



Генеральная Ассамблея

Distr.: Limited
5 September 2014
Russian
Original: English

**Комиссия Организации Объединенных Наций
по праву международной торговли**
Рабочая группа I (ММСП)
Двадцать третья сессия
Вена, 17-21 ноября 2014 года

Микро-, малые и средние предприятия

Проект типового закона о коммерческом образовании с одним участником

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	2
II. Текст проекта типового закона о коммерческом образовании с одним участником	3
Глава I – Общие положения	3
Глава II – Создание и доказательство существования	6
Глава III – Капитал	8
Глава IV – Организация коммерческого образования с одним участником	9
Глава V – Реструктуризация	11
Глава VI – Роспуск и ликвидация	11
Глава VII – Прочие положения	12



I. Введение

1. Как отмечается в документе A/CN.9/WG.I/WP.86 (пункты 3 и 4), Рабочая группа на своей первой сессии подчеркнула важность уделения особого внимания потребностям микропредприятий при рассмотрении ею правовых вопросов, связанных с упрощением порядка учреждения. Для того чтобы микропредприятия могли получить предлагаемые преимущества, связанные с ограниченной ответственностью, правосубъектностью и свободой договора при одновременном использовании простого и не требующего больших затрат подхода, была принята методология по принципу "сначала подумай о малом". С учетом этих соображений был подготовлен прилагаемый текст проекта типового закона о коммерческих образованиях с одним участником.

2. Подавляющее большинство предприятий в мире являются предприятиями в составе одного лица. С учетом процессов глобализации и экономической интеграции большое значение имеет укрепление экономической роли и положения этих предприятий, которые, как правило, являются микропредприятиями. Какую правовую структуру можно создать для содействия процветанию этих предприятий? Когда речь идет об организации таких предприятий, можно выделить два разных подхода. Во-первых, многие государства¹ модернизировали и упростили законы, которые регулируют деятельность коммерческих предприятий. Во-вторых, принимаются инициативные меры, в рамках которых малые предприятия получают определенное стимулирование, включая изъятия из общего порядка регистрации и налоговые льготы.

3. В этой связи Рабочей группе, возможно, уместно рассмотреть следующие вопросы: 1) предпочтут ли микропредприятия выбрать переработанную, но уже существующую организационно-правовую форму; 2) будут ли нововведенные правовые формы создавать более благоприятные условия для предложения готовых структур, в рамках которых малые предприятия могут легко начать свою деятельность; и 3) сколько видов организационно-правовых форм следует предусмотреть? Единых ответов на эти вопросы не существует, поскольку перечень имеющихся организационно-правовых форм, доступных для частных предприятий любых размеров, имеет свои отличия в каждом отдельном государстве.

4. В этой связи типовой закон об организационно-правовых формах предприятий в идеале должен предлагать принимающим закон государствам возможность выбора принятия модели в качестве единообразного статутного положения; такой подход, очевидно, позволяет обеспечить наибольшую степень согласования. Вместе с тем с учетом того, что некоторые государства, возможно, уже приняли организационно-правовые формы микропредприятий или находятся в процессе такого принятия, такие государства могли бы выбрать для осуществления одно или несколько положений проекта типового закона посредством внесения поправок в свои законы или законопроекты. Для отражения гибкости и наличия нескольких вариантов, которыми могут воспользоваться государства при осуществлении предлагаемого проекта

¹ Подробную информацию по текущим вопросам можно получить по адресу www.doingbusiness.org/reforms.

типового закона, используется термин "коммерческое образование", позволяющий охватить ряд возможных предприятий.

5. В основу проекта типового закона положено предположение, что при определении законодательного режима для готовой организационно-правовой формы предприятия основное внимание должно уделяться в первую очередь потребностям самых малых образований в составе одного лица (принцип "сначала подумай о малом"). Следует отметить, что нынешний проект типового закона пока не содержит определений, равно как и ссылок на любые стандартные формы, которые можно было бы включить на более позднем этапе после того, как Рабочая группа рассмотрит вопрос о том, желает ли она заниматься дальнейшей разработкой проекта типового закона.

II. Текст проекта типового закона о коммерческом образовании с одним участником

Глава I – Общие положения

Статья 1. Характер

В соответствии с настоящим законом коммерческое образование с одним участником может быть организовано для осуществления любой законной деятельности, включая владение собственностью, с учетом любого закона [указать название принимающего закон государства], регулирующего или регламентирующего такие виды деятельности.

6. *Комментарий* – Коммерческое образование с одним участником может быть организовано в любых законных целях, если только принимающее закон государство конкретно не запрещает коммерческому образованию с одним участником заниматься конкретной деятельностью или осуществлять деятельность в определенных регулируемых отраслях, таких как банковская сфера или страхование. Если принимающее закон государство желает запретить или исключить определенные виды деятельности, которыми может заниматься коммерческое образование с одним участником (или, например, ограничить его деятельность коммерческими видами деятельности), оно может сделать это путем изменения данного положения.

Статья 2. Правосубъектность

Коммерческое объединение с одним участником является субъектом, существующим отдельно от своего единоличного участника. Коммерческое образование с одним участником может выступать истцом и ответчиком от собственного имени и имеет право совершать все действия, необходимые или полезные для осуществления его деятельности.

7. *Комментарий* – В проекте типового закона о коммерческом образовании с одним участником используется подход, связанный с приданием правосубъектности, с тем чтобы четко обозначить характер организационно-правовой формы предприятия как юридического лица, существующего самостоятельно по отношению к своим участникам. Статус коммерческого

образования с одним участником для целей налогообложения не должен затрагивать его статуса самостоятельного юридического лица, образованного в соответствии с проектом типового закона.

8. Проект типового закона исходит из того представления, что разделение между активами коммерческого образования с одним участником и личными активами единоличного участника, который владеет этим коммерческим образованием, является определяющей особенностью статуса правосубъектности.

Статья 3. Ограниченная ответственность

За исключением случаев, предусмотренных в оперативном документе, если таковой имеется, единоличный участник не несет прямо или косвенно ответственность только на том основании, что он является участником, перед любым лицом в форме взносов, возмещения или иным образом по любому обязательству коммерческого образования с одним участником.

9. *Комментарий* – Термин "оперативный документ" означает документ или электронную запись, которые регулируют деятельность коммерческого образования с одним участником. Оперативный документ, если таковой имеется, не подлежит регистрации или раскрытию; это делается для защиты конфиденциальности и избежания необходимости регистрации изменений в соответствующих органах, если единоличный участник пожелает изменить оперативный документ коммерческого образования. Как указано в статье 6 проекта типового закона, коммерческое образование с одним участником создается путем составления и регистрации "учредительного документа", в соответствии с которым требуется раскрытие лишь нескольких фактических данных, включая название коммерческого образования с одним участником. В большинстве коммерческих образований с одним участником единоличный участник будет также действовать в качестве единственного управляющего, и в этом случае оперативный документ не потребуется. Простота такого механизма должна повысить его привлекательность для единоличных владельцев микропредприятий.

10. Предлагая простую и понятную структуру экономическим субъектам, коммерческое образование с одним участником позволяет этому участнику воспользоваться защитой в форме ограниченной ответственности. Наличие щита, защищающего от ответственности, в целом предотвращает возникновение личной ответственности единоличного участника в результате деятельности коммерческого образования с одним участником в ходе обычного порядка деятельности.

11. Существует целый ряд научных статей, в которых предполагается, что наличие ограниченной ответственности может создавать условия для конъюнктурного поведения, которое заключается в том, что участник пытается переложить риск банкротства предприятия на третьи или внешние стороны. Одни специалисты считают, что ограниченную ответственность нельзя рассматривать в качестве основной особенности коммерческих образований. Другие специалисты придерживаются мнения, что неопределенность в отношении эффективности ограниченной ответственности указывает на

необходимость введения специальных правил и положений, таких как требования о минимальном капитале и обеспечении сохранности капитала, для защиты добровольных и недобровольных кредиторов компании (таких как кредитор по деликтному обязательству). Вместе с тем надежда на эффективность требований о минимальном капитале для балансирования уровня риска может быть обманчивой. По самому своему характеру эти требования могут препятствовать инновациям, началу коммерческой деятельности и инвестициям и, следовательно, создавать ненужные барьеры в области торговли и обеспечения общественного благополучия.

12. В целях обеспечения определенной защиты кредиторов и третьих сторон, имеющих дело с коммерческим образованием, проект типового закона включает принцип, согласно которому участник будет нести ответственность за ненадлежащее распределение прибыли, а также предусматривает обязательство участника возместить коммерческому образованию с одним участником ущерб за любое ненадлежащее распределение прибыли (статья 8).

Статья 4. Название образования

1. Название коммерческого образования с одним участником должно содержать слова "коммерческое образование с одним участником" или сокращение "КООУ".

2. Название коммерческого образования с одним участником должно отличаться в регистрационных записях [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства] от названия любого другого зарегистрированного юридического лица в [указать принимающее закон государства], если только использование такого названия не разрешено [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего Закона государства].

13. *Комментарий* – Включение данной статьи обусловлено тем, что в некоторых государствах предусмотрена регистрация (и утверждение) названий компаний, с тем чтобы соответствующий коммерческий регистр или другой орган, регулирующий деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего Закон государства, имел возможность предотвращать возможность возникновения коллизии между названием конкретного коммерческого образования с одним участником и названием другого образования или любыми торговыми наименованиями.

14. Принимающие закон государства могут предусмотреть статью, предусматривающую, что лицо сохраняет за собой право на исключительное использование названия путем подачи заявления в соответствующий коммерческий регистр или другой орган, регулирующий деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства.

15. Положение в пункте 2, позволяющее соответствующим органам разрешать использование названия, аналогичного названию другого коммерческого образования или неотличимого от него, лучше всего поддается пониманию в контексте микро- и малых предприятий, когда два образования могут иметь одинаковые названия, но осуществлять деятельность в самых разных отраслях и/или отдаленных друг от друга географических районах, что фактически делает их весьма отличимыми.

Глава II – Создание и доказательство существования

Статья 5. Создание коммерческого образования с одним участником

1. Одно физическое лицо может создать коммерческое образование с одним участником путем составления учредительного документа и направления его [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего коммерческие ассоциации в соответствии с законодательством принимающего закон государства].

2. Если только в учредительном документе не указана будущая дата начала деятельности, которая наступает не позднее чем через 90 дней после направления учредительного документа, то существование коммерческого образования с одним участником начинается с того момента, когда учредительный документ составлен и направлен [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства].

3. Коммерческое образование с одним участником создается в момент составления и направления учредительного документа или с наступлением указанной в учредительном документе будущей даты, но не позднее чем через 90 дней после направления учредительного документа, если были соблюдены требования статьи 6.

16. *Комментарий* – В некоторых принимающих закон государствах процедура создания должна сопровождаться рассмотрением судом, административным органом или нотариусом соблюдения требований к форме учредительного документа, и в таких случаях в пункты 1 и 2 могут вноситься соответствующие коррективы.

17. В идеале направление учредительного документа может также осуществляться в электронном виде при условии, что информация может извлекаться в печатной форме или таким образом, который позволяет ее последующее использование. Если указывается будущая дата начала деятельности, которая наступает не позднее чем через 90 дней после направления учредительного документа, то существование коммерческого образования с одним членом начинается именно с этой даты. Электронная регистрация учредительных документов позволяет создавать юридические лица без участия специалистов, в связи с чем можно утверждать, что эта тенденция может расширять возможности для злоупотреблений, связанных с

созданием юридического лица (например, отмывание денег и финансирование терроризма; см. также A/CN.9/WG.I/WP.82, пункты 26-32). Вместе с тем следует напомнить о том, что для осуществления своей деятельности юридические лица часто должны открывать банковские счета, для чего необходимо представлять налоговые и другие идентификационные номера и поэтому финансовые учреждения, возможно, остаются самыми приемлемыми сторонами для предупреждения отмывания денег и других незаконных действий и борьбы с ними.

18. Статья 5(1) разрешает создавать образование с одним участником только физическим лицам, поскольку такой сценарий будет наиболее вероятным применительно к микропредприятию. Конечно, это положение может быть расширено и включать также юридические лица.

Статья 6. Учредительный документ

1. В учредительном документе должны быть указаны:
 - a) название коммерческого образования с одним участником;
 - b) фактический адрес, если таковой имеется, почтовый адрес и местонахождение коммерческого образования с одним участником;
 - c) фамилия и почтовый или служебный адрес каждого члена правления, если таковое имеется; и
 - d) дата, с наступлением которой коммерческое образование с одним участником подлежит роспуску, если коммерческое образование с одним участником должно указывать конкретную дату роспуска.
2. В учредительном документе могут также содержаться:
 - a) любое положение, касающееся управления коммерческим образованием с одним участником и ведения дел этого образования;
 - b) любое положение, касающееся полномочий создавать обязательства коммерческого объединения с одним участником и представлять его; и
 - c) любые другие вопросы, касающиеся коммерческого образования с одним участником, которые лицо, создающее это образование, определяет для включения в учредительный документ.
3. Учредительный документ подлежит изменению, если изменяется информация, требуемая в пункте 1, и может быть изменен в любое время для любой цели, которую единоличный участник считает уместной, путем составления и направления изменения [указать название соответствующего коммерческого реестра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства].

19. *Комментарий* – Необходимо раскрывать фамилию и почтовый адрес единоличного участника и каждого члена правления (если таковое имеется), с тем чтобы соответствующий коммерческий реестр или другой орган, регулирующий деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с

законодательством принимающего закон государства, имел возможность осуществлять надлежащий мониторинг и надзор за их работой, касающейся ведения бухгалтерских книг и учета коммерческого образования.

20. Единоличный участник и возможные члены правления коммерческого образования с одним участником обязаны указывать только почтовый или служебный адрес, а не домашний адрес для регистрации и опубликования. Если принимающее закон государство решит ввести требование о представлении соответствующему коммерческому регистру или другому органу, регулирующему деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства, домашнего адреса, то этот домашний адрес не должен указываться в публичном регистре (и должен только представляться заранее установленным организациям, таким как правительственные органы и учреждения, занимающиеся вопросами кредитоспособности заемщиков). Смысл этого положения заключается в том, что единоличные участники и возможные члены правления могут считать, что публичная доступность их домашнего адреса создает угрозу для их безопасности.

Глава III – Капитал

Статья 7. Взносы

1. Взнос может состоять из материальной или нематериальной собственности или иной выгоды для коммерческого образования с одним участником, включая денежные средства, выполненные услуги, простые векселя, другие соглашения о внесении денежных средств или собственности и договоры на выполнение услуг.
2. Единоличный участник не освобождается от внесения взноса в коммерческое образование с одним участником в случае его смерти, инвалидности или иной неспособности исполнения в личном качестве. Если единоличный участник не вносит требуемого взноса, то единоличный участник или его правопреемник обязан внести денежную сумму, равную стоимости невнесенной доли взноса.

Статья 8. Распределение прибыли

1. Единоличный участник имеет право на получение распределенной прибыли.
2. Распределение прибыли не может производиться, если после введения его в действие: а) коммерческое предприятие с одним участником будет не в состоянии оплатить свою задолженность по мере наступления сроков ее погашения в ходе обычного порядка ведения деятельности; или б) общая стоимость активов коммерческого образования с одним участником будет меньше суммы его совокупных обязательств.
3. Распределенная прибыль может выплачиваться наличными денежными средствами или имуществом коммерческого образования с одним участником.

Статья 9. Ответственность за ненадлежащее распределение прибыли

Единоличный участник, который получает распределенную прибыль в нарушение пункта 2 статьи 8 и который знал или должен был разумно знать в момент распределения прибыли о том, что это распределение осуществляется в нарушение пункта 2 статьи 8, несет ответственность перед коммерческим образованием с одним участником в размере суммы распределенной прибыли.

21. *Комментарий* – Как указано в комментарии к статье 3, было отмечено, что режимы минимального капитала и обеспечения сохранности капитала могут быть в значительной степени неэффективными и могут создавать для экономических субъектов препятствия на пути создания предприятия. В этой связи принимающие закон государства могут рассмотреть вопрос о включении правил, касающихся распределения прибыли, которые предусматривают ответственность единоличного участника. Кроме того, принимающие закон государства, возможно, пожелают рассмотреть вопрос о внесении некоторых изменений в нормы, устанавливающие ответственность, например, предусмотреть предписанное законом обязательство акционера вернуть любую распределенную прибыль, которая была получена им в течение года, предшествующего банкротству.

22. В проекте типового закона используется термин "проверка несостоятельности" в сочетании с термином "проверка балансовой отчетности". В рамках проверки несостоятельности коммерческое объединение с одним участником должно иметь возможность погасить свою задолженность после введения в действие механизма распределения прибыли. Проверка балансовой отчетности призвана обеспечить такое положение, при котором распределение прибыли производится только в том случае, если общая стоимость активов коммерческого предприятия с одним участником превышает совокупный размер его обязательств.

Глава IV – Организация коммерческого образования с одним участником

Статья 10. Управление коммерческим образованием с одним участником

1. Коммерческая и деловая деятельность каждого коммерческого образования с одним участником, организованного в соответствии с настоящим законом, осуществляется под управлением единоличного участника, если только в учредительном документе прямо не указано, что управление коммерческим образованием с одним участником поручается или будет поручено правлению.

2. Действие, выходящее за пределы обычного порядка ведения деятельности коммерческого образования с одним участником, может совершаться только единоличным участником посредством решения в письменной форме, которое должно храниться в отчетности коммерческого образования в течение минимум 5 лет.

3. При наличии правления оно должно состоять из одного или нескольких физических лиц. Количество членов правления, если таковое

имеется, устанавливается в оперативном документе или определяется в порядке, предусмотренном в оперативном документе, если только в учредительном документе не указывается количество членов правления, и в этом случае изменение количества членов правления допускается только посредством внесения изменения в учредительный документ или в порядке, предусмотренном в учредительном документе.

4. В учредительном документе или оперативном документе могут предписываться другие квалификационные требования к членам правления. Каждый член правления занимает должность до назначения своего преемника или до его преждевременной отставки или увольнения.

5. Член или члены правления, если таковое имеется, должны соблюдать правила процедуры, указанные в оперативном соглашении, и должны действовать с осмотрительностью, с какой разумно действовало бы в аналогичных обстоятельствах лицо, занимающее аналогичную должность, и, таким образом, какой этот член правления разумно считает отвечающим интересам коммерческого образования и его единоличного участника.

6. Члены правления, если таковое имеется, назначаются единоличным участником, если только иное не предусмотрено в оперативном документе.

7. Любой член правления или все правление могут быть уволены, при наличии причины или без причины, единоличным участником или в соответствии с любой другой процедурой, установленной в оперативном документе, если только иное не предусмотрено в учредительном документе.

Статья 11. Отношения с лицами, имеющими дело с коммерческим образованием с одним участником

Единоличный участник имеет право создавать обязательства коммерческого образования с одним участником и представлять его, если только в учредительном соглашении не предусмотрено, что право создавать обязательства коммерческого образования с одним участником и представлять его принадлежит одному или нескольким членам правления, если таковое имеется, или другим лицам, назначенным в порядке, предусмотренном в учредительном документе. Члены правления или лица, уполномоченные представлять коммерческое образование с одним участником, могут совершать все действия в ходе обычного порядка ведения деятельности предприятия, если только иное не предусмотрено в учредительном документе.

23. *Комментарий* – Хотя следует признать, что в микропредприятиях управленческая деятельность осуществляется единоличным участником, проект типового закона исходит из того предположения, что регулирование внутренней структуры управления коммерческим образованием с одним участником следует осуществлять с широкой степенью гибкости.

Глава V – Реструктуризация

Статья 12. Изменения оперативного документа

В оперативный документ могут вноситься изменения только по решению единоличного участника.

Статья 13. Реструктуризация

1. Коммерческое образование с единственным участником может преобразовываться в другую форму предприятия, регулируемую в соответствии с [указать соответствующее применимое законодательство принимающего Закон государства, будь то кодекс, указ, закон или подзаконный акт] только по решению единоличного участника.

2. [Указать соответствующее применимое законодательство принимающего Закон государства], регулирующее преобразование в другую форму, процедуру слияния и разделения в отношении коммерческих ассоциаций, применимы к коммерческому образованию с единственным участником.

Глава VI – Роспуск и ликвидация

Статья 14. Роспуск и ликвидация

1. Коммерческое образование с единственным участником распускается и ликвидируется, когда:

а) дата прекращения деятельности, срок или соответствующее событие были включены в учредительный документ и такой срок истек, при условии, что решение о продлении не было принято единоличным участником до или после истечения такого срока;

б) была начата процедура принудительной ликвидации;

с) имел место роспуск, указанный в оперативном документе;

д) такое решение было принято по воле единоличного участника;

е) решение об этом было вынесено любым органом, обладающим юрисдикцией в отношении коммерческого образования с одним участником; или

ф) имела место смерть единоличного участника.

2. В случае истечения срока деятельности коммерческое предприятие с единственным участником распускается автоматически. Во всех других случаях уведомление о роспуске коммерческого образования с одним участником должно направляться [указать название соответствующего коммерческого регистра или другого органа, регулирующего деятельность коммерческих ассоциаций в соответствии с законодательством принимающего закон государства].

Статья 15. Ликвидация

Коммерческое образование с одним участником ликвидируется в соответствии с [указать соответствующее применимое законодательство принимающего закон государства, будь то кодекс, указ, закон или подзаконный акт]. Единоличный участник выступает в качестве ликвидатора, если только единоличный участник или, в случае смерти единоличного участника, исполнитель воли единоличного участника не назначает любое другое лицо для ликвидации коммерческого образования.

Глава VII – Прочие положения

Статья 16. Финансовые ведомости

1. Единоличный участник готовит финансовые ведомости и счета компании и хранит их вместе с отчетными документами коммерческого образования в течение минимум пяти лет. В случае назначения правления, оно готовит финансовые ведомости и счета компании для утверждения единоличным участником.

2. Все финансовые ведомости, упомянутые в настоящей статье, отвечают требованиям правил отчетности и другим требованиям о раскрытии информации, предусмотренным в [указать соответствующее применимое законодательство принимающего закон государства, будь то кодекс, указ, закон или подзаконный акт].

24. *Комментарий* – Хотя основным объектом проекта типового закона являются коммерческие образования с одним участником, раскрытие информации и прозрачность являются важными вопросами, с которыми сталкиваются любые коммерческие организации. Хотя одни государства применяют широкие требования о раскрытии информации к закрытым корпорациям (но допускают исключения в отношении малых и средних фирм), другие государства распространяют требование об обязательном раскрытии информации только на государственные компании². В любом случае, участники закрытых образований обычно имеют право на получение существенной информации и право на проверку бухгалтерских книг и отчетности компании.

² Хотя микро-, малым и средним предприятиям не требуется представлять такой же объем и уровень информации, как в целом государственным компаниям, они, вероятно, должны иметь серьезный стимул для этого. Действительно, самые эффективные компании, которые являются более привлекательными для инвесторов, подтверждают свою подотчетность путем представления следующей информации: 1) цели компании; 2) основные изменения; 3) статьи балансовых и небалансовых ведомостей; 4) финансовое положение компании и ее потребности в капитале; 5) состав правления и политика компании в области назначений и вознаграждения; 6) долгосрочные ожидания; и 7) прибыли и дивиденды. Вместе с тем такие соображения не создают трудностей для микро- и очень малых предприятий, рассматриваемых в рамках настоящего проекта типового закона.

Статья 17. Регулирующее право

Деятельность коммерческого образования с одним участником регулируется:

- a) настоящим законом;
 - b) учредительным документом; и
 - c) оперативным документом.
-