

Право и бизнес

ТОРГОВЫЕ ДОМА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: ПРАВОВАЯ КОНЦЕПЦИЯ И ВОПРОСЫ СОЗДАНИЯ И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

И.С. Мартынов*

Необходимость создания конкурентоспособной на мировых рынках продукции и обеспечения стабильного, поступательного развития экономики собственной страны привели к созданию во многих странах универсальных торговых организаций, так называемых торговых домов. Различные по наименованию, они были образованы во Франции¹, Венгрии², Финляндии³. Однако наиболее широкое распространение подобные организации получили в Японии⁴. Всему миру известны японские торговые дома (сого-сея) "Мицубиси корпорейшн", "Мицуи", "Марубени" и др., имеющие широкую сеть своих филиалов и в немалой степени способствующие продвижению японских капиталов и товаров на рынки других государств.

В российском законодательстве вопрос о создании торговых домов – внешнеторговых организаций нового типа – может рассматриваться в аспекте реформы внешнеэкономических связей, имеющей своей целью гармоничное развитие экономики страны, ее более активное вращение в систему мирохозяйственных связей и основанной на либерализации внешней торговли и применении новых методов ее государственного регулирования.

В литературе по данному вопросу отмечалось, что универсальная торговая компания (торговый дом) может представлять собой крупную торгово-производственную компанию, распространяющую сферы своего влияния, как минимум, на производственную, посредническую или инвестиционно-банковскую деятельность, страхование продукции, работ и услуг⁵. В настоящее время у нас созданы и действуют ряд торговых домов (торговый дом "Азербайджан", торговый дом "Мосинтер" и др.), уставные цели которых в основном совпадают с указанными выше. Необходимо, вместе с тем, отметить,

* Главный юрисконсульт акционерного общества "Интерлегсервис".

что юридические аспекты создания и деятельности торговых домов в действующем российском законодательстве разработаны недостаточно, поэтому в данной статье делается попытка остановиться на вопросах создания возможной правовой базы для деятельности подобных организаций в России.

Первые правовые акты, в которых упоминается о возможности создания торговых домов, были приняты в рамках бывшего СССР. К ним относятся постановление Совета Министров СССР №1405 от 2 декабря 1988 г. "О дальнейшем развитии внешнеэкономической деятельности государственных, кооперативных и иных общественных предприятий, объединений и организаций"⁶ (далее: РСМ №1405) и постановление Совета Министров СССР №712 от 20 июля 1990 г. "О совершенствовании розничной торговли и оказания услуг на иностранную валюту на территории СССР"⁷ (далее: РСМ №712). Существенным недостатком данных документов является отсутствие в них целостной правовой концепции организации и функционирования торговых домов. Применяются различные подходы к определению направлений их деятельности. Так, например, согласно пункту 3 РСМ №1405, торговые дома создаются в целях повышения эффективности реализации советских товаров и услуг на внешнем рынке, устранения неоправданной конкуренции между советскими экспортерами, снижения издержек, связанных со сбытом товаров и оптимизацией закупок за границей. РСМ №712 рассматривает торговый дом в качестве элемента системы специализированной торговли и платных услуг на иностранную валюту.

В правовой концепции торгового дома наиболее важным вопросом является определение особенностей, связанных со статусом торгового дома как юридического лица. В действующем российском законодательстве прямо установлено, что "торговые дома являются юридическими лицами, создаются в форме ассоциаций на основе добровольного вступления в них с сохранением полной самостоятельности советских предприятий, объединений и организаций (независимо от форм собственности), а также совместных предприятий с участием иностранных юридических лиц и граждан"⁸ (п.1 РСМ №712). Сфера деятельности таких торговых домов закрепляется в их учредительных договорах и уставах.

Мировой опыт создания торговых домов⁹ свидетельствует о том, что наделение организации правами юридического лица имеет как позитивные, так и негативные аспекты. Сложности состоят в том, во-первых, что необходимость обособления (передачи в собственность) денежных средств и другого имущества для учреждения торгового дома с правами юридического лица влечет за собой уменьшение имущества партнеров, намеревающихся создать торго-

вый дом, что может оказаться нежелательным при определенных обстоятельствах. Во-вторых, при создании торгового дома без статуса юридического лица, например в форме полного товарищества, его учредители несут неограниченную солидарную ответственность по обязательствам товарищества всем своим имуществом, что существенно увеличивает риск учредителя.

Несомненным позитивным моментом при создании торгового дома в качестве юридического лица является приобретение им способности выступать в гражданском обороте от своего имени и приобретать права и нести обязанности, что было бы невозможно без статуса юридического лица.

Действующее законодательство позволяет создать торговый дом, не имеющий статуса юридического лица. Для этого существует такая форма, как совместная деятельность в определенной сфере, при этом отношения сторон обычно оформляются путем заключения договора о совместной деятельности (ст.434 ГК РСФСР). Такая же возможность предусматривается статьей 9 Закона РСФСР "О предприятиях и предпринимательской деятельности" от 25 декабря 1990 г., а именно: ведение хозяйственной деятельности в форме полного товарищества, которое не является юридическим лицом по российскому законодательству. Имеются аналогичные примеры и в законодательстве зарубежных государств. Так, Германское торговое уложение (п.335) предусматривает ведение совместной деятельности в форме негласного товарищества вовне, без наличия собственного товарного знака, без обособления имущества¹⁰.

Суммируя сказанное, можно сделать вывод о том, что при формировании более стабильной хозяйственной структуры, способной быть субъектом гражданско-правовых отношений и обладать гражданской правосубъектностью, предпочтительнее создание торгового дома с правами юридического лица. В этом случае следует более подробно остановиться на основных понятиях, связанных с юридическим лицом, то есть правоспособностью и дееспособностью торгового дома как организации, осуществляющей, как было указано выше, любую хозяйственную деятельность. Столь широкая сфера деятельности и разнообразие хозяйственных функций не могут не повлиять на имеющуюся правовую основу деятельности таких организаций, и в первую очередь на объем их правоспособности.

В этом смысле стоит отметить распространенность в зарубежном законодательстве принципа неограниченной правоспособности юридического лица. В ряде стран – во *Франции, Германии, Швейцарии, Италии, Японии* – существует законодательное закрепление этого принципа¹¹.

В *Англии и США* формально продолжает существовать извест-

ная с 1875 года доктрина "ultra vires", согласно которой действия компании, выходящие за рамки предмета ее деятельности, считаются внеуставными и признаются недействительными. В Англии сфера действия этой доктрины сужена, поскольку она применяется к договорам, не исполненным ни одной из сторон. К тому же действие этой доктрины было подорвано принятием Закона о компаниях 1948 года и Закона о Европейских сообществах 1972 года, где предусмотрена упрощенная возможность изменения уставных целей. В США доктрина "ultra vires" применяется в несколько другом аспекте, а именно: она служит основанием для осуществления контроля со стороны акционеров и государства за деятельностью директоров и управляющих компаний. В действительности возможность внести необходимые изменения в устав сводит на нет эффективность применения этой доктрины¹².

В доктрине и практике *российского* гражданского права¹³ преваляровал принцип ограниченной (специальной) правоспособности, в соответствии с которым юридическое лицо может иметь только такие права и нести только такие обязанности, которые необходимы для достижения указанных в его уставе целей (ст.26 ГК РСФСР). Причем несоблюдение этого условия влечет недействительность заключенной сделки (ст.50 ГК РСФСР) с неблагоприятными последствиями для сторон.

Нормативным актом, в котором наметился отход от принципа ограниченной правоспособности, является постановление Совета Министров РСФСР №601 от 25 декабря 1990 г. (далее: ПСМ №601), которым было утверждено Положение об акционерных обществах¹⁴. Согласно пункту 5 положения, "общество вправе совершать все действия, предусмотренные законом. Деятельность общества не ограничивается оговоренной в уставе. Сделки, выходящие за пределы уставной деятельности, но не противоречащие действующему законодательству, признаются действительными". Таким образом, важный правовой принцип неограниченной правоспособности нашел свое закрепление в российском законодательстве. Однако тот факт, что принцип неограниченной (общей) правоспособности нашел свое отражение в подзаконном акте, который не должен противоречить действующему законодательству (ст.26 ГК РСФСР), делает указанные положения подзаконного акта недействительными и реализацию этого принципа невозможной.

В этой связи представляется целесообразным включить в действующие законы нормы, позволяющие создать универсальную торговую компанию с неограниченной правоспособностью, или разработать специальный нормативный акт, где оговорить возможность упрощенного порядка изменения уставных целей общества.

В структуре акционерных обществ открытого или закрытого типа (п.1 ПСМ №601) существуют органы, не совершающие каких-либо действий, создающих права и обязанности для юридического лица (общее собрание, совет директоров), а лишь формирующие стратегические цели конкретного общества. Следовательно, постоянно действующий орган управления – правление – должен приобретать права и нести обязанности, основываясь не только на положениях устава, но и на решении общего собрания акционеров, совета директоров. Тем самым объем правоспособности торгового дома (например, в отношении сделок, заключаемых от имени торгового дома) не может считаться постоянным. В связи с этим целесообразно поставить вопрос о последствиях для постоянно действующего органа управления и органа, формирующего стратегические цели, превышения органом управления полномочий, данных в уставе или установленных законом. Видимо, этот вопрос необходимо также решать при создании универсальных торговых компаний. Предположительно можно отметить, что ответственность за сделки, заключенные с превышением полномочий, определенных в уставе общества, несет постоянный орган управления обществом (точнее – генеральный директор или председатель правления), а при превышении полномочий, установленных уставом или законом, но санкционированных общим собранием или советом директоров, ответственность возлагается на юридическое лицо.

С вопросом о правоспособности торгового дома тесно связан вопрос о его дееспособности. В частности, статья 28 ГК РСФСР свидетельствует о том, что дееспособность юридического лица проявляется в способности его органов управления приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности.

В связи с созданием торговых домов в России возникает целый ряд важных юридических вопросов об их организационно-правовой форме, порядке создания и т.д. В Законе РСФСР "О предприятиях и предпринимательской деятельности" от 25 декабря 1990 г. содержится перечень организационно-правовых форм предприятий, к которым могут быть отнесены и торговые дома. Наиболее приемлемым с учетом целей и задач торгового дома представляется его учреждение в форме акционерного общества (открытого или закрытого типа), что предусмотрено также в ПСМ № 601 от 25 декабря 1991 г. Данное постановление устанавливает порядок создания, формирования уставного капитала, структур управления, закрепляет порядок распределения прибыли и т.д. Отметим, что, согласно ПСМ № 601, в обороте могут находиться только именные акции. Представляется, что это может негативно повлиять на развитие деятельности торгового дома, поэтому, видимо, необходимо изменить порядок форми-

рования уставного капитала (фонда), особенно для акционерных обществ открытого типа, то есть посредством выпуска и организации подписки не только на именные акции, но и на акции на предъявителя.

В этой связи следует отметить Положение о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР, утвержденное Постановлением правительства №78 от 28 декабря 1991 г. Действие этого положения распространяется на акции акционерных обществ, облигации, государственные обязательства, производные ценные бумаги (п.3). Однако данное положение носит преимущественно постановочный характер, отсылая решение многих вопросов о создании рынка ценных бумаг на усмотрение государственных органов (пп.5, 9, 10). В частности, в данном положении не решен вопрос о выпуске акций на предъявителя, которые являются важным элементом в создании рынка ценных бумаг в России. Относительно выпуска акций акционерными обществами данное положение отсылает к порядку, предусмотренному пп. 43–48 ПСМ № 601, что явно недостаточно для деятельности таких компаний, как торговые дома.

Особое место в нормативном регулировании деятельности торгового дома, видимо, должны занимать вопросы, связанные с порядком создания и функционирования его контор и филиалов как в пределах государства, так и за рубежом. Сеть филиалов и контор в пределах государства может быть создана на основе действующего законодательства и с учетом положений устава торгового дома. На территории России в соответствии с действующим законодательством можно создавать филиалы, пользующиеся правами юридического лица (дочерние предприятия) (пп.150, 151 ПСМ №601) и не пользующиеся этими правами (п.153 ПСМ №601). Первые из них являются самостоятельными организациями, наделенными правами юридического лица на основании устава торгового дома и связанными с ним договорными отношениями. В этом случае филиал не несет ответственности по долгам торгового дома, а торговый дом – по долгам филиала. Филиал действует на основании положения о филиале и осуществляет хозяйственную деятельность самостоятельно.

Если филиал не является юридическим лицом, то его руководитель представляет его на основе доверенности, выдаваемой председателем исполнительного органа (правления, дирекции) торгового дома, на основании решения исполнительного органа.

Порядок и форма учреждения зарубежных контор и филиалов определяются в соответствии с законодательством страны местонахождения. По-видимому, в качестве зарубежных филиалов и контор торгового дома на начальном этапе могут быть использованы, в частности, уже созданные в иностранных государствах торгово-сбытовые, производственные, сервисные предприятия. В российском законода-

тельстве существует обязательный разрешительный порядок для предприятий, намеревающихся создать производственные предприятия, конторы, филиалы за рубежом, установленный постановлением Совета Министров СССР от 18 мая 1989 г. №412 "О развитии хозяйственной деятельности советских предприятий за рубежом"¹⁵. Многие положения этого нормативного акта явно устарели, и поэтому представляется целесообразным пересмотреть его в плане предоставления большей самостоятельности предприятиям (торговым домам) при принятии решений об инвестировании средств за рубежом.

При учреждении подобных филиалов и совместных предприятий за рубежом и в связи с тем, что Россия заявила о правопреемстве обязательств по международным договорам, ранее заключенным от имени СССР¹⁶, следует принимать во внимание межправительственные соглашения об избежании двойного налогообложения, заключенные бывшим СССР с США, Финляндией, Австрией, Францией и т.д., предусматривающие одноразовое взимание налога (только в стране местопребывания) с дохода юридических лиц, перечисленных в таких соглашениях. Помимо этого СССР заключил соглашения о взаимном содействии и взаимной защите капиталовложений с Болгарией, Венгрией, КНР, Румынией¹⁷, где допускается создание совместных предприятий, а в 1989 году подобные соглашения были подписаны с Великобританией, ФРГ, Францией и другими странами. Важность соглашений о защите инвестиций обусловлена тем, что данные соглашения обеспечивают взаимные необходимые гарантии инвестиционной деятельности торгового дома, а также исключают неоправданные или дискриминационные меры, которые могли бы помешать управлению инвестициями, пользованию ими или их ликвидации. Отношения торгового дома с российскими предприятиями строятся на договорной основе. К договорным отношениям с предприятиями, являющимися российскими юридическими лицами, будут применяться соответствующие нормы ГК РСФСР.

Отношения между торговым домом и инофирмами осуществляются на основе контрактов о купле-продаже товаров, договоров подряда, лизинговых соглашений, договоров страхования, перевозки и др. В связи с отсутствием в российском законодательстве порядка подписания внешнеторговых сделок следует отметить сохранение действовавшего в СССР порядка подписания внешнеторговых сделок (двумя уполномоченными лицами), установленного еще постановлением Совета Министров СССР №122 от 14 февраля 1978 г.¹⁸ После отмены монополии государства на внешнюю торговлю участниками внешнеэкономической деятельности наряду с государственными внешнеторговыми объединениями стали частные, кооперативные, акционерные предприятия, для которых указанное выше поста-

новление является явным анахронизмом. Поэтому, видимо, вопрос о порядке подписания внешнеторговых сделок следует отнести к внутренним вопросам деятельности предприятия, урегулированным в его уставе.

Взаимоотношения торгового дома и государства основаны на принципе раздельной правосубъектности, выражаемом обычно в формуле "государство не отвечает по долгам торгового дома, а торговый дом не отвечает по долгам государства" (ст. 33, 34 ГК РСФСР). Однако на начальном этапе деятельности государство может способствовать процессу становления торгового дома. Опыт зарубежных стран подсказывает формы предоставления такой помощи, такого содействия. Если торговый дом будет создан на базе ранее действовавшей государственной организации, то возможно предусмотреть в нормативном акте такой вид помощи со стороны государства, как возвращение ранее выплаченных налогов и/или долгов, как это имело место, например, в Венгрии. Во Франции правительство выделило средства для создания коммерческой информационной сети для производителей экспортного товара с целью создания мобильных экспортных фирм. В России помимо названных видов помощи могут иметь место предоставление торговым домам более льготного режима налогообложения, финансирование некоторых крупных операций торгового дома, содействие в сборе коммерческой информации через имеющиеся в зарубежных странах торговые представительства. Со стороны государства также может быть предоставлена гарантия невозможности национализации, конфискации имущества торгового дома.

В заключение хотелось бы подчеркнуть, что правовое обеспечение деятельности универсальных торговых организаций (торговых домов) требует пристального внимания и глубокого изучения. Ясно, однако, одно: необходимо произвести существенные изменения действующего российского законодательства, с тем чтобы в нем нашли отражение вопросы создания и деятельности универсальных торговых компаний (торговых домов), которые могут оказать стабилизирующее воздействие на отношения между производителями, сыграть положительную роль в период становления рыночных отношений в Российской Федерации.

¹ См. Пресняков В.Ю. Экспортная стратегия Франции. — М., 1985.

² Кожин С.В. Анализ опыта создания и деятельности торговых домов в ВНР и предложений по его использованию во внешнеэкономических связях // Труды Всесоюзного научно-исследовательского конъюнктурного института. — 1988.

³ См. Беляков Н. Торговые дома // Внешняя торговля. — 1991. — №10. — С.21.

⁴ Одинцов А.А. Торговые монополии в Японии. — М., 1982; Йошино Мипель У., Лифсон Томас В. Деятельность крупнейших внешнеторговых фирм Японии. — Лондон, 1986.

⁵ См. Основы внешнеэкономических знаний: словарь-справочник. — М., 1990.

⁶ СП СССР. — 1989. — №2. — Ст. 7 (на территории России не действует).

⁷ СП СССР. — 1990. — №17. — Ст.92. Данное постановление продолжает действовать на территории Российской Федерации. На его основе государственные органы России выдают разрешение на ведение розничной торговли на иностранную валюту. Однако его действие ограничено во времени в связи с принятием указа Президента РСФСР "О либерализации внешнеэкономической деятельности на территории РСФСР" от 15 ноября 1991 г., согласно пункту 8 которого разрешается розничная торговля за валюту на территории России лишь до 1 июля 1992 г.

⁸ СП СССР. — 1990. — №17. — Ст.92.

⁹ См. Нарышкина Р.Л. Гражданское и торговое право капиталистических государств. — М., 1984. — С.108.

¹⁰ См. Генкин Д.М. Гражданское право капиталистических государств. — М., 1949. — С.136.

¹¹ См. в Германии — Закон об акционерных обществах (п.179); во Франции — Закон о торговых товариществах (ст.60); в Швейцарии — гражданский кодекс (ст.51).

¹² См. Нарышкина Р.Л. Указ. соч. — С.108.

¹³ Советское гражданское право/Отв. ред. В.А. Рясенцев. — Т.1. — М., 1986. — С.120.

¹⁴ СН РСФСР. — 1991. — №6. — Ст.92.

¹⁵ СП СССР. — 1989. — №24. — Ст.82.

¹⁶ Российская газета. — 1991. — 17 дек.

¹⁷ См. Богуславский М.М. О правовом статусе свободных экономических зон//Сов. государство и право. — 1989. — №12. — С.24.

¹⁸ СП СССР. — 1978. — №6. — Ст. 35.