

УДК 347.075

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ТОВАРИЩЕСТВ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И ГЕРМАНИИ

Ю. Н. Аксенова-Сорохтей, Е. А. Барановская, Д. А. Ведерникова

Балтийский федеральный университет имени Иммануила Канта

Поступила в редакцию 21 июля 2015 г.

Аннотация: *проводится сравнительный анализ правового регулирования простого и полного товариществ в России и Германии в целях совершенствования соответствующих норм российского гражданского законодательства.*

Ключевые слова: *простое товарищество, товарищества гражданского права, полное товарищество, гражданское законодательство, договор, имущество, органы управления, юридическое лицо, торговый реестр, капитал.*

Abstract: *the article presents a comparative analysis of legal regulation of simple and full partnership in Russia and Germany in order to improve the relevant rules of the Russian civil law.*

Key words: *simple partnership, a partnership of civil law, a general partnership, civil law, contract, property, apparatus direction, legal entity, the trade registry, the capital.*

Указом Президента РФ от 18 июля 2008 г. № 1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации» (в ред. от 29.07.2014)¹ был дан старт масштабным преобразованиям российского гражданского законодательства. Идеология и основные параметры этого процесса были определены в 2009 г. в Концепции развития гражданского законодательства РФ² (далее – Концепция). Одной из важных отправных точек процесса реформирования в Концепции была названа необходимость обращения к международному праву и опыту других стран, в том числе Германии. Этим объясняется тот факт, что принятые в 2014 г. поправки в ГК РФ³ отсылают нас и к немецкому праву в том числе. Множественные примеры использования (по аналогии) норм именно из немецкого права обусловлены несомненной близостью немецкой и российской правовых систем.

63

¹ Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

² Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации : одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 7 октября 2009 г. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

³ О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации : федер. закон от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

В связи с этим одной из наиболее перспективных и интересных для правовой теории и значимых для развития российской экономики задач является изучение правовых конструкций форм предпринимательства в Германии и возможность использования этого опыта для совершенствования соответствующих норм российского гражданского законодательства. Исходя именно из таких оснований, проведем сравнительный анализ правового регулирования простого и полного товариществ в Российской Федерации и Германии, рассмотрев их общие признаки и существенные различия.

Простое товарищество в российском законодательстве регулируется императивной нормой ст. 1041 ГК РФ⁴, а его немецкий аналог – «товарищества гражданского права» BGB-Gesellschaft (далее – GbR) параграфом 705 Германского гражданского уложения (Bürgerliches Gesetzbuch, далее – BGB)⁵.

По аналогии с GbR простое товарищество в России признается неправосубъектным образованием, т.е. в нем отсутствуют какие-либо признаки юридического лица. Однако необходимо учитывать точку зрения современных немецких ученых-правоведов о признании за GbR статуса юридического лица в юридико-техническом смысле. GbR может самостоятельно предстать перед судом в лице управляющего товариществом⁶, что не противоречит параграфу 714 BGB⁷.

Создаются простые товарищества как в России, так и в Германии путем заключения учредительного договора между двумя и более участниками без официальной регистрации в реестре юридических лиц. Круг таких участников в России ограничен коммерческими организациями и индивидуальными предпринимателями в отличие от Германии, где к участию допускаются физические лица и даже другие товарищества⁸.

Для договора об учреждении предусмотрена свободная форма, возможно даже устная, за исключением случаев, когда закон прямо закрепляет то или иное оформление. Например, при внесении в качестве вкла-

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая : федер. закон от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ (в ред. от 29.06.2015). Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

⁵ Bürgerliches Gesetzbuch, In der Fassung der Bekanntmachung vom 02.01.2002 (BGBl. I S. 42, ber. S. 2909, 2003 I S. 738) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.07.2014 (BGBl. I S. 1218) m.W.v. 29.07.2014 Stand: 01.01.2015 aufgrund Gesetzes vom 21.03.2013 (BGBl. I S. 556) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

⁶ BGH, 29.01.2001 – II ZR 331/00 // Юридический информационный портал. URL: <http://dejure.org> (дата обращения: 08.01.2015).

⁷ Bürgerliches Gesetzbuch, In der Fassung der Bekanntmachung vom 02.01.2002 (BGBl. I S. 42, ber. S. 2909, 2003 I S. 738) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.07.2014 (BGBl. I S. 1218) m.W.v. 29.07.2014 Stand: 01.01.2015 aufgrund Gesetzes vom 21.03.2013 (BGBl. I S. 556) // Официальный интернет-портал правовой информации URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

⁸ BGH, 18.02.1998 – VIII ZR 376/96 // Юридический информационный портал. URL: <http://dejure.org> (дата обращения: 08.01.2015).

да прав на использование результатов интеллектуальной деятельности требуется заключение лицензионного договора, который подлежит регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности⁹.

Для GbR требуется определенная форма при условии, если он содержит обещание исполнения, например обязанности по приобретению чего-либо, или при внесении земельного участка в имущество товарищества. Эти условия соответственно закреплены в параграфах 313 и 311b BGB¹⁰.

По правовой природе такой договор следует считать гражданско-правовым, так как он регулируется Особенной частью гражданского права и содержит в себе направленность сторон на достижение общей цели в отличие от трудового договора или договора подряда. Следовательно, к нему применяются положения о договорах и волеизъявлениях, а также общие обязательственно-правовые предписания. В большинстве случаев закон никак не ограничивает свободу договора, и товарищи вправе установить любые внутренние правила. К исключениям относятся, например, правила о расторжении договора, начиная с параграфа 119 BGB¹¹, и запрет на ограничение права товарища на информацию по ст. 1045 ГК РФ.

Цель деятельности товарищества не ограничена, выбирается любая, но не противоречащая закону: она может быть как идеальной (укрепление дружбы между странами), так и конкретной, например получение выгоды или достижение какого-либо хозяйственного результата.

Однако в немецком праве закреплены некоторые особенности при определении хозяйственной цели.

Так, если цель состоит в осуществлении торгового промысла, понятие которого дано в параграфе первом Германского торгового уложения (Handelsgesetzbuch, далее – HGB)¹², то такое товарищество автоматически признается полным. Кроме того, если данный промысел по виду или объему не требует наличия коммерческого предприятия, то в таком случае товарищество презюмируется как «товарищество гражданского права» (однако оно может преобразоваться затем в полное товарищество при условии, если его участники внесут наименование предприятия в торговый реестр)¹³.

⁹ См.: Залесов А. В. Права интеллектуальной собственности и банки // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2005. № 11. С. 81–85.

¹⁰ Bürgerliches Gesetzbuch, In der Fassung der Bekanntmachung vom 02.01.2002 (BGBl. I S. 42, ber. S. 2909, 2003 I S. 738) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.07.2014 (BGBl. I S. 1218) m.W.v. 29.07.2014 Stand: 01.01.2015 aufgrund Gesetzes vom 21.03.2013 (BGBl. I S. 556) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

¹¹ Там же.

¹² Handelsgesetzbuch, Gesetz vom 10.05.1897 (RGBl. I S. 219) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.12.2014 (BGBl. I S. 2409) m.W.v. 31.12.2014 // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

¹³ См.: Козьярский В. А. Правовое положение простого товарищества в Российской Федерации и товарищества гражданского права в ФПГ // Современное право. 2011. № 8. С. 43–47.

К GbR следует также относить товарищества по управлению имуществом, в рамках которых отсутствует всякий промысел (например, фонды по управлению недвижимостью, владельческие и холдинговые товарищества), до тех пор, пока они не внесены в торговый реестр. Эти положения распространяются и на предприятия сельского или лесного хозяйства, если они не являются мелкими по объему промыслами и не нацелены на внесение в торговый реестр согласно параграфу 3 BGB¹⁴.

Трудовая деятельность лиц, например свободных профессий, не расценивается традиционно как торговый промысел, поэтому эти лица не могут воспользоваться организационно-правовой формой полного или коммандитного товарищества, а только товариществом гражданского права или партнерством.

В России товарищества могут пользоваться льготами по уплате налогов на прибыль и на добавленную стоимость. Преимущество налогообложения немецкого товарищества состоит в том, что отдельным налогом они не облагаются, участники платят лишь собственные налоги.

Каждый участник товарищества имеет право участвовать в распределении прибыли, которая распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело. Любое соглашение об устранении кого-либо из товарищей от участия в прибыли ничтожно.

Немецкое законодательство добавляет к этому списку и право на возмещение расходов управляющих, например на проезд, а также их право на поощрительные премии¹⁵. Но эти положения имеют диспозитивный характер и могут не прописываться в договоре.

Ничтожным является отказ или ограничение права по ознакомлению товарищем с информацией о товариществе, независимо от того, какой статус он имеет.

В Германии у каждого товарища есть право на управление делами товарищества, если он не исключен из управления. Однако у управляющих есть право на возражения такому участнику и принудительному исключению его из управления. Но за всеми участниками остается право голосовать по вопросам, выносимым на общее решение, такое право нельзя передать. В российском законодательстве, к сожалению, нет подробного разъяснения в сфере именно внутреннего управления товариществом и поэтому можно говорить лишь о том, что запрета на такие положения в договоре нет.

При ликвидации появляется также право на часть в оставшемся имуществе товарищества. По российскому законодательству, если соглашением не предусмотрено иное, то все имущество возвращается к тем, кто его лично внес. Участники отвечают солидарно по общим обязательствам

¹⁴ Bürgerliches Gesetzbuch, In der Fassung der Bekanntmachung vom 02.01.2002 (BGBl. I S. 42, ber. S. 2909, 2003 I S. 738) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.07.2014 (BGBl. I S. 1218) m.W.v. 29.07.2014 Stand: 01.01.2015 aufgrund Gesetzes vom 21.03.2013 (BGBl. I S. 556) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

¹⁵ Там же.

всем своим имуществом, независимо от оснований их возникновения. Соглашением не может быть предусмотрено полное освобождение от такой ответственности.

Законодательством как России, так и Германии не предъявляется строгих требований к обязательствам товарищей, способствующим достижению поставленной в договоре цели. Достаточно наличия прописанного в учредительном договоре обязательства на каждый возможный способ достижения цели товарищества.

Предписания относительно формирования капитала или его минимального размера простого товарищества и «товарищества гражданского права» отсутствуют, предусматривая самые различные формы возможного вклада. Внесенное сторонами договора простого товарищества имущество используется в интересах всех товарищей и составляет их общее имущество. В договоре простого товарищества и GbR могут определяться обязанности товарищей по содержанию и использованию общего имущества.

У управляющего товариществом возникает обязанность по его управлению. Кроме того, правовыми нормами предусматривается возможность установления иных обязанностей при недолжном выполнении первых, т.е. фактически ответственность за виновное причинение товариществу ущерба своими действиями.

Так как договор товарищества фидуциарный и основан, прежде всего, на доверии, немецкий законодатель выделяет такую обязанность товарищей, как *die Treuerpflicht*, т.е. если переводить дословно, обязанность верности, которая исходит из основного принципа добросовестности (*Grundsatz von Treu und Glauben*)¹⁶.

Он предусматривает воздержание всеми товарищами от действий, которые могут повлечь за собой причинение вреда товариществу. Принцип верности заключается также в договорном положении об отказе от конкуренции, пока существует данное товарищество и даже при выходе участника из него. Последнее происходит, например, при отказе в компенсации клиентской базы, когда вышедшему участнику запрещено до двух лет сотрудничать с клиентами товарищества (*Mandantenschutzklausel im Sozietätsvertrag*)¹⁷.

Рассматривая механизм ведения внутренних дел товарищества, можно отметить, что, согласно диспозитивным положениям ст. 1044 ГК РФ и параграфам 709 и 714 BGB, ведение дел осуществляется всеми товарищами совместно. Но так как это лишь диспозитивные положения, в самом договоре можно учесть иное. Например, в абзаце втором параграфа

¹⁶ Bürgerliches Gesetzbuch In der Fassung der Bekanntmachung vom 02.01.2002 (BGBl. I S. 42, ber. S. 2909, 2003 IS. 738) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.07.2014 п. 242 (BGBl. I S. 1218) m.W.v. 29.07.2014 Stand: 01.01.2015 aufgrund Gesetzes vom 21.03.2013 (BGBl. I S. 556) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

¹⁷ BGH, 02.03.2000 – IX ZR 328/98// Юридический информационный портал. URL: <http://dejure.org> (дата обращения: 08.01.2015).

709 BGB¹⁸ предусмотрено решение большинством голосов (das Mehrheitsprinzip).

При ведении дел товарищества с третьими лицами правовое регулирование в России и Германии также схоже.

ГК РФ закрепляет два варианта: первый – сделки должны подписывать все товарищи, второй – один или несколько товарищей, которым по доверенностям остальных поручено ведение дел от имени товарищества. Немецкое законодательство закрепляет статус управляющего (Der oder die Geschäftsführer), это может быть один или несколько человек, выбранных товарищами, для фактического руководства делами товарищества в отношении третьих лиц. Но сделки, затрагивающие саму основу бизнеса (Grundlagengeschäfte), или изменения в договоре (Änderungen des Gesellschaftsvertrages) не относятся к компетенции управляющего и требуют решения всех товарищей (Gesellschafterbeschlusses).

Правовое регулирование GbR и российского простого товарищества различается по следующим позициям.

При ведении предпринимательской деятельности в форме простого товарищества GbR следует регистрировать в ведомстве по коммерческой деятельности (Gewerbeamt), чего нет в российском праве. Простое товарищество в России именуется таковым в целях облачения в договорную форму совместной деятельности хозяйствующих субъектов. Данная форма предпринимательства выведена за рамки корпоративного права и определяется лишь как вид совместной деятельности без образования юридического лица. BGB-Gesellschaft является основным видом товариществ в немецком праве как организационно-правовая форма корпоративного образования.

GbR в Германии является ведущей формой предпринимательской деятельности и используется юристами, врачами для создания собственной практики, аудиторскими объединениями, консорциумами, холдингами, картелями, объединениями арендаторов и даже музыкантами, объединившимися для дачи концертов. Свое широкое практическое применение GbR получила вследствие того, что лицам свободных профессий и людям, желающим объединиться для ведения мелкого промысла или управления собственным имуществом (например, супругам), немецкий законодатель не закрепил другой организационно-правовой формы.

Анализ законодательства и судебной практики России и Германии позволяет, к сожалению, констатировать, что столь популярная за рубежом форма предпринимательства оказалась фактически не используемой в России.

Полное (открытое) товарищество имеет давнюю историю. Возникнув в Западной Европе в Средние века, изначально, как считается, оно

¹⁸ Bürgerliches Gesetzbuch, In der Fassung der Bekanntmachung vom 02.01.2002 (BGBl. I S. 42, ber. S. 2909, 2003 I S. 738) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.07.2014 (BGBl. I S. 1218) m.W.v. 29.07.2014 Stand: 01.01.2015 aufgrund Gesetzes vom 21.03.2013 (BGBl. I S. 556) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

явилось объединением наследников умершего купца, которые договорились продолжать его дело. Речь идет о создании в 1494 г. в германском Аугсбурге банкирского дома Фуггеров на основе старейшего договора из известных товарищеских договоров, заключенного братьями Ульрихом, Георгом и Якобом Фуггерами¹⁹.

Несмотря на то что российское право фактически заимствовало эту форму предпринимательства, правовое регулирование полного товарищества в России, по сравнению с аналогичным товариществом в Германии, именуемом *offene Handelsgesellschaft* (далее – ОНГ), не полностью идентично.

Рассмотрим общие черты правового регулирования полных товариществ России и Германии.

Полное товарищество может приобретать права и вступать в обязательства, приобретать собственность и другие вещные права на земельные участки, быть истцом и ответчиком в суде. Целью участников полного товарищества должно быть осуществление именно предпринимательской деятельности, т.е. иметь целью получение выгоды. При этом все участники несут неограниченную и солидарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам товарищества. Соглашение участников товарищества об ограничении или устранении ответственности ничтожно. Однако следует учитывать, что сельскохозяйственные фирмы и предприятия лесного хозяйства исключены согласно параграфу 31 Германского торгового уложения²⁰ из сферы торгового права и, как следствие, не вправе использовать организационно-правовую форму полного товарищества.

Для полного товарищества устанавливается конкретная форма создания – учредительный договор. Закон, в свою очередь, закрепляет положения, которые должны в нем содержаться. Товарищество ведет работу на его основании. Как указано в параграфе 109 HGB, правоотношения участников между собой определяются в первую очередь договором о товариществе, предписания параграфов 110–122 (общие предписания для полных товариществ) применяются лишь в той мере, в какой договором о товариществе не определяется иное²¹. Единственное, от чего они не могут отказаться, так это от неограниченности и солидарности ответственности.

¹⁹ См.: Гришаев С. П. Хозяйственные товарищества как юридические лица. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

²⁰ *Handelsgesetzbuch, Gesetz vom 10.05.1897 (RGBl. I S. 219) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.12.2014 (BGBl. I S. 2409) m.W.v. 31.12.2014* // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

²¹ *Handelsgesetzbuch, Gesetz vom 10.05.1897 (RGBl. I S. 219) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.12.2014 (BGBl. I S. 2409) m.W.v. 31.12.2014* // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

Участники обязаны зарегистрировать полное товарищество. В России это Единый государственный реестр юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ), а в Германии – Торговый реестр (Handelsregister). Со дня внесения такой записи товарищество признается учрежденным.

Каждый участник полного товарищества независимо от того, уполномочен ли он вести дела товарищества, вправе получать всю информацию о деятельности товарищества и лично знакомиться со всей документацией по ведению дел. По законодательству ФРГ он также может составлять на основе торговых книг (Handelsbücher) и бумаг баланс и годовой баланс. В случае ликвидации товарищества его участники имеют право на часть ликвидационной стоимости, пропорциональную их долям в капитале.

Для исследуемой формы предпринимательской деятельности в Германии, как и для товарищества гражданского права, есть так называемая обязанность верности (Treuepflicht). В параграфах 112 и 113 HGB²² установлен также запрет и на конкуренцию. В российском законодательстве это ч. 3 ст. 73 ГК РФ, предусматривающая возможность участника совершать от своего имени в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества.

Обязанность участвовать в управлении товарищества прямо не закреплена в российском законодательстве в отличие от немецкого (Pflicht zur Geschäftsführung), которое устанавливает, что управление осуществляется, прежде всего, по общему согласию товарищей.

Российское законодательство указывает, что участник, выбывший из полного товарищества, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества. В Германии обязанности сохраняются в течение пяти лет.

Основные отличия правового регулирования полного товарищества России и Германии касаются следующих позиций:

1. *Распределение прибыли и убытков.*

По российскому законодательству распределение прибыли и убытков происходит следующим образом: прибыль и убытки распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников.

В немецком законодательстве закреплена иная система: из годовой прибыли каждому участнику причитается, в первую очередь, доля в размере четырех процентов его доли (Kapitalanteil), а оставшийся резерв прибыли распределяется между участниками уже в равных долях. Та-

²² Handelsgesetzbuch, Gesetz vom 10.05.1897 (RGBl. I S. 219) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.12.2014 (BGBl. I S. 2409) m.W.v. 31.12.2014 // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

кой порядок исходит из мнения, что четыре процента – это естественный результат деятельности предприятия. Конечно, на практике может быть определен и другой порядок распределения.

В параграфе 122 HGB подробно разъяснены случаи, когда каждый участник имеет право взять из кассы OHG деньги:

1. Предусмотрено неограниченное изъятие средств, составляющих 4 % его доли, установленной за последний хозяйственный год.

2. Изъятие своей доли в прибыли последнего года, превышающей 4 %, в случае если это не влечет очевидных убытков для товарищества.

3. Изъятие денег за счет части, идущей на отчисление с доли (Entnahme zu Lasten des Kapitalanteils), при согласии других товарищей.

4. Иные случаи, предусмотренные самими товарищами, например изъятие из резервного фонда²³.

2. *Управление полным товариществом.*

В России ведение дел может осуществляться как всеми участниками, чему законодатель отдает явное предпочтение, так и отдельными лицами, получившими доверенность. Для хозяйственного товарищества законодатель не определяет органы управления, исходя из того, что они являются объединением лиц, принимающих личное участие в деятельности организации²⁴.

В Германии, наоборот, выделяются органы управления. Превалирующая роль отдается единому органу управления (Einzelgeschäftsführungsbefugnis), который должен быть выбран единогласно. Но при этом участники, не входящие в состав такого органа, имеют право оспорить любое его решение (Widerspruchsrecht) и право контролировать его действия (Kontrollrecht). Кроме того, немецкое законодательство разграничивает вопросы, которые может решать единый орган управления, и те, которые подлежат обязательному рассмотрению всеми членами OHG.

Однако возможен вариант, когда управление делами осуществляется без создания специального органа управления. В данном случае, если ведение дел поручено нескольким участникам, каждый из них может действовать единолично, если против этого не выступают другие участники, которым поручено ведение дел. Договором может быть установлено, что участники, к компетенции которых отнесено ведение дел, могут действовать только совместно, при таком условии для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников.

Но делается исключение для просрочки (Verzug), при возникновении которой управление делами может осуществлять любой из уполномоченных без согласия остальных. Такие полномочия на ведение дел могут быть прекращены судом по требованию одного или нескольких участников товарищества при наличии серьезных оснований, например грубого нарушения своих обязанностей таким лицом или обнаружившейся неспособностью к разумному и надлежащему ведению дел.

²³ Там же.

²⁴ См.: Хабибуллина А. III. Категория «управление юридическим лицом» с позиции науки гражданского права // Юрист. 2013. № 13. С. 14–18.

3. *Юридический статус полных товариществ.*

По праву ФРГ полное товарищество не является юридическим лицом, в отличие от нынешнего российского законодательства.

Стоит заметить, что дореволюционное право России не признавало товарищества юридическими лицами, включая все их разновидности в понятие «торговое товарищество», и было довольно популярным.

В Германии, несмотря на отсутствие статуса юридического лица, OHG имеет юридическую самостоятельность, что следует из параграфа 124 HGB²⁵: OHG может иметь права и нести обязанности, вступая в гражданские и торговые правоотношения, выступать в качестве кредитора или должника, может приобретать имущество, иметь собственные активы, быть истцом и ответчиком в суде. Но при этом OHG не является юридическим лицом, так как у него отсутствует разделение ответственности между самим OHG и его участниками (*Haftungstrennungsprinzip der Kapitalgesellschaften*). Последние несут полную неограниченную ответственность по долгам OHG в рамках параграфа 278 BGB. Исходя из особого статуса, OHG не обязано также публиковать свои счета. В Германии полное товарищество не является субъектом налогообложения, поэтому налоги платят как подоходный налог сами участники.

Российское законодательство устанавливает, что участник, выбывший из товарищества, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества.

Полное товарищество в западноевропейских правовых системах обычно рассматривается как типичная правовая форма мелкого и среднего предпринимательства. Часто это семейная фирма, действующая в сфере торговли, например торговые дома. Его проще создать, так как закон не устанавливает предела минимального капитала, и управлять фирмой могут члены семьи. В форме полного товарищества создаются также адвокатские фирмы.

Анализ практики предпринимательской активности на российском рынке свидетельствует о том, что хозяйственные товарищества не получили широкого распространения и не стали предпочтительной организационно-правовой формой мелкого и среднего предпринимательства в России. Их доля в общем количестве коммерческих организаций даже не доходит до одного процента, составляя в количественном выражении всего 287 на всю страну из 4 045 152 коммерческих организаций, зарегистрированных на 1 июня 2015 г.)²⁶. Постоянное сокращение каждый

²⁵ Handelsgesetzbuch, Gesetz vom 10.05.1897 (RGBl. I S. 219) zuletzt geändert durch Gesetz vom 22.12.2014 (BGBl. I S. 2409) m.W.v. 31.12.2014 // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.gesetze-im-internet.de> (дата обращения: 04.01.2015).

²⁶ Сведения о работе по государственной регистрации юридических лиц по состоянию на 01.06.2015 // Официальный сайт Федеральной налоговой службы. URL: <http://www.nalog.ru> (дата обращения: 27.06.2015).

год числа товариществ позволяет утверждать, что в той форме, в какой они существуют на сегодняшний день, в них нет заинтересованности. В связи с этим мы солидарны с позицией тех исследователей, которые считают, что изменение фактической мертвости норм о хозяйственных товариществах можно обеспечить путем реформирования российского корпоративного законодательства с изучением опыта применения законов Германии²⁷.

В Германии эта форма завоевала популярность. Неограниченная имущественная ответственность по долгам в полном товариществе способствует ее высокой кредитоспособности. Такая организационно-правовая форма корпорации побуждает ее участников к «индивидуальным инициативам в сознании полной ответственности за результаты своей деятельности», будучи «экономически наиболее желательной формой предпринимательства» (*volkswirtschaftlich Unternehmensform*), а поэтому не случайно число германских полных товариществ превышает 260 тыс.²⁸ Риск полной имущественной ответственности компенсируется свободой внутренней организации такой корпорации и отсутствием требований к ее складочному капиталу и, главное, налоговыми льготами. В частности, налог на прибыль платят только участники корпорации, а не корпорация в целом.

При сравнении российского и немецкого полных товариществ можно сделать вывод, что в их правовом статусе больше различий, чем сходных черт. Главное отличие состоит в том, что российское полное товарищество – это юридическое лицо, наделенное самостоятельной правосубъектностью, в то время как немецкое полное товарищество не располагает ею. Кроме того, одной из причин, по которой товарищества выбирают для ведения бизнеса в Германии, является наличие такой обязанности товарища, как обязанность в верности (*Treupflicht*). Она обеспечивает доверие между товарищами, что необходимо, как представляется, по смыслу товарищества. Сущность этой обязанности заключается в несовершении действий в ущерб товарищества, в том числе запрет на конкуренцию, и подкрепляется ответственностью товарищей за нарушение этой обязанности. В российском законодательстве есть лишь запрет на участие в нескольких товариществах.

В связи с этим полагаем, что нормативное закрепление такой обязанности, как «обязанность в верности», в российском законодательстве будет способствовать повышению интереса бизнеса к организационно-правовой форме товарищества. Самым непривлекательным условием для бизнеса является ответственность всем принадлежащим имуществом, но эта обязанность может уравновесить положение в товариществе, если участники будут полностью уверены друг в друге.

²⁷ См.: Козярский В. А. Правовое положение простого товарищества в Российской Федерации и товарищества гражданского права в ФРГ // Современное право. 2011. № 8. С. 80.

²⁸ Klunzinger E. Grundzüge des Gesellschaftsrechts. München, 2012. S. 60.

Балтийский федеральный университет имени Иммануила Канта. Юридический институт

Аксенова-Сорохтей Ю. Н., кандидат юридических наук, доцент кафедры предпринимательского права

E-mail: Juliajaksenova@gmail.com

Тел.: 8-911-459-03-30

Барановская Е. А., кандидат экономических наук, доцент кафедры предпринимательского права

E-mail: e.baranovskaya163@yandex.ru

Тел.: 8-911-454-06-96

Ведерникова Д. А., студентка

E-mail: daria.vedernikowa@gmail.com

Тел.: 8-911-471-68-75

Baltic Federal University named after Immanuel Kant. Law Institute

Aksenova-Sorokhтей Yu. N., Candidate of Legal Sciences, Associate Professor of the Business Law Department

E-mail: Juliajaksenova@gmail.com

Tel.: 8-911-459-03-30

Baranovskaya E. A., Candidate of Economic Sciences, Associate Professor of the Business Law Department

E-mail: e.baranovskaya163@yandex.ru

Tel.: 8-911-454-06-96

Vedernikova D. A., Post-graduate Student

E-mail: daria.vedernikowa@gmail.com

Tel.: 8-911-471-68-75