, что не исключает субъективной оценки стоимости уставного капитала. Согласно п. 3 ст. 34 Закона об АО величина денежной оценки имущества, произведенной учредителями общества и советом директоров общества, не может быть выше величины оценки, произведенной независимым оценщиком. Таким образом, величина уставного капитала может быть ниже реальной стоимости внесенного имущества. Возможны и злоупотребления учредителей в связи с завышением стоимости вкладов. Акции (доли участия) могут оплачиваться и по цене, превышающей номинальную стоимость. В этом случае у общества образуется эмиссионный доход.

В законодательстве уставный капитал определяется как минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Но это не означает ограничения ответственности общества размером уставного капитала. Удовлетворение требований кредиторов акционерного общества обеспечивается всем принадлежащим обществу имуществом, независимо от размера уставного капитала.

Понимание сущности уставного капитала возможно через определение его функций.

В правовой литературе традиционно выделяют три основные функции, которые должен выполнять уставный капитал хозяйственного общества:

- материально-обеспечительная - внесенное в оплату вклада имущество составляет материальную базу для деятельности общества при его возникновении и при дальнейшем функционировании;

- гарантийная - общество несет перед кредиторами ответственность в пределах принадлежащего ему имущества, которое не может быть меньше уставного капитала;

- распределительная - через уставный капитал определяется доля участия каждого акционера (участника) в обществе и его доходах.

Порядок формирования уставного капитала хозяйственного общества устанавливается его учредительными документами. При учреждении общества учредители должны урегулировать следующие вопросы формирования уставного капитала:

- а) определить круг лиц, участвующих в формировании уставного капитала;

- б) определить, чем будут оплачиваться приобретаемые акции (доли);

- в) определить, как будет оцениваться имущественный вклад учредителя в уставный капитал общества;

- г) определить, в какие сроки должен быть сформирован уставный капитал общества.

При создании общества с ограниченной ответственностью его уставный капитал должен быть оплачен учредителями не менее чем наполовину к моменту государственной регистрации общества. То есть при подаче документов в регистрирующие органы для регистрации учредители должны документально подтвердить факт оплаты половины уставного капитала. Практическая трудность реализации данной нормы заключается в невозможности документально подтвердить факт внесения учредителем в уставный капитал общества имущества. При формировании уставного капитала только имуществом, а не денежными средствами учредители не могут передать имущество создаваемому обществу, поскольку общество еще не зарегистрировано и не существует. Обособление передаваемого имущественного вклада в имуществе учредителя или передача всех имущественных вкладов одному из учредителей не могут гарантировать последующую передачу данного имущества созданному обществу. Полностью уставный капитал общества с ограниченной ответственностью должен быть сформирован в течение срока, определенного учредительным

договором, но не более одного года с момента государственной регистрации общества.

Порядок формирования уставного капитала акционерного общества имеет определенные отличия. Не менее 50% акций общества, распределенных при его учреждении, должно быть оплачено в течение трех месяцев с момента государственной регистрации общества. Полностью уставный капитал акционерного общества должен быть сформирован (т.е. акции общества, распределенные при его учреждении, должны быть полностью оплачены) в течение года с момента государственной регистрации общества, если меньший срок не предусмотрен договором о создании общества.

Порядок формирования уставного капитала в акционерных обществах различается в зависимости от типа общества: публичное оно или непубличное.

Необходимо подчеркнуть, что при создании акционерного общества любого типа проведение открытой подписки не допускается, а все его акции должны быть размещены среди учредителей.

Важно обратить внимание на то, что при формировании уставного капитала общества его акции не могут передаваться акционерам безвозмездно, они обязательно должны быть оплачены. Кроме того, обществу запрещается передавать акционерам акции в счет погашения долгов общества перед акционерами. Поэтому вкладом акционера в уставный капитал общества не могут быть расходы по созданию общества, на сумму которых акционер получает акции. Освобождение акционера от обязанности по оплате акций общества, в том числе освобождение его от этой обязанности путем зачета требований к обществу, не допускается. Каждый акционер обязан внести в общество реальные денежные средства или имущество.

В литературе довольно часто встречается термин «корпоративные ценные бумаги», однако в законодательстве подобный термин не раскрывается.

Традиционное определение ценной бумаги, содержащееся в ГК РФ, указывает, что ценная бумага удостоверяет имущественные права. Однако корпоративная ценная бумага, по большому счету, закрепляет личные неимущественные права ее владельца, связанные с участием либо отношениями займа в конкретном юридическом лице.

Корпоративные ценные бумаги, в отличие от иных ценных бумаг, выпускаются в особом порядке, путем эмиссии (т.е. выпуска) в соответствии с процедурой, регламентированной законодательством. Поэтому корпоративная ценная бумага - это еще и эмиссионная ценная бумага.

Эмиссионная ценная бумага понимается как объект особого права собственности, форма выражения которого определяется его юридической природой, предоставляющей соответствующему субъекту права имущественные и неимущественные права. Эмиссионная ценная бумага характеризуется одновременно следующими признаками:

- закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению и безусловному осуществлению с соблюдением предусмотренной законом формы и порядка;

- размещается выпусками;

- имеет равный объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения бумаги. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности.

К числу эмиссионных ценных бумаг законодательство относит акцию и облигацию. Акция - это разновидность ценных бумаг и единственная корпоративная ценная бумага в российском законодательстве, удостоверяющая право членства в акционерном обществе. Выпуск акций, как видно из самого их названия, может осуществляться только акционерными обществами, которые таким образом формируют свой уставный капитал.

Во всех случаях особенностью акции как ценной бумаги, удостоверяющей право членства в корпорации, является то, что предоставляемые ею имущественные и неимущественные права тесно связаны между собой, что позволяет сделать вывод о том, что акция предоставляет своеобразный комплекс прав - право членства в корпорации, корпоративное право. Признавая допустимость выделения корпоративных ценных бумаг, следует отметить условность такого выделения, поскольку корпоративные права по своей сути тяготеют к имущественным правам.

Акция как корпоративная ценная бумага предоставляет возможность акционеру, при наличии определенного их количества, оказывать влияние на осуществление акционерным обществом предпринимательской и иной деятельности. Аккумуляция определенного количества акций и, соответственно, прав, предоставляемых ими, приводит к качественным изменениям правового статуса их владельца. Кроме традиционной триады правомочий, такие акции предоставляют и иные права, позволяющие определять деятельность акционерного общества, а в ряде случаев и контролировать ее.

Поэтому акция, наряду с имущественными, предоставляет и иные права: право на участие в управлении акционерным обществом, право на получение информации о деятельности акционерного общества и другие права, которые нельзя отнести к имущественным.

Именно специфика прав, предоставляемых акцией, точнее, предоставление акцией, помимо классических имущественных прав (право на получение части прибыли (дивиденда), право на часть имущества), права голоса (права управления обществом), и механизм осуществления последнего на общем собрании акционеров по российскому праву обуславливают невозможность существования акции на предъявителя.

Сертификат акции не является акцией как таковой; это лишь доказательство существования акции. Этот документ является не только вспомогательным средством подтверждения наличия прав по ценной бумаге, но и таким юридическим инструментом, отсутствие которого у лица,

оплатившего акцию, не препятствует признанию права собственности на оплаченные бумаги.

Другим видом корпоративной ценной бумаги является облигация.

Закон прямо называет облигацию эмиссионной ценной бумагой.

Корпоративные облигации отличаются от остальных видов облигаций тем, что для них предусмотрен особый порядок эмиссии. Облигации, как и акции, являются, бесспорно, эмиссионными ценными бумагами. Согласно Закону «О рынке ценных бумаг» облигация - это эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее держателя на получение от эмитента облигации в предусмотренный ею срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента. Облигация может предусматривать иные имущественные права ее держателя, если это не противоречит законодательству РФ.

Облигации, в отличие от акций, не предоставляют таких обязательственных прав, смешанных с корпоративными, как акции, за исключением случаев, когда облигации имеют потенциал преобразования в акции, или, вернее, являются конвертируемыми.

Под эмиссией (от лат. emissio - выпуск) понимается выпуск в обращение денег и ценных бумаг, осуществляемый государством или под его контролем. Данное определение имеет общий характер, однако точно формулирует наиболее важные черты эмиссии.

Содержание эмиссии ценных бумаг представляет собой фактический состав - систему юридических фактов, необходимых для наступления правовых последствий - возникновения, изменения, прекращения правоотношения.

Для достижения целей эмиссии требуется возникновение последовательности ряда юридических фактов - гражданско-правовых сделок, административных актов, организационно-распорядительных действий. В основе каждого выпуска ценных бумаг лежит сложный фактический состав, элементы которого накапливаются в строго определенной последовательности.

Эмиссия ценных бумаг как особая деятельность эмитента осуществляется в соответствии с требованиями нормативных актов Российской Федерации.

Правоотношения, образующиеся в процессе эмиссии урегулированы нормами права различных отраслей. Эмиссия ценных бумаг прежде всего опосредует возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, складывающихся по поводу эмиссионных ценных бумаг. Данные отношения носят имущественный характер и регулируются главным образом гражданским правом. Отдельные отношения, связанные с осуществлением государственными регулирующими органами своих властных полномочий, основаны на административном и государственном праве РФ. Часть отношений, примыкающих к процессу эмиссии ценных бумаг, является предметом регулирования финансового права, точнее, его

подотрасли - налогового права (уплата налога на операции с ценными бумагами).

К регулирующим субъектам эмиссионных правоотношений необходимо отнести органы федеральной исполнительной власти, особо уполномоченные законом государственные организации (Банк России) и саморегулируемые организации профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Эмиссия ценных бумаг является наряду с самофинансированием и кредитованием одним из основных источников развития хозяйствующего субъекта. Четкая нормативная регламентация этого процесса, реальная защита прав инвесторов являются условием снижения рисков, свойственных рынку эмиссионных ценных бумаг.

Раздел 4. Организационно-управленческие основы деятельности корпораций

В первую очередь, студенту следует усвоить, что корпоративное управление - совокупность экономических и административных механизмов, с помощью которых реализуются права «акционерной» собственности и формируется структура корпоративного контроля; система взаимодействий между органами управления корпорацией, акционерами и другими заинтересованными лицами для реализации их интересов.

Корпоративное управление - разновидность социального управления. Корпорация представляет собой определенную организованную систему, элементом которой выступает управление. Его суть - воздействие на корпорацию как систему общественных отношений (организованную систему) с целью их упорядочения, сохранения их специфики.

Корпоративное управление является сознательным управлением, которое осуществляется специально формируемыми в корпорации органами. Более того, органы корпорации образуются в порядке, определенном законодательством, и законодательство определяет разграничение компетенции между этими органами. Поэтому корпоративное управление - это, прежде всего, управление, осуществляемое на основании закона и принятых в соответствии с законом внутренних документов корпорации.

Таким образом, в узком смысле корпоративное управление (управление корпорацией) - это воздействие на корпорацию как организованную систему, осуществляемое специально образованными органами, действующими в пределах своей компетенции.

В соответствии со ст. 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом и иными правовыми актами, а также учредительными документами. Органы юридического лица формируют и выражают его волю, руководят его деятельностью.

Органы юридического лица - органы управления. Так, устав общества должен содержать структуру и компетенцию органов управления акционерным обществом, порядок принятия ими решений.

В широком смысле корпоративное управление - это взаимоотношения внутри корпорации и ее взаимоотношения с внешним миром, т.е. система отношений между органами управления и владельцами ценных бумаг корпорации (акционерами, владельцами облигаций и иных ценных бумаг), между корпорацией и государственными органами, а также другими заинтересованными лицами, так или иначе вовлеченными в управление эмитента (общества) как юридического лица.

Суть корпоративного управления в широком смысле - это процесс поиска баланса между интересами различных участников корпорации: акционеров и менеджмента, отдельных групп лиц и корпорации в целом путем реализации участниками корпорации определенных стандартов поведения (этических, процедурных), принятых в деловом сообществе.

Модель корпоративного управления представляет собой классический треугольник: акционеры (общее собрание) - совет директоров (наблюдательный совет) - единоличный (коллегиальный) исполнительный орган общества.

В литературе участники, входящие в систему корпоративных отношений, разделяются на две большие группы: само акционерное общество и акционеры этого общества. В состав этих групп входят:

- менеджмент корпорации (эмитента);
- крупные акционеры (мажоритарные);
- миноритарные акционеры (владеющие незначительным количеством акций);
- владельцы иных ценных бумаг эмитента;
- кредиторы и партнеры, не являющиеся владельцами ценных бумаг эмитента;
- федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, а также органы местного самоуправления.

Взаимодействие этих групп порождает основные конфликты в сфере корпоративного управления, которые ведут к нарушению прав и интересов каждой из них. Кроме того, необходимо учитывать, что акционерами могут быть как физические, так и юридические лица, что усложняет систему корпоративных отношений, делает ее достаточно сложной, с множеством различных связей между элементами этой системы.

Различные участники корпорации имеют свои различные интересы. Различие в интересах участников в рамках одного хозяйственного общества еще не является конфликтом. Но, как только носители различных интересов предпринимают те или иные действия, направленные на реализацию их интересов, на достижение целей, отличных от целей других участников корпоративных отношений, возникает конфликт, т.е. столкновение, разногласие, противоборство сторон.

Конфликт интересов в корпорации связан, прежде всего, с отделением собственности от управления. Интересы менеджеров заключаются в сохранении прочности своего положения, а их усилия сконцентрированы на оперативной деятельности корпорации. Несовпадение интересов менеджеров

и собственников акций, крупных и мелких акционеров, менеджеров и органов государства - основная проблема в корпоративных отношениях.

Корпоративное управление - это комплекс мер, осуществляемых как зарубежными, так и российскими корпорациями для защиты интересов собственников и в конечном итоге для привлечения инвестиций.

Орган корпорации - это части внутренней структуры корпорации. И органы, и должностные лица корпорации наделяются определенными обязанностями и правами, выполняют свойственные им функции, действуя при этом от имени корпорации. Таким образом, они наделены специальной правосубъектностью. Органы корпорации значительно отличаются друг от друга по своим полномочиям, структуре и значению. Различают исполнительные органы, ревизионные органы и высшие органы управления корпорацией. Ведущее место в числе органов корпорации принадлежит общему собранию.

Исполнительные органы общества, к которым относятся коллегиальный исполнительный орган (правление) и единоличный исполнительный орган (генеральный директор, управляющая организация, управляющий), являются ключевым звеном структуры корпоративного права. На исполнительные органы возложено текущее руководство деятельностью организации: ответственность за ежедневную работу общества и ее соответствие финансово-хозяйственному плану, а также добросовестное, своевременное и эффективное исполнение решений совета директоров общества и общего собрания акционеров.

Коллегиальный исполнительный орган создается для решения наиболее сложных вопросов руководства текущей деятельностью. К компетенции коллегиального исполнительного органа общества важно отнести в первую очередь организацию разработки важнейших документов общества, а также утверждение внутренних документов общества по вопросам, отнесенным к компетенции исполнительных органов.

Органы акционерного общества можно условно разделить на две группы: волеформирующие и волеизъявляющие. К первым относятся общее собрание акционеров, совет директоров (наблюдательный совет) акционерного общества, коллегиальный исполнительный орган общества (правление, дирекция), ко вторым - единоличный исполнительный орган общества, который как волеизъявляющий орган реализует волю, сформированную волеформирующими органами.

В науке выделяют следующие признаки органа юридического лица:

- 1) орган юридического лица - это некая организационно оформленная часть юридического лица, представленная либо одним, либо несколькими лицами;
- 2) орган юридического лица образуется в соответствии с порядком, определенным законом и учредительными документами;
- 3) орган юридического лица обладает определенными полномочиями, реализация которых осуществляется в пределах собственной компетенции;

4) волеобразование и волеизъявление юридического лица оформляются посредством принятия специальных актов органов юридического лица, виды которых определяются законодательством.

Орган корпорации представляет собой ее организационно оформленную часть, посредством которой происходит реализация правоспособности соответствующего юридического лица. Орган корпорации не является ее представителем. В связи с этим нормы действующего законодательства о представительстве могут быть применены только по аналогии при условии, что они не противоречат существу соответствующих правоотношений.

Совет директоров акционерного общества является органом, который осуществляет стратегическое управление деятельностью общества и контролирует деятельность его исполнительных органов.

Для учета мнения всех акционеров общества, и, прежде всего, миноритарных, предусмотрены выборы членов совета директоров путем кумулятивного голосования. Такое голосование позволяет миноритарным акционерам проводить своих кандидатов в совет директоров. Интересы таких акционеров защищаются еще и тем, что при избрании совета директоров кумулятивным голосованием не может ставиться вопрос о досрочном прекращении полномочий отдельных его членов: совет директоров, избранный таким способом, уходит в отставку только всем составом.

При избрании членов совета директоров кумулятивным голосованием также учитываются дробные акции. Дробные голоса не подлежат дальнейшему дроблению и могут быть поданы только за одного кандидата.

Нормы, касающиеся состава совета директоров, а именно наличия в нем неисполнительных и независимых директоров, комитетов совета директоров, пока законодательно не закреплены и носят рекомендательный характер.

Согласно теории корпоративного управления директор действует в интересах общества и его акционеров.

Совет директоров определяет стратегию развития общества и принимает годовой финансово-хозяйственный план.

Законодательство возлагает на совет директоров общества обязанности определять приоритетные направления развития общества. Важной функцией совета является контроль за созданием системы управления рисками и минимизация негативных последствий таких рисков.

Совет директоров обеспечивает реализацию и защиту прав акционеров, а также содействует разрешению корпоративных споров.

Состав совета директоров должен обеспечивать наиболее эффективное осуществление функций, возложенных на совет директоров.

Совет директоров может образовывать в своем составе: комитет по стратегическому планированию, комитет по аудиту, комитет по кадрам и вознаграждениям, комитет по урегулированию корпоративных конфликтов, комитет по этике.

Таким образом, органы управления корпорацией - это части внутренней структуры корпорации (органы и должностные лица), наделенные специальной корпоративной правосубъектностью, выполняющие свойственные им функции от имени корпорации.

Возможность субъектов акционерных отношений оказывать постоянное влияние на принятие тактических и стратегических решений получила название корпоративного контроля. В широком смысле корпоративный контроль - это вся совокупность возможностей извлечения выгоды от деятельности корпорации. При этом корпоративный контроль реализуется через систему корпоративного управления.

Под корпоративным контролем предлагается понимать возможность субъектов корпоративных правоотношений непосредственно либо опосредованно определять, формулировать, принимать решения, связанные с тактикой и стратегией деятельности акционерного общества, или влиять на их принятие.

Формы корпоративного контроля:

- акционерный контроль, который, в свою очередь, подразделяется на абсолютный (непосредственный) и относительный (опосредованный);
- управленческий контроль, который, в свою очередь, можно разделить на должностной управленческий контроль и специальный управленческий контроль;
- государственный контроль.

Контроль - это и есть не что иное, как некая управленческая деятельность, задачей которой в том числе является количественная и качественная оценка и учет результатов деятельности акционерного общества, а также всестороннего и надлежащего соблюдения прав акционеров.

Эффективный внутренний контроль позволяет регулярно выявлять и оценивать существенные риски: кредитный риск, страховой риск, риск введения валютных ограничений, рыночный риск, процентный риск, риск ликвидности, правовой риск, риски, связанные с проведением операций с векселями и другими аналогичными платежными инструментами. При утверждении процедур по управлению рисками совету директоров необходимо стремиться к достижению оптимального баланса между риском и доходностью для общества в целом при соблюдении норм законодательства и положений устава общества.

В контрольно-ревизионную службу предоставляются соответствующие документы, необходимые для своевременного анализа и обоснованного вывода о соответствии проведенной операции финансово-хозяйственному плану общества и установленному в обществе порядку такой операции. Соответствующий порядок устанавливается внутренним документом общества.

Контрольно-ревизионная служба ведет учет выявленных нарушений при осуществлении хозяйственных операций и предоставляет информацию о таких нарушениях комитету по аудиту.

Финансово-хозяйственный план является основным документом, регулирующим финансово-хозяйственную деятельность общества. Все операции должны совершаться в соответствии с этим планом.

Порядок проведения проверок ревизионной комиссией общества должен обеспечить эффективность данного механизма контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества.

В соответствии с законодательством проведение годовых и внеочередных проверок является одним из основных механизмов контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества. В ходе внеочередной проверки могут проверяться как отдельная хозяйственная операция общества, так и хозяйственные операции за отдельный период времени.

Эффективность контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества повышается, когда ревизионная комиссия работает в тесном сотрудничестве с комитетом по аудиту. Она предоставляет этому комитету полную информацию о своей деятельности, проводимых расследованиях и составляемых заключениях.

Важная роль в финансовом контроле принадлежит аудиторским проверкам. Аудиторская проверка должна проводиться таким образом, чтобы ее результатом стало получение объективной и полной информации о деятельности общества.

При этом акционеры общества, потенциальные инвесторы и иные заинтересованные лица формируют свое мнение об обществе на основании информации о его деятельности.

Аудиторские организации (аудитор) могут выявить нарушения, но не могут их исправить. При выявлении тех или иных нарушений исполнительные органы обязаны принимать необходимые меры к устранению нарушений и минимизации их последствий.

Кроме того, аудиторские организации при выявлении нарушений должны требовать исправления информации, включенной в регулярно раскрываемые отчеты о хозяйственной деятельности общества.

Контроль за устранением выявленных нарушений является гарантией их устранения и обеспечивает достоверность предоставляемой акционерам информации. Осуществление такого контроля можно поручить комитету по аудиту общества.

Аудиторские организации (аудиторы) проверяют соответствие финансовой отчетности, используемой обществом, российским правилам бухгалтерского учета, а в случае если общество готовится к выходу на международный рынок и принимает на себя обязательство следовать международным стандартам финансовой отчетности, то на соответствие международным стандартам.

Совет директоров как орган общества, ответственный за подготовку вопросов, выносимых на общее собрание акционеров, в том числе вопроса о выборе аудитора общества, в первую очередь заинтересован в выборе независимой аудиторской организации (аудитора), способной вести

эффективную и объективную проверку финансово-хозяйственной деятельности общества.

Комитет по аудиту должен оценивать кандидатов в аудиторские организации (аудиторы) общества и предоставлять оценку таких кандидатов совету директоров, а совет директоров - обосновывать свои рекомендации в отношении выбора аудиторской организации на общем собрании акционеров общества.

Раздел 5. Государственное регулирование деятельности корпораций

Государство, организуя общество (включая экономику), само не превращается в предпринимателя, а остается организацией политической, организующей общественные процессы присущими ему способами: издание законов (функция законодательной власти), организация исполнения законов (функция исполнительной власти), разрешение общественных конфликтов (функция судебной власти).

В странах с рыночной экономикой также преследуется цель упорядочения рынка, но не путем замены его государственной экономикой, не путем отмены свободы предпринимательства, а посредством установления разумных пределов этой свободы, поиска и законодательного закрепления баланса общественных интересов. Государство здесь оказывает воздействие на экономическое развитие лишь косвенными методами, гарантируя неприкосновенность частной собственности и прибыли, соблюдение правил конкуренции и т.д.

Современная Россия интегрируется в мировое хозяйство и не может игнорировать те правила, по которым развивается мировая экономика. Многие для этого сделано, но российская экономика по-прежнему переживает кризисное состояние, определяемое переходом от директивного хозяйствования к рыночному. Поэтому еще некоторое время потребуются большее, чем в стабильной рыночной экономике, вмешательство государства в экономическую сферу. Однако в любом случае такое вмешательство должно регламентироваться законом, балансирующим различные общественные интересы.

Государственное регулирование рыночной экономики должно проявляться в необходимых и достаточных требованиях, отражающих интересы общества в целом. Правовыми формами государственного регулирования выступают акты различных органов государственной власти: законодательной, исполнительной, судебной. Вся полнота власти в демократическом обществе, как известно, принадлежит самому этому обществу (народу). Общество делегирует власть различным созданным им же институтам власти (законодательной, исполнительной, судебной), которые составляют и государство, и вместе с тем различные сбалансированные ветви власти, исключающие узурпацию всей власти в одних руках.

Важной характеристикой экономической системы является объективное наличие и действие в ней соответствующей инфраструктуры, в том числе и в деятельности корпораций.

Государственное регулирование корпоративной деятельности значительно различается в зависимости от вида корпорации, области ее деятельности и других характерных особенностей. Меры административно-правового регулирования, применяемые в отношении корпораций, подразделяются в зависимости от того, на какой основе они созданы - на базе исключительно частного капитала либо с участием капитала государственного. Однако на все без исключения виды корпораций распространяются такие меры административно-правового регулирования, как: регистрационно-легализующий порядок образования и деятельности; целевое программирование формирования и развития корпораций в приоритетных для государства направлениях; антимонопольное регулирование.

Важным условием становления российского предпринимательства является существование таких факторов, как рынок капиталов, рынок инвестиционных товаров и рынок труда.

К основным, т.е. приоритетным, сферам государственного регулирования специалисты относят:

- антимонопольное законодательство с признанием ряда естественных монополий и монопольное регулирование с сохранением государственных монополий на отдельные виды деятельности;
- валютные ограничения в соответствии с Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»;
- регулирование тарифов и цен (в основном на продукцию и услуги естественных монополий);
- патентное законодательство;
- защиту прав потребителя;
- государственные контракты;
- экспорт товаров и технологий двойного назначения;
- государственное содействие частному предпринимательству.

Основные направления государственного регулирования предпринимательской деятельности - конкретные сферы, в которых государственное вмешательство в экономическую деятельность хозяйствующих субъектов является необходимым и правомерным для достижения баланса между интересами общества в целом и законными интересами хозяйствующих субъектов. Этой главной цели подчинен ряд первоочередных задач:

- а) обеспечение государственных и общественных нужд, приоритетов в экономическом и социальном развитии;
- б) формирование государственного бюджета;
- в) защита окружающей среды и пользования природными ресурсами;
- г) обеспечение занятости населения;
- д) обеспечение безопасности и обороны страны;
- е) реализация свободы предпринимательства и конкуренции, защиты от монополизма;

ж) соблюдение правопорядка во внешнеэкономической деятельности предпринимателей и иностранного инвестирования.

Субъекты предпринимательской деятельности нуждаются в создании для них дополнительных благоприятных условий и более широкой помощи государственных структур - формирование нормативно-правовой базы, финансово-кредитные, инновационные средства, информационное обеспечение и др. Тем самым создается государственный режим благоприятствования для всех фаз деятельности малого бизнеса.

В литературе выделяются группы методов регулирования экономики. В первую группу можно включить методы и способы общенормативного регулирования: а) введение общих правил; б) установление порядка создания, реорганизации и упразднения структур; в) определение порядка их деятельности.

Во вторую группу входят программно-установочные способы: а) целевые программы; б) тематические планы; в) концепции, функциональные правила (режимы); г) схемы управления; д) схемы градостроительного планирования развития территорий; е) генпланы городов; ж) земельный кадастр.

К третьей группе относятся легализующие средства: а) лицензирование; б) аккредитация; в) сертификация.

В четвертую группу включаются способы нормативно-количественного измерения: а) стандарты; б) квоты; в) цены; г) тарифы; д) нормативы; е) лимиты; ж) налоги (сборы); з) плата; и) ставки (таможенные пошлины и др.).

В пятую группу входят способы поддержания уровня деятельности и ее стимулирования: а) кредиты; б) льготы; в) отсрочки; г) дотации; д) субсидии; е) трансферты; ж) надбавки; з) поощрение; и) госзаказ; к) госзакупки.

В шестую группу включаются контрольно-учетные и «запретные» способы: а) учет; б) статистическая отчетность; в) проверки и иные формы контроля; г) запреты; д) ограничения; е) предписания; ж) санкции (штрафы и др.); з) лишение легальности (приостановление, признание недействительными сделок, действий, актов).

Большое значение на практике приобретают гарантии предпринимательской деятельности. Одна из них - запрещение вмешательства государства и его органов в деятельность предприятия, кроме как по определенным законодательством основаниям и в пределах установленных полномочий.

В условиях рыночных отношений органы управления вместо планирования «сверху», доведения заданий и жесткого контроля за их исполнением осуществляют воздействие на экономику через кредитование, систему налогов, политику цен, сертификацию товаров (работ, услуг), недопущение (ограничение) монопольного положения отдельных предпринимателей на рынке и недобросовестной конкуренции.

Методические рекомендации по подготовке к практическим занятиям

Подготовка к практическим занятиям включает в себя чтение и анализ нормативных правовых актов, судебной практики, учебной литературы, монографий, статей и конспекта лекций.

Задание к практическому занятию состоит из двух частей: теоретических вопросов и учебных задач (практико-ориентированных заданий).

При подготовке к ответу на теоретические вопросы необходимо уяснить содержание и значение основных понятий и категорий, используемых в корпоративном праве. Большую помощь при изучении новейшего корпоративного законодательства может оказать знакомство с дополнительной литературой, указанной в рабочей программе дисциплины, а также публикациями в следующих юридических журналах: «Закон», «Хозяйство и право», «Государство и право», «Право и экономика», «Журнал российского права», «Юрист», «Российская юстиция» и др.

Рекомендуется составлять планы ответов на теоретические вопросы.

Решать учебные задачи (выполнять практико-ориентированных заданий) необходимо в следующей последовательности:

- 1) внимательно прочитать условие задачи, сущность возникшего спора и все обстоятельства дела, проанализировать доводы сторон;
- 2) если в задаче приведено решение суда или иного органа, требуется оценить его обоснованность и законность;
- 3) определить, применение каких норм корпоративного права позволит ответить на поставленные вопросы;
- 4) проанализировать нормативные акты, регулирующие данные отношения, и объяснить, почему именно их следует применять в указанных случаях;
- 5) для обоснования решения использовать руководящие постановления высших судебных инстанций;
- 6) на основе подробного анализа корпоративного законодательства и судебной практики сделать вывод по каждому условию задачи.

Необходимо учитывать, что в некоторых задачах предусматриваются альтернативные варианты их решения в зависимости от представленных сторонами документов, доказательств и их оценки компетентными органами.

Методические рекомендации по организации самостоятельной работы

Самостоятельная работа студентов направлена на решение следующих задач:

- логическое мышление, навыки создания научных работ гуманитарного направления, ведения научных дискуссий;
- развитие навыков работы с разноплановыми источниками;
- осуществление эффективного поиска информации и критического анализа источников;
- получение, обработка и сохранение источников информации;

— преобразование информации в знание, осмысливание процессов, событий и явлений в России и мировом сообществе в их динамике и взаимосвязи, руководствуясь принципами научной объективности и историзма;

— формирование и аргументированное отстаивание собственной позиции по различным проблемам корпоративного права.

Самостоятельную работу по дисциплине следует начать сразу же после получения задания. Целесообразно начать работу с изучения теоретического материала по определенной теме курса путем ознакомления с конспектом соответствующей лекции или раздела учебника. Затем следует изучить нормативные правовые акты с учетом последних изменений и дополнений и судебную практику по вопросам, относящимся к данной теме. Для этого следует использовать электронные ресурсы: «Консультант Плюс», «Гарант».

Рекомендуется в письменном виде отвечать на вопросы теоретической части конкретной темы дисциплины, чтобы приступить затем к выполнению письменных практических работ, имея необходимые знания.

Самостоятельную работу выполнять к каждому практическому занятию в соответствии с планом. Практическое задание предполагает подготовку ответа на теоретический вопрос, решение учебной задачи (выполнение практико-ориентированного задания), составление таблицы, схемы или проекта определенного документа (проекта искового заявления, решения общего собрания акционеров и др.). После изучения определенной темы на практическом занятии проводится контрольный срез (в форме тестирования, коллоквиума и проч.)

При выполнении задания контрольного среза не разрешается использовать нормативные правовые акты, учебники и специальную литературу.

Кроме того, для проверки результатов самостоятельной работы используются различные формы контроля, в том числе:

1. Устные опросы и собеседования на практических занятиях;
2. Проверка решения учебных задач и выполнения практико-ориентированных заданий (в устной или письменной формах на практическом занятии);
3. Проверка результатов контрольных срезов;
4. Заслушивание докладов;
5. Подготовка рефератов

Методические рекомендации по выполнению контрольной работы

Выполнение контрольной работы имеет целью овладение навыками аналитической и исследовательской работы по учебной дисциплине студентами заочной формы обучения и представляют собой систематическое, достаточно полное изложение авторского решения соответствующей проблемы или задания в рамках программы изучаемой учебной дисциплины. При выполнении контрольной работы студент должен продемонстрировать

умение использовать и анализировать материал, полученный из разных источников, а также показать собственное понимание сущности проблемы.

Выполнение контрольной работы способствует приобретению студентами умения самостоятельной работы с учебной, научной и специальной литературой, нормативными правовыми актами, а также выделения в них главного, обобщения и логичного изложения изученного материала.

Контрольные работы выполняются в сроки, предусмотренные учебным планом и календарным учебным графиком.

Основные требования к написанию контрольной работы:

- логичность и целостность изложения текста работы (от общего к частному);
- соблюдение правил оформления работы;
- научное, литературное и техническое редактирование.

Объем контрольной работы должен составлять **15 – 20** страниц текста.

Контрольная работа **структурно** должна включать в себя следующие компоненты:

1. Титульный лист.
2. Оглавление.
3. Введение.
4. Основную часть.
5. Заключение.
6. Список использованных нормативных правовых актов и литературы.
7. Приложения (при необходимости).

Титульный лист является индивидуализирующим элементом выполненной студентом контрольной работы. На нем приводятся сведения, касающиеся его фамилии, имени, отчества, номера группы, в которой студент обучается, наименования факультета, кафедры, а также дисциплины, по которой выполняется контрольная работа и ее научный руководитель.

Оглавление контрольной работы должно содержать в себе структурный план исследования с указанием страниц размещения соответствующих блоков контрольной работы.

Во **введении** контрольной работы кратко обозначается область исследования, определяется его предмет. Объем введения должен составлять **1– 2** страницы текста.

Основная часть контрольной работы, как правило, состоит из двух логически взаимосвязанных частей – теоретической (ответы на 2 вопроса) и практической (решение 3 задач). Содержание основной части варьируется в зависимости от специфики изучаемого вопроса. При этом её объем должен составлять **не менее 5** страниц теоретической части, и **5** страниц ответа на практическое задание.

Формулируя ответ на теоретический вопрос, студент должен выявить круг доктринальных, нормативных и правоприменительных источников исследования, проанализировать их, изложить логические умозаключения, с целью демонстрации понимания сути исследуемой проблемы и умения

находить пути её решения. Не следует делать чрезмерно крупные или очень дробные абзацы текста. Целесообразно соблюдать чувство меры. Абзац – это синтаксическое целое, завершённая мысль, смысловая часть текста. Приводя авторские концепции, студент не должен изобиловать неаналитическим цитированием.

Выполняя практическое задание, студент в обязательном порядке должен привести нормативное обоснование решения конкретной юридической ситуации, по возможности, сослаться на позиции правоприменительной практики (включая постановления и определения высших судебных инстанций, материалы практики деятельности иных судов и мировых судей). Отсутствие в тексте решения ссылок на действующее законодательство, использование устаревших нормативных источников, а равно искажение смысла нормативных предписаний служит основанием для постановки отметки «не зачтено» с возвращением контрольной работы на доработку.

При решении практического вопроса, студент должен **руководствоваться** следующим:

1. Фактическое обстоятельства, составляющие содержание задачи, считаются доказанными.

2. Необходимо дать правильную юридическую квалификацию рассматриваемых в условиях задачи фактов и отношений: определить, какие правоотношения существуют между участниками, определить юридическое значение описанных фактов, установить права и обязанности сторон и т.д.

3. Юридическая квалификация фактов и отношений должна основываться на нормах права, текст этих норм необходимо процитировать в соответствующем объеме.

Решение должно содержать полный анализ и оценку условий задачи, указание тех норм права, которые регулируют рассматриваемые правоотношения, изложение мотивировки принимаемого решения и заключительных выводов, обоснованных ссылками на нормы права.

При решении задачи студентке **рекомендуется**:

- внимательно прочесть условия предлагаемого юридического казуса с целью уяснения его содержания, сущности возникшего спора и всех обстоятельств дела;
- установить всю совокупность отношений в предлагаемой ситуации и определить, какие из них являются правовыми;
- среди всех выявленных правоотношений выделить те, которые регулируются нормами права, установить их структурные элементы (объект, субъектов и содержание);
- определить, нормы каких отраслей права и правовых институтов применимы к данным отношениям, сформировать круг источников, которые необходимо использовать;
- внимательно проанализировать доводы сторон и дать им оценку с точки зрения действующего законодательства;

– если в задаче уже приведено решение суда или иного органа – оценить его законность и обоснованность.

Решая задачу, студент должен ответить на все сопутствующие теоретические вопросы, поставленные в ней. Следует иметь в виду, что не всегда предлагаемые казусы по причине краткости их изложения делают возможным дать лишь один определенный вывод. При индивидуальном анализе содержания задачи студентом, возможно предложение двух или более вариантов решения спора, в зависимости от конкретных обстоятельств дела, от характера применяемой правовой нормы (если она, например, носит диспозитивный характер).

При выполнении задания студенту не следует исключать элемента творчества, в связи с чем каждое из предлагаемых самостоятельных решений и видений имеет право на существование с обязательным обоснованием его с точки зрения соответствия действующему законодательству.

Решение задачи должно включать в себя: краткий анализ обстоятельств дела, нормативных правовых актов, научной литературы, судебной практики; обоснованные выводы, содержащие ссылки на конкретные нормы права с полным и грамотным указанием на все необходимые данные об использованных при решении задачи источниках.

Для того чтобы правильно разрешить казус, рекомендуется использовать логический метод «от общего к частному».

В **заключении** подводятся итоги проделанной студентом работы, определяется степень достижения поставленной цели и задач исследования, формулируются краткие теоретические выводы. В заключении студенту не следует цитировать ранее изложенные в работе мысли, а равно дублировать уже написанную информацию.

Список использованных нормативных правовых актов и литературы представляет собой единый структурированный перечень, в котором студент приводит библиографическое описание и реквизиты литературных и нормативных источников, а также материалов судебной и иной правоприменительной практики. При составлении данного списка, студенту стоит отразить в нем все использованные материалы, прежде всего – те, на которые в работе были сделаны подстрочные сноски, а также те, которые были упомянуты непосредственно в текстовой части работы.

При желании, студент может дополнить текст контрольной работы **приложениями**, иллюстрирующими правильность и обоснованность сделанных в работе выводов и предложений. В качестве таких приложений могут выступать схемы, таблицы, статистические материалы, тексты судебных актов, разработанные законопроекты и др. Приложения выступают в роли составной части контрольной работы, и, как следствие, обязательно должны быть логически взаимосвязаны с объектом и предметом исследования.

Выполненная студентом контрольная работа за две недели до экзамена сдается специалисту по учебно-методической работе с целью регистрации в журнале и передачи на кафедру, за которой закреплена учебная дисциплина.

Контрольная работа принимается старшим лаборантом кафедры и передается преподавателю для проверки.