

## **Квалификация видов договора простого товарищества (о совместной деятельности)**

В современный период теория и практика гражданского права выработала научно-практические способы определения и отграничения форм договора простого товарищества, его видов и подвидов. Огромный пласт научно-правовой мысли трансформировался в систему знаний, которая структурирована и системно выстроена, учитывает все многообразие видов договора простого товарищества и его подвидов. Данный институт обязательственных отношений устойчив и мало подвержен изменениям со стороны законодателя, имеет четкую доктринальную и правовую базу.

В гражданском праве в зависимости от субъектного состава участников, сформированных ими общих целей, характера деятельности и других условий договора простого товарищества (о совместной деятельности) можно выделить следующие виды договоров простого товарищества (и соответственно виды простых товариществ):

1) договор простого товарищества, связанный с коммерческой деятельностью (простое торговое или коммерческое товарищество);

2) договор простого товарищества, не связанный с коммерческой деятельностью (простое гражданское или некоммерческое товарищество);

3) договор о совместной деятельности (простое товарищество) по созданию или реорганизации (слиянии, присоединении) юридического лица;

4) негласное товарищество.

Договор простого коммерческого товарищества заключается для осуществления его участниками совместной коммерческой деятельности без создания юридического лица, в

силу чего существенным условием данного договора является согласованная участниками цель – получение прибыли из совместной хозяйственной или торговой деятельности. Поэтому участниками такого товарищества будут индивидуальные предприниматели и коммерческие организации (п. 2 ст. 1041 Гражданского кодекса РФ (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ в редакции от 06.12.2007 г.). Кроме того, партнеры по договору простого торгового товарищества отвечают по общим обязательствам перед третьими лицами солидарно всем своим имуществом независимо от времени возникновения этих обязательств (п. 2 ст. 1047 Гражданского кодекса РФ (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ в редакции от 06.12.2007 г.).

Примером простого коммерческого товарищества можно считать соглашение о разделе продукции, участниками которого являются, с одной стороны, инвесторы (иностранные и российские граждане и юридические лица), а с другой стороны, государство (Российская Федерация) в лице Правительства РФ и органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации [1]. В соответствии с указанным соглашением государство предоставляет инвестору право пользования недрами и добычи полезных ископаемых. Вначале из полученной инвестором продукции выделяется часть, направляемая на возмещение понесенных им затрат. После этого оставшаяся («прибыльная») продукция делится между инвестором и государством в установленной договором пропорции. При этом часть налогов, сборов и обязательных платежей инвестор вносит в государственную казну не в денежной, а в натуральной форме, путем передачи государству части готовой продукции [2, с. 9].

Регулируется данный вид простого товарищества нормами главы 55 Гражданского кодекса РФ, в которой установлены основные положения института обязательственных отношений – договора простого товарищества, а также Федеральным

законом от 30.12.1995 № 225-ФЗ в редакции от 29.12.2004 г. «О соглашениях о разделе продукции».

Состав участников договора простого (гражданского) товарищества может быть смешанным. В нем могут принимать участие как коммерческие, так и некоммерческие организации, а также граждане, в том числе предприниматели, главное, чтобы цель объединения была не извлечение прибыли. Для квалификации договора в качестве простого гражданского товарищества важно то, что его участники преследуют общую некоммерческую цель, то есть либо социально-бытовую, либо научную, либо иную другую, так или иначе не связанную с извлечением прибыли. Это может быть, например, строительство дома для последующего проживания, совместное освоение земельного участка для садоводства и огородничества, научное или творческое сотрудничество в процессе создания произведения науки и техники и проч.

В отличие от участников простого торгового товарищества партнеры по данному договору несут ответственность по общим долгам и обязательствам перед третьими лицами в долевом порядке. Однако по общим обязательствам, возникшим не из договора (например, из причинения вреда третьим лицам), товарищи отвечают солидарно (п. 1 ст. 1047 ГК РФ).

Регулирование данного договора осуществляется: нормами главы 55 ГК РФ; ст. 14.1 Закона РФ от 27.11.1992 № 4015-1 в редакции от 29.11.2007 г. «Об организации страхового дела в Российской Федерации», в которой указано, что на основании договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) страховщики могут совместно действовать без образования юридического лица в целях обеспечения финансовой устойчивости страховых операций по отдельным видам страхования (страховые и перестраховочные пулы); ст. 5 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ в редакции от 30.06.2008 г. «О концессионных соглашениях», в которой говорится о сторонах концессионного соглашения; ст. 9 (о пользо-

вателях недр) Закона РФ от 21.02.1992 № 2395-1 в редакции от 29.04.2008 г. «О недрах».

Особым видом договора простого товарищества является договор о совместной деятельности, заключаемый учредителями будущего акционерного общества, производственного или потребительского кооператива, общественной организации и ряда других юридических лиц, которые могут создаваться в таком порядке. Договор о совместной деятельности по созданию юридического лица выделяется особо, поскольку, строго говоря, его нельзя назвать ни договором простого торгового товарищества, ни договором простого гражданского товарищества. Во-первых, такой договор в равной степени может служить коммерческим и благотворительным целям, быть связан или не связан с предпринимательской деятельностью его участников. Во-вторых, в зависимости от формы создаваемого юридического лица его участниками в разном соотношении могут выступать коммерческие и некоммерческие организации, индивидуальные предприниматели и просто граждане.

Рассматриваемый договор призван регламентировать порядок деятельности учредителей по созданию нового юридического лица. В договоре учредители определяют правовую форму будущей организации, предмет и цели ее деятельности, свои права и обязанности по формированию ее имущества, распределяют расходы, связанные с разработкой учредительных документов, проведением учредительного собрания, регистрацией юридического лица, и др.

Данный договор может использоваться для реорганизации юридического лица в виде слияния или присоединения (договор простого товарищества о слиянии или присоединении) [3, 4]. Общей целью участников договора о слиянии юридических лиц является образование нового юридического лица – правопреемника сливающихся организаций – и передача их активов и пассивов вновь созданному юридическому лицу [4]. Общей целью участников договора о присоединении является прекра-

щение присоединяющегося лица и передача всех имущественных и неимущественных прав и обязанностей поглощаемому его юридическому лицу.

Форма договора о совместной деятельности по созданию (реорганизации) юридического лица подчиняется общим правилам о форме сделок. Требование обязательной письменной формы установлено законом для договора о создании акционерного общества [3] и для договора о слиянии обществ с ограниченной ответственностью [4].

Указанный договор регулируется нормами ГК РФ (первой и второй частями), а также нормативно-правовыми актами: Федеральным законом от 26.12.1995 № 208-ФЗ в редакции от 29.04.2008 г. «Об акционерных обществах»; Федеральным законом от 19.07.1998 № 115-ФЗ в редакции от 21.03.2002 г. «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)»; Федеральным законом от 08.12.1995 № 193-ФЗ в редакции от 26.06.2007 г. «Об обществах с ограниченной ответственностью»; Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ в редакции от 13.05.2008 г. «О некоммерческих организациях». Еще одним нормативно-правовым актом, который до недавнего времени регулировал отношения по данному простому товариществу, был Федеральный закон от 30 ноября 1995 года № 190-ФЗ «О финансово-промышленных группах», утративший силу 22.06.2007 г. В данном законе определялся порядок и условия учреждения центральной компании финансово-промышленной группы как юридического лица в определенной организационно-правовой форме, уполномоченного на ведение дел финансово-промышленной группы, порядок образования, объем полномочий и другие условия деятельности совета управляющих финансово-промышленной группы, порядок внесения изменений в состав участников финансово-промышленной группы, объем, порядок и условия объединения активов, цель объединения участников, срок действия договора и другие условия договора о создании фи-

нансово-промышленной группы, устанавливаемые участниками, исходя из целей и задач финансово-промышленной группы и соответствия законодательству Российской Федерации.

Термин «негласное товарищество» заимствован из зарубежного права (*Stille Gesellschaft* (нем.), *association en participation* (фр.) – негласное товарищество). Так, в германском праве негласным товариществом называется соглашение, согласно которому одно или несколько лиц (негласные товарищи) участвуют своим имущественным вкладом в деятельности коммерческого юридического лица либо индивидуального предпринимателя. По сделкам, заключенным при ведении торговли или промысла, единственным уполномоченным и обязанным лицом является собственник предприятия (гласный товарищ), который несет весь риск убытков. По условиям договора негласный товарищ вносит имущественный вклад в общее дело и рискует только в пределах своего внесенного или оставшегося невнесенным вклада. При этом все участники продолжают оставаться собственниками своих вкладов. Во внутренних отношениях между участниками негласный товарищ имеет право не только получать долю прибыли от общего предприятия, но и участвовать в обсуждении общих дел и принятии решений, получать информацию о деятельности товарищества, в том числе знакомиться с годовым балансом, бухгалтерскими книгами и документами. После прекращения товарищества собственник торгового дела осуществляет раздел дохода с негласным участником и выплачивает его долю в денежной форме [5, с. 62–63].

Во Франции негласным товариществом именуется соглашение, участники которого объединяют имущественные вклады и личные усилия в целях, предусмотренных договором. Партнеры также остаются собственниками имущества, которое они передали в распоряжение товарищей. Каждый участник негласного товарищества вступает в сделки от собственного имени и один отвечает по ним перед третьими ли-

цами. Если в отношениях с третьими лицами участники действуют открыто в качестве членов товарищества, то по этим сделкам они несут солидарную ответственность, если товарищество является торговым, и долевую – во всех остальных случаях [6, с. 88]. Во внутренних отношениях товарищи контролируют друг друга, могут совместно принимать решения, касающиеся общих дел, распределяют между собой прибыль и убытки от деятельности товарищества. Нетрудно заметить, что основой юридической конструкции негласного товарищества как простого товарищества, существование которого не раскрывается для третьих лиц, послужило законодательство Франции.

Такой подход отличается от традиционных представлений о простом товариществе, сложившихся в российской цивилистической доктрине [7]. В соответствии с ней термин «негласное товарищество» представляется не совсем удачным, поскольку предполагает нечто тайное, скрывающее истинные отношения. Между тем эти товарищества вполне зримые и открытые. Очевидно, что используемый законодателем критерий сокрытия договора товарищества от третьих лиц в качестве признака негласного товарищества весьма условен. Если участниками товарищества являются юридические лица, то они должны соблюдать правила ведения бухгалтерского учета. Кроме того, все товарищи должны платить налоги на доходы от совместной деятельности.

В отличие от обычного договора простого товарищества (гражданского или торгового), участники которого обязуются совместно действовать для достижения поставленной цели, главным признаком негласного товарищества следует считать возможность ограничения участия отдельных лиц в товариществе лишь взносом вклада. Поэтому негласное товарищество правильнее было бы называть «простое товарищество на вере» или «простое коммандитное товарищество» [7, с. 24; 8, с. 57–59].

Примером негласного торгового товарищества может служить договор, заключенный между фермером и меховым ателье, в соответствии с которым фермер поставляет в мастерскую выделанные кроличьи шкурки. При этом ателье несет все расходы и убытки, а также получает значительную часть прибыли, вырученной от реализации готовых меховых изделий. Участие фермера ограничивается предоставлением шкурок и получением определенной договором доли прибыли.

В форме негласного товарищества могут существовать как торговые, так и гражданские товарищества.

Таким образом, рассмотрев основные виды договора простого товарищества (о совместной деятельности) и законодательные акты, которые регулируют отношения простого товарищества, можно прийти к выводу о том, что существующая позиция в науке по квалификации указанных видов договора простого товарищества (о совместной деятельности) обоснована с практической и теоретической точки зрения. Сам же договор простого товарищества (о совместной деятельности) с доктринальной и правовой точки зрения юридически разработан, находит большое практическое применение в отраслях народного хозяйства, актуален для науки гражданского права и интересен как форма совместной социально-экономической деятельности государственных органов (учреждений) с коммерческими организациями.

### **Список литературы**

1. Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. «О соглашениях о разделе продукции» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 18; 1999. № 2.
2. *Сосна С.А.* Комментарий к Федеральному закону «О соглашениях о разделе продукции». М., 1997.
3. Федеральный закон «Об акционерных обществах» // СПС Консультант плюс, 2008.
4. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. «Об обществах

с ограниченной ответственностью» п. 2 ст. 11, п. 3 ст. 52, п. 3 ст. 53 // СЗ РФ. 1998. № 7.

5. Германское Торговое Уложение 1897 г. с последующими изменениями // Германское право. Ч. II. Торговое Уложение и другие законы.

6. Французский Торговый кодекс 1807 г. в редакции Закона от 4 января 1978 г. № 78-9, ст. 1871–1873 // Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран / Под ред. В.К. Пучинского, М.И. Кулагина.

7. *Брауде И.* Так называемые негласные товарищества // Право и жизнь. 1925. № 6.

8. *Вольф В.Ю.* Основы учения о товариществах и акционерных обществах. М., 1927.

**Научный руководитель** – А.А. Власов, доктор юридических наук, профессор