

УДК: 347.191.12

Даутов М.А.,

магистр

I курс Магистратуры Академическая группа МЮ-503

Юридического института РУДН

Россия, г.Москва

Научный руководитель: Протопопова О.В., к.ю.н.

ФОРМЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ГЕРМАНИИ

***Аннотация:** В статье рассматривается специфика предпринимательской (коммерческой) деятельности юридических лиц в Германии. Особое внимание уделяется таким видам как GmbH – немецкий аналог Общества с ограниченной ответственностью. На основе детального исследования, выделяется несколько основных, ключевых элементов в создании, регистрации и управлении GmbH, а так же, на основе анализа выявлены наиболее актуальные для рецепирования российской правовой системой нормы немецкого коммерческого права.*

***Ключевые слова:** GmbH, GmbH & Co, UG, ООО, коммерция, предпринимательство, экономика, финансы, капитал, устав, резерв, Германия, Россия, Торговое право.*

Dautov Murat Aleksandrovich

master

I-st course Magistracy Academic group МЮ-503

Legal Institute of RUDN

Russia, Moscow

Supervisor:

Ph.D. Protopopova Olga Vladimirovna

***Annotation:** The article discusses the specifics of entrepreneurial (commercial) activities of legal entities in Germany. Particular attention is paid to such species as GmbH - the German equivalent of a limited liability company. On the basis of a detailed study, several key, key elements in the creation, registration and management of a GmbH are highlighted, and also, on the basis of the analysis, the norms of German commercial law that are most relevant for the Russian legal system to be applied for its reception.*

***Keywords:** GmbH, GmbH & Co, UG, LLC, commerce, business, economy, finance, capital, charter, reserve, Germany, Russia, Commercial law.*

В связи с тем, что предпринимательская деятельность направлена на извлечение прибыли, особый интерес у законодателя проявлен в правовом регулировании этой сферы, с целью развития рыночных отношений в обществе. Причиной этому в первую очередь служит тот факт, что с развитием и функционированием рыночных отношений для наибольшего удовлетворения интересов потребителя, в соответствии с экономической теорией,¹ необходимо существование класса предпринимателей в широком смысле слова: не только лица, осуществляющие индивидуальную предпринимательскую деятельность, но и различные коммерческие организации. В Российской Федерации под предпринимательской деятельностью принято понимать, в соответствии с п. 1

¹ Маркс К. Капитал. Критика политической экономии. В 2 т. Т. 1: Процесс производства капитала. М.: Издательство политической литературы. 1983. С 43-156, 188-321, 516-544.

ст. 2 ГК РФ «самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами,² зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке». Германский торговый кодекс определяет предпринимательскую деятельность в абз. 2 § 1 ч. 1 книги 1 с немного иной позиции: «Предпринимательской деятельностью считается любое занятие экономической деятельностью, за исключением случаев, когда предприятие в силу его вида или размера не является предприятием, осуществляющим коммерческую деятельность».³

Правовая форма предпринимательской деятельности в Германии зависит от направления и вида коммерческой деятельности, а также от ее объемов. От правовой формы организации зависят условия ее создания и осуществление деятельности.⁴ Основными формами являются частное (инд.) предпринимательство, простое товарищество (GbR), открытое торговое товарищество (OHG), коммандитное товарищество (KG), общество с ограниченной ответственностью (GmbH), GmbH & Co. KG (смешанная форма GmbH и KG), Unternehmensgesellschaft (особая форма GmbH схожая с английским Limited), акционерное общество (AG)⁵.

Самой распространенной формой организации, которая больше всего удовлетворяет требованиям иностранных инвесторов, является GmbH. Данная организационно-правовая форма вызывает особый интерес инвесторов (вкладчиков) тем, что не учредители, а общество отвечает по обязательствам и несет риски убытков. Именно эти два признака делают GmbH очень популярной среди предпринимателей.

² Имеются в виду и физические и юридические лица.

³ Гражданское и торг. право зарубежных стран М.: Международные отношения. 2008. С. 164.

⁴ Исторически этим формам предшествовали различные средневековые товарищества и гильдии, например – «Горные товарищества» (Berggewerkschaften).

// Гражданское и торг. право зарубежных стран М.: Международные отношения. 2008. С. 130.

⁵ Иншакова А.О. Разумно понимаемые интересы акционера в дивидендной политике законодателя России и ЕС // Законы России: опыт, анализ, практика, 2016. -№7. -С. 11

Минимальный уставный капитал организации должен составлять 25.000 евро. Однако, для регистрации юридического лица достаточно внесения половины этой суммы. Возможно также вложение капитала в форме вещного вклада.⁶ В сравнении, в России минимальный уставный капитал в соответствии с п. 1 ст. 14 Федерального закона об Обществах с ограниченной ответственностью от 08.02.1998. № 14-ФЗ – 10 000 рублей.

Создать организацию вида GmbH может как минимум один человек. Интересным отличием от российского «ООО», является максимальное количество участников, которое в Германии неограниченно⁷.

Главным органом GmbH является собрание участников, которое принимает все основные решения. Собрание может назначать директора организации и прокураторов⁸ или же изменить учредительный договор, содержащий все основные правила и условия деятельности организации.

Первым шагом по учреждению организации является заключение учредительного договора, который необходимо будет нотариально заверить. Учредительный договор содержит все основные данные об организации (адрес, вид деятельности, размер уставного капитала, название). Процесс регистрации организации длится до двух месяцев.

Участниками организации может быть согласовано право на уступку доли в GmbH. В опционном соглашении участники могут определить, что осуществление опции может производиться самими участниками организации или третьими лицами, которые указаны в опционном соглашении. Опционное соглашение должно быть заключено в нотариальной форме. Возможно также заключение соглашения, регулирующее голосование в рамках собрания участников.

⁶ В сравнении, в России минимальный уставный капитал в соответствии с п. 1 ст. 14 Федерального закона об Обществах с ограниченной ответственностью от 08.02.1998. № 14-ФЗ – 10 000 рублей.

⁷ RUSЮРИСТ - Новости и статьи для юристов - Режим доступа: <http://rusjurist.ru/>

⁸ Прокуратор (от лат. procurator - управлять, ведать чем-либо от имени кого-либо) - доверенный торгового предприятия в некоторых зарубежных государствах, имеющий широкие полномочия (прокуру) на совершение всякого рода сделок.

Директор представляет организацию в судебном и внесудебном порядке. Руководителями могут быть также иностранцы, вне зависимости от их места проживания и гражданства. В этом случае требуется лишь получение соответствующей визы. Учредительный договор может предусматривать, что директорами могут быть один или несколько человек. В случае, если назначено несколько директоров, то они могут представлять организацию только совместно. Однако, учредительный договор может содержать иные правила. Кроме этого в учредительном договоре может быть установлено, что директор может осуществлять представительские функции совместно с прокуристом (то есть обширная форма представительства).

Как правило, руководителями организации являются сами участники организации. Директорами могут быть назначены и третьи лица, которые не являются участниками. Руководителя утверждает собрание участников. Назначение на должность руководителя производится на основе договорного соглашения между учредителями или представителем учредителей, регламентирующего права и обязанности директора. Следовательно, руководитель организации имеет два юридических статуса: будучи директором организации он является ее органом, а на основе договора он является служащим. Это конструкция достаточным образом облегчает предпринимательскую деятельность инвесторов, которые не в состоянии взять на себя управление организации.

UG⁹ это измененная версия GmbH, которая частично соответствует английской Limited, то есть нечто вроде упрощенного варианта. Уставной капитал UG должен составлять минимум 1 евро. Регистрация производится только после полного внесения уставного капитала. При этом вложения в форме вещного вклада исключены. В отличие от GmbH, по меньшей мере четверть годовой прибыли должна быть преобразована в резервный фонд. В случае, если основной капитал увеличится до 25.000 евро, то UG преобразовывается в GmbH.

⁹ Полное название: Unternehmergeellschaft (haftungsbeschränkt).

UG это неплохая альтернатива GmbH. Однако, из-за малого капитала кредиторы часто требуют дополнительные гарантии (например, поручительство)¹⁰.

Таким образом, можно сделать следующие выводы. Германское и российское частное право имеет множество сходных правовых форм для коммерческой деятельности, в частности «ООО» и «GmbH» или «UG». Наиболее важным различием является объем капитала: в России это 10 000 рублей, а в Германии – 25 000 евро, что составляет при нынешнем курсе более одного миллиона рублей. Германский подход обоснован с точки зрения объема имущественной ответственности, в то время как российский облегчает возможность для учреждения юридического лица. Однако в случае с уставным капиталом 10 000 рублей возникает сложность с ответственностью. В данном случае было бы разумно заимствовать систему, по которой действует «UG», то есть перевод в резервный капитал $\frac{1}{4}$ дохода организации, однако в российском варианте стоит установить планку в 100 000 рублей.¹¹

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Брокгауз Ф.А., Евфрон И.А. Энциклопедический словарь. / Издательство «Русское слово», 1996 г. – с. 5547
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к главам 1-5 / под ред. Д.ю.н., проф. Л.В. Санниковой. – М.: 2015. – 662 с.
3. Гражданское и торг. право зарубежных стран М.: Международные отношения. 2008. 567 с.
4. Зенин И.А. Гражданское и торговое право зарубежных стран: учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры. 14-е изд. Перераб. и доп. – М.: Издательство Юрайт, 2017. – 282 с.
5. Зорькин В.Д. Конституционно-правовое развитие России / М.: Норма, ИнфраМ, 2011. – с. 720

¹⁰ Иншакова А.О. Разумно понимаемые интересы акционера в дивидендной политике законодателя России и ЕС // Законы России: опыт, анализ, практика, 2016. -№7. -С. 14

¹¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к главам 1-5 / под ред. Д.ю.н., проф. Л.В. Санниковой. – М.: 2015. – с. 450.

6. Иншакова А.О. Разумно понимаемые интересы акционера в дивидендной политике законодателя России и ЕС // *Законы России: опыт, анализ, практика*, 2016. -№7. -С. 14
7. Кашкина С.Ю. *Право Европейского Союза: учебник для бакалавров* / М.: Проспект, 2015. – 320 с.
8. Кельзен Г. Чистое учение о праве Ганса Кельзена: сб. пер. Вып. 1 / М.: АН СССР ИНИОН, 1987 г. – с. 109
9. Маркс К. *Капитал. Критика политической экономии*. В 2 т. Т. 1: *Процесс производства капитала*. М.: Издательство политической литературы. 1983. 905 с.
10. *Марксистско-ленинское учение о государстве и праве: История развития и современность* / [Мамут Л.С., Гулиев В.Е., Байтин М.И. и др.; Редкол.: Витрук Н.В. и др.]; АН СССР, Ин-т государства и права. - Москва: Наука, 1977. – с. 352
11. Нерсесянц В.С. *Общая теория государства: учебник* / М.: изд. НОРМА, ИНФРА-М, 2012 г. – с. 560
12. Нерсесянц В.С. *Философия права: Учебник для вузов*. / М.: Норма, 2005. — с. 656
13. Павлова Н.Г. *Теория государства. Конспект лекций*. / М.: изд. Российского университета дружбы народов, 2016 г. – с. 61
14. Суханов Е.А. *Российское гражданское право: Учебник: в 2 т. Т. I: Общая часть. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права*. М.: Статут, 2015. – 958 с. Т. II: *Обязательственное право*. М.: Статут, 2015. – 1208 с.
15. Шиткина И.С. *Корпоративное право: Учебный курс*. В 2 т. Т. 2. – М.: Статут. 2015. – 990 с.
16. *Экономика Европейского союза: учебник для магистрантов* / под ред. Б.Е. Зарицкого, Е.Б. Стародубцевой. – М.: Вузовский учебник: ИНФРА-М, 2018. – 328 с.