

## **Хозяйственные партнерства в России**

Недавно в России были приняты два новых закона<sup>1</sup>, вводящих две совершенно новые формы хозяйствующих субъектов – инвестиционные товарищества и хозяйственные партнерства.

Как указано в пояснительных документах, оба законопроекта созданы с намерением создать правовые инструменты для развития инновационной (в том числе венчурной) деятельности в России.

Закон "Об инвестиционном товариществе" вступил в силу с 1 января 2012 года. Закон "О хозяйственных партнерствах" (далее – Закон) вводится в действие с 1 июля 2012 года.

В этой статье мы рассмотрим правовые особенности хозяйственных партнерств.

Хозяйственное партнерство (далее - партнерство) является совершенно новой для России формой юридического лица. Оно определяется законом как созданная двумя или более лицами коммерческая организация, управляемая участниками партнерства и/или иными лицами.

По мысли законодателя, решившего добавить этот новый правовой продукт к уже существующим разновидностям хозяйствующих субъектов (таким как ООО, ЗАО, ОАО и др.), хозяйственное партнерство в наибольшей степени отвечает потребностям инновационной и венчурной деятельности.

В этом смысле цели создания хозяйственных партнерств и инвестиционных товариществ идентичны: обе правовые конструкции задуманы как инструмент ведения инновационного и венчурного инвестирования в рамках коммерческой деятельности. Однако природа этих правовых конструкций различна: если хозяйственное партнерство представляет собой новую разновидность юридического лица, то инвестиционное товарищество – особую договорную форму.

Интересно, что изначально задумывавшееся как инструмент реализации инновационных проектов<sup>2</sup>, хозяйственное партнерство, согласно закону, обладает полной правоспособностью (п. 3 ст. 2 Закона), за небольшими исключениями: оно не вправе эмитировать облигации и иные эмиссионные ценные бумаги (п. 4 ст. 2 Закона), рекламировать свою деятельность (п. 5 ст. 2 Закона) и учреждать либо участвовать в других юридических лицах, кроме союзов и ассоциаций (п. 7 ст. 2 Закона). Столь широкий объем правомочий отличает хозяйственные партнерства от инвестиционных товариществ (которые вправе вести лишь инвестиционную деятельность) и приближает их к другим формам хозяйствующих субъектов, например к ООО. Таким образом, по объему правоспособности хозяйственное партнерство можно было бы условно поместить между инвестиционным товариществом, обладающим меньшим набором правомочий, и обществом с ограниченной ответственностью, объем правомочий которого несколько шире.

Количество участников партнерства ограничено – от двух до пятидесяти, партнерами могут быть граждане и организации. Если число участников партнерства уменьшится до одного, партнерство подлежит ликвидации, если превысит 50 – оно должно быть преобразовано в ОАО.

В инвестиционном товариществе число участников также ограничено пятьюдесятью, однако о преобразовании их в какие-либо другие формы при превышении числа участников закон не говорит.

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 28.11.2011 N 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе» и Федеральный закон от 03.12.2011 N 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах».

<sup>2</sup> См. Экспертное заключение от 27 июня 2011 г. на проекты федеральных законов № 557159-5 «О хозяйственных партнерствах» и № 557168-5 «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О хозяйственных партнерствах», п. 5.

ООО также может иметь не более 50 участников, а в случае превышения их числа, как и хозяйственное партнерство, преобразовывается в ОАО. Кроме того, для ООО существует и альтернативный вариант - преобразоваться в производственный кооператив, что не предусмотрено для хозяйственных партнерств.

Ответственность участников хозяйственного партнерства ограничена суммами внесенных ими вкладов (п. 2 ст. 2 Закона). В этом смысле хозяйственные партнерства идентичны существующим формам хозяйственных обществ, в частности ООО. В инвестиционных товариществах регулирование ответственности участников существенно отличается: по сути, в них одновременно существует две различных формы ответственности: первая - неограниченная - по недоговорным и налоговым обязательствам, а также по договорным обязательствам, контрагентами по которым не являются субъекты предпринимательской деятельности; в остальных случаях действует ограниченная ответственность в пределах сумм вкладов. Таким образом, по форме ответственности хозяйственные партнерства более близки к ООО, чем к инвестиционным товариществам.

Свой вклад в складочный капитал хозяйственного партнерства обязан внести каждый участник (п. 1 ст. 10 Закона). При этом если участники ООО вносят не менее 50% вкладов до регистрации и 50% в течение года с момента регистрации ООО, то сроки оплаты складочного капитала хозяйственного партнерства устанавливаются соглашением об управлении партнерством и могут быть произвольными (пп. 1 ч. 2 ст. 5 Закона). Минимальный размер капитала партнерства закон не определяет; вклад в капитал может осуществляться деньгами, другими вещами или имущественными правами либо иными имеющими денежную оценку правами (п. 4 ст. 10 Закона).

Партнерство обязано вести реестр участников, в котором указывается размер их долей и сведения о внесении вкладов в складочный капитал. Сведения о составе участников партнерства вносятся в единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). При этом сведения о размерах и стоимости принадлежащих им долей в ЕГРЮЛ не вносятся.

Важно, что в реестр включаются лишь сведения об участниках партнерства, но не об участниках соглашения об управлении. Таким образом, участники соглашения об управлении, не являющиеся одновременно участниками партнерства, остаются невидимы для третьих лиц. Они могут иметь влияние на деятельность хозяйственного партнерства и участвовать в хозяйственном обороте в режиме анонимности. На возможность злоупотреблений со стороны таких лиц и возникающие при этом риски для кредиторов указывалось в заключении Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству от 24.06.2011 N 147 «О проектах Федеральных законов N 557159-5 «О хозяйственных партнерствах» и N 557168-5 «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О хозяйственных партнерствах».

Органом управления, без которого невозможно существование и нормальное функционирование партнерства, является единоличный исполнительный орган (генеральный директор/президент). Он избирается из числа участников партнерства - физических лиц единогласным решением всех участников партнерства на срок, установленный в уставе. Если такой срок не будет указан, то он считается равным сроку деятельности партнерства.

Основные положения, регулирующие деятельность хозяйственного партнерства, закрепляются в его уставе и в соглашении об управлении партнерством. При этом учредительным документом согласно ч. 1 ст. 9 Закона может считаться только устав партнерства.

Устав партнерства содержит сведения о наименовании, целях и видах деятельности партнерства, о его местонахождении, размере и составе складочного капитала, о порядке избрания и деятельности

исполнительного органа. Кроме того, в уставе указываются сведения о соглашении об управлении партнерством и о нотариусе, у которого такое соглашение удостоверяется и хранится.

Возможность заключения гибкого и всеобъемлющего соглашения между участниками является, пожалуй, основной отличительной особенностью хозяйственных партнерств. Согласно п. 1 ст. 6 Закона, соглашение об управлении партнерством может регулировать любые вопросы управления партнерством, деятельности, реорганизации и ликвидации партнерства (за исключением вопросов, содержащихся в уставе). Интересно, что соглашение об управлении партнерством может регулировать права и обязанности не только участников партнерства, но и иных лиц, не являющихся участниками партнерства. Хозяйственное партнерство может быть стороной в соглашении об управлении этим же партнерством (п. 2 ст. 6 Закона), что также нехарактерно для российских договорных и корпоративных правовых конструкций.

Соглашение об управлении может регулировать чрезвычайно широкий круг вопросов, в нем предполагается практически полная свобода волеизъявления сторон. В частности, такое соглашение позволяет:

- установить различный объем прав и обязанностей участников партнерства, в том числе распределить объем управленческих полномочий вне связи с объемом вкладов в складочный капитал;
- определить произвольный механизм распределения прибыли и расходов между участниками и иными лицами;
- ограничить право на свободное отчуждение доли в складочном капитале, в том числе случаи однократного или неоднократного применения либо неприменения права преимущественной покупки;
- определить различный порядок и условия приема новых участников и выхода старых, в том числе в связи с наступлением или ненаступлением определенных событий;
- установить приоритет прав одних участников перед другими, а также определить любые иные условия, отвечающие специфике конкретного бизнес-проекта.

П. 9 ст. 6 Закона устанавливает гарантии защиты интересов участников соглашения:

- право требовать понуждения к исполнению соглашения нарушившей стороной в судебном или в ином порядке, предусмотренном соглашением об управлении партнерством;
- нарушение условий соглашения может являться основанием для признания недействительными в судебном порядке решений органов управления партнерства в случаях, предусмотренных таким соглашением;
- нарушение условий соглашения может являться основанием для признания судом по иску стороны соглашения об управлении партнерством недействительными сделок, совершенных партнерством или стороной соглашения об управлении партнерством в нарушение такого соглашения, если будет доказано, что другая сторона по договору знала или должна была знать об ограничениях, предусмотренных соглашением об управлении партнерством.

Соглашение об управлении партнерством может предусматривать способы обеспечения исполнения обязательств, вытекающих из такого соглашения, и меры гражданско-правовой ответственности, в том числе возмещение причиненных нарушением такого соглашения убытков, взыскание неустойки (штрафа, пеней), выплату компенсации или применение иных мер ответственности.

Соглашение об управлении подписывается всеми участниками партнерства и иными лицами, если таковые участвуют в соглашении, нотариально удостоверяется и сдается на хранение нотариусу. Государственной регистрации оно не подлежит, содержащиеся в нем сведения не вносятся в ЕГРЮЛ.

Соглашение об управлении партнерством разглашается в строго установленном порядке: с согласия единоличного исполнительного органа, засвидетельствованного у нотариуса (п. 5 ст. 6 и п. 2 ст. 19 Закона).

Как видно, соглашение об управлении, содержащее основную часть информации о партнерстве, является закрытым документом и не подлежит разглашению третьим лицам без санкции руководства партнерства. Впрочем, для третьих лиц в законе предусмотрены некие гарантии защиты от злоупотреблений со стороны участников соглашения об управлении: п. 4 ст. 6 Закона лишает их права ссылаться на положения соглашения об управлении в отношениях с третьими лицами, за исключением случаев, если они докажут, что третье лицо в момент совершения сделки знало или должно было знать о содержании этого соглашения.

В связи с принятием Закона вносится поправка в Гражданский кодекс РФ (к перечню существующих форм юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, добавляется «хозяйственное партнерство» - п. 2 ст. 50 ГК). Других изменений в законодательство (в частности – в налоговое) на сегодняшний день не предусмотрено. Предположительно, поправки к налоговому кодексу будут внесены позднее. Сейчас можно лишь предполагать, что, являясь коммерческой организацией, партнерство будет в налоговом смысле аналогично другим коммерческим организациям, действующим в России, т.е. облагаться налогами в «непрозрачном» режиме (являться самостоятельным налогоплательщиком, в т.ч. по налогу на прибыль).

#### **Выводы**

Хозяйственное партнерство – новый вид коммерческой организации; оно включает от двух до пятидесяти участников и управляется участниками партнерства и/или иными лицами.

В целом, хозяйственное партнерство сходно с обществом с ограниченной ответственностью по многим характеристикам, однако обладает большей гибкостью в регулировании договорных отношений между участниками и содержит меньше императивных предписаний.

Основной отличительной чертой хозяйственного партнерства является возможность заключения между участниками соглашения об управлении, по сути заменяющего акционерное соглашение для данной категории юридических лиц. В настоящее время вопрос правового регулирования акционерных соглашений в России разработан весьма слабо, что является одной из причин ухода российского бизнеса в иностранные юрисдикции и распространения практики подчинения российских акционерных соглашений иностранному (чаще всего английскому) праву. Возможно, закон о хозяйственных партнерствах создавался с прицелом на разрешение этой проблемы, по крайней мере в сфере инновационной деятельности.

Впрочем, возможность подчинения соглашения об управлении хозяйственным партнерством иностранному праву законом не исключается. Можно предположить, что российский бизнес и действуя в форме хозяйственных партнерств продолжит отдавать предпочтение английскому праву, более развитому и гибкому в сравнении с российским.

Еще одной отличительной чертой хозяйственных партнерств является непрозрачность корпоративной структуры. Так, соглашение об управлении партнерством, регулирующее значительную часть вопросов, связанных с деятельностью партнерства, не подлежит опубликованию. Ознакомиться с его содержанием третьи лица могут только при наличии нотариально удостоверенного согласия единоличного исполнительного органа (п. 2 ст. 19 Закона).

В управлении партнерством могут активно участвовать лица, не являющиеся его участниками, не внесенные в реестр и, соответственно, невидимые для кредиторов. Эти лица обладают широчайшим набором прав: они могут приобретать доли участников партнерства (ст. 12 Закона), погашать

обязательства партнерства, а затем при его ликвидации приобретать преимущественное право на получение исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, принадлежащие партнерству (п. 4 ст. 3 Закона). Учитывая, что такие права будут, по-видимому, основным, что будут вкладывать в партнерства научные учреждения, существует риск использования хозяйственных партнерств для перевода интеллектуальной собственности на невидимых кредиторам участников соглашения об управлении.

Следует отметить, что хозяйственные партнерства обладают рядом прогрессивных черт. В частности, они позволяют устанавливать любой удобный для участников порядок внесения вкладов в складочный капитал, в частности, путем поэтапного внесения (commitments).

Соглашение об управлении партнерством позволяет включать положения о порядке разрешения споров между участниками (в том числе при возникновении тупиковых ситуаций, когда голоса участников разделяются поровну (deadlock)).

Также интересным нововведением является возможность предусмотреть в соглашении об управлении партнерством возможность понуждения нарушившего лица к исполнению своих обязательств в натуре наряду с применением других мер гражданско-правовой ответственности. Соглашения акционеров АО или участников ООО не предусматривают такого способа защиты интересов участников.

Налоговое регулирование хозяйственных партнерств пока не определено законодательно; предположительно, они будут облагаться налогами аналогично существующим коммерческим организациям.

Материал подготовлен компанией Roche & Duffay  
тел. (495) 790-2660; 926-2990