

Лекция 3. Субъекты международных торговых сделок

- 3.1 Правовое положение субъектов в международной торговле.
- 3.2. Предприниматель. Индивидуальное предприятие.
- 3.3. Партнерство. Полные и коммандитные товарищества.
- 3.4. Компании. Корпорации.
- 3.5. Общества.
- 3.6. Объединения различных субъектов.
- 3.7. Государство как субъект международной торговли
-
-

● Литература:

1. Гражданский Кодекс АР от 01.09.2000 г
2. Шумилов В.М. Международное экономическое право. Учебно- методическое пособие. Том I. М.,ДеКА, 2002.
3. Шумилов В.М. Международное экономическое право. Москва, Изд-во ЮРАЙТ-2011.
1. Е. Г. Шаблова, О. В. Жевняк. Международное коммерческое (торговое) право, Екатеринбург : Изд-во Урал. ун-та, 2014.

3.1 Правовое положение субъектов в международной торговле

- Исходя из отечественной теории права, в современном торговом обороте субъектами международных торговых сделок выступают **физические, юридические лица и государства**. Каждый вид субъектов имеет свою характеристику и особенности правового статуса. Правовой статус участников международной коммерческой деятельности в основном определяется национальными законодательствами. Правовое положение субъектов международных торговых сделок физических лиц раскрывается через категории правоспособности и дееспособности.

- В международном частном праве выделяют: личный закон физического лица (*lex personalis*) и личный закон (юридического лица (*lex societatis*)).
- Так, гражданская правоспособность физического лица определяется его личным законом. **Личный закон (статут)** — право страны, в соответствии с которым определяется правовой статус субъекта, участвующего в гражданско-правовом отношении, осложненном иностранным элементом. Правовой статус включает: правоспособность субъекта и дееспособность субъекта.

- При этом иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в АР гражданской правоспособностью наравне с гражданами азербайджана, кроме случаев, установленных законом. Таким образом, им предоставляется национальный режим. Он носит безусловный характер, т. е. предоставляется без требования взаимности. Но он не может быть полным: иностранцы не могут занимать высшие государственные должности, избирать и быть избранными в представительные органы власти, быть судьями, прокурорами, нотариусами и т. д.

- Законодательством разных государств под личным законом понимается один из следующих вариантов:
- 1) закон гражданства, т. е. закон того государства, гражданином которого лицо является;
- 2) закон домициля, или закон места жительства, т. е. закон того государства, на территории которого лицо имеет постоянное место жительства.
- Использование того или иного варианта зависит от принципов построения и исторических особенностей развития конкретной правовой системы. **В странах романо-германской системы права применяется закон гражданства, в странах англо-саксонской системы – закон домициля.** Закон домициля распространен в странах, где велика доля иммиграции, закон гражданства – в странах с большой долей эмиграции.

- **Гражданская дееспособность** определяется личным законом физического лица. Однако в целях обеспечения стабильности гражданского оборота установлено следующее правило: физическое лицо, не обладающее дееспособностью по своему личному закону, не вправе ссылаться на ее отсутствие, если оно является дееспособным по праву места совершения сделки, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об отсутствии дееспособности.

- Как правило, правовой статус физических лиц в иностранном государстве определяется правом страны места пребывания. Права и обязанности закрепляются также в различных международных соглашениях: договорах об оказании правовой помощи, торговых договорах, договорах об избежании двойного налогообложения и др.
- Правовое положение юридических лиц раскрывается в категориях «личный статус» и «национальность».
- **Личный статус характеризует статус и объем правоспособности юридического лица.** Например, порядок создания и прекращения деятельности; отношения между учредителями, порядок распределения прибыли и т. д.

- В каждой правовой системе личный статут имеет своё содержание. В странах СНГ правоспособность иностранных юридических лиц, как правило, определяется по праву страны, где это юридическое лицо учреждено. Личный статут часто отождествляют с понятием «национальность».
- «Национальность» юридического лица определяет принадлежность юридического лица к тому или иному государству. Этот термин используется для определения правовой связи юридического лица с государством: отчисления налогов; создания со стороны государства правового регулирования в отношении тех вопросов, которые составляют содержание личного статута.

- Установление национальности юридического лица особенно важно при определении круга лиц, в отношении которых применяются договоры о предоставлении режима наибольшего благоприятствования, устранении двойного налогообложения и т. п. Наиболее распространены следующие критерии определения национальности юридического лица:
- – **инкорпорации:** юридическое лицо имеет национальность государства, в котором оно зарегистрировано (данный критерий характерен для таких стран, как Великобритания, США, страны СНГ и др.);
- – **оседлости или нахождения административного центра:** юридическое лицо имеет национальность государства, где находятся правление или основные органы управления юридического лица (характерен для таких стран, как Австрия, Германия, Франция, Швейцария и др.);
- – **ведения деятельности:** юридическое лицо имеет национальность того государства, в котором оно ведет свою деятельность (Италия, некоторые страны Ближнего Востока);
- – **контроля:** юридическое лицо имеет национальность того государства, где проживают (или имеют гражданство) учредители данного юридического лица.

- Гаагская Конвенция 1956 г. о признании прав юридического лица за иностранными компаниями, ассоциациями и учреждениями и Конвенция 1979 г. о коллизионных вопросах в отношении коммерческих компаний исходят из того, что национальность юридического лица определяется по праву страны, где оно зарегистрировано (критерий инкорпорации) и имеет правление.

3.2. Предприниматель. Индивидуальное предприятие

- Под *предпринимательской деятельностью* в юридической науке понимается самостоятельная, инициативная деятельность юридических и физических лиц, направленная на систематическое получение прибыли и осуществляемая ими от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность.
- **Предприниматель. Индивидуальное предприятие** (в США – Sole proprietorship, в Великобритании – Sole trader) это наиболее простая форма осуществления предпринимательской деятельности. Объем правоспособности часто совпадает с объемом правоспособности физического лица, установленного национальным законодательством.

-
- **Отличительными особенностями индивидуального предприятия являются:**
- – полная имущественная ответственность владельца предприятия (суд может принять решение об обращении взыскания на все имущество владельца);
- – более простая процедура регистрации (отсутствует в США. В Великобритании ограничивается регистрацией в Регистре названий бизнеса (Business Names Registrar). Законодательство европейских государств требует указания в названии предприятия фамилии владельца и вида деятельности);
- – правом совершения сделок обладает сам предприниматель и его права при этом не могут быть ограничены (при передаче права на совершение сделки другому лицу необходима доверенность);
- – отсутствие корпоративных налогов (доход от предпринимательской деятельности рассматривается как доход владельца – физического лица);
- – получение льгот при уплате налогов (фиксированные налоговые ставки, получение отсрочек, рассрочек и т. п.) и вероятность использования преимущества налоговых соглашений;
- – наличие лицензии для осуществления отдельных видов деятельности; и.т.д

3.3. Партнерства. Полные и коммандитные товарищества

- Партнерство представляет собой совместное предприятие нескольких лиц (физических, юридических), каждое из которых участвует в нем не только своим капиталом, паем, но и личным трудом.
- Термин «*Партнерство*» характерен для стран англоамериканской системы права, в странах европейского континентального права этому понятию примерно соответствует **товарищество**. Но, в отличие от партнерства, товарищество, как правило, является юридическим лицом.
- Партнерство создается на основе договора, которым регулируются права и обязанности пайщиков, порядок возмещения общих расходов, распределения прибыли, сроки деятельности партнерства, условия его роспуска и т. п.

- В отличие от акционерной компании члены партнерства обычно несут неограниченную солидарную ответственность по долгам и обязательствам, возникающим в процессе его деятельности.
- Общее партнерство (амер., англ. General Partnership, нем. offene Handelsgesellschaft, фр. societe en nom collectif) формально не является юридическим лицом, однако, имеет признаки самостоятельного предприятия. Участники, в соответствии с заключенным между ними договором могут вести предпринимательскую деятельность от имени партнерства и несут ответственность по обязательствам принадлежащим им имуществом.

- В большинстве европейских государств устанавливается требование о регистрации *полных товариществ*, которые аналогичны по существу общим партнерствам. Согласно праву Франции, России, Республики Беларусь, полные товарищества являются юридическими лицами. Отличием полного товарищества от хозяйственных обществ является отсутствие внутренней системы органов управления, функции которых берет на себя один или несколько товарищей, которым остальные участники предоставляют доверенность. Фирменное наименование должно содержать имена всех участников либо одного или нескольких с добавлением слов «компания» и «полное товарищество». В отличие от стран англоамериканской системы в странах европейской системы права содержатся требования о формировании уставного фонда.

- **Партнерство с ограниченной ответственностью / командитное товарищество** (англ., амер. Limited Partnership, нем. Kommanditgesellschaft, фр. societe en commandite) это партнерство, которое состоит из двух групп участников: участников, которые несут полную неограниченную имущественную ответственность по обязательствам партнерства и участников с ограниченной ответственностью (вкладчиков), которые вносят определенный вклад и несут ответственность по обязательствам в пределах этого вклада, не принимая участия в управлении. Вкладчики имеют право:
 - – получать часть прибыли, согласно учредительным документам;
 - – получать информацию о деятельности партнерства (знакомиться с финансовыми отчетами, балансами и т. д.);

- выходить из партнерства по окончании финансового года и получать свой вклад;
- – передавать свою долю в уставном фонде или ее часть другому лицу.
- В качестве вкладчиков могут выступать физические и юридические лица. Для создания требуется, как минимум, один полный партнер (товарищ) и один ограниченный (вкладчик). Партнерство с ограниченной ответственностью платит налоги аналогично общим партнерствам. Законодательство большинства государств не рассматривают партнерства с ограниченной ответственностью в качестве юридических лиц (за исключением Франции, России и т. д.).

3.4. Компании. Корпорации

- Под **компанией**, как правило, подразумевается акционерная компания или компания с ограниченной ответственностью, которая является юридическим лицом и самостоятельно осуществляет свою деятельность. Это наиболее распространенная форма ведения предпринимательской деятельности во всем мире.

- Ниже приведены отличительные особенности компании.
- 1. Является самостоятельным субъектом предпринимательской деятельности и управляется специально создаваемыми органами управления. Учредители могут оказывать косвенное влияние на деятельность компании в зависимости от размера доли в уставном капитале.
- 2. Как юридическое лицо сама несет ответственность по своим обязательствам. Учредители несут ответственность по обязательствам компании только в пределах своих вкладов.
- 3. Компания и акционеры независимо друг от друга платят налоги.

- Впервые компании появились в праве Англии. В Великобритании сегодня создаются частные (Private Company, Pte.) и публичные компании (Public Company, PLC).
- Для регистрации компаний необходимы следующие документы:
- – **Memorandum of Association (Меморандум ассоциации)** подписывается учредителями и определяет: название, которое потом сохраняется на печатях, бланках, счетах и т. п.; адрес; цель создания компании; организационная структура; название; характеристика акций; акционерный капитал и т. д.);
- – **Article of Association (Статьи Ассоциации)** представляют собой устав компании. Он определяет: отношения между учредителями по поводу деятельности компании и их права; организационную структуру (общее собрание акционеров, совет директоров, исполнительные органы, полномочия руководителей); процедуру созыва общих собраний акционеров; порядок принятия резолюций, передачи акций, внесения изменений и дополнений; вопросы конфиденциальности и др.;
- – список директоров компании;
- документы о капитале компании.
- Небольшие частные компании или акционерные компании закрытого типа (закрытые компании) это компании, в которых не проводится свободная подписка на акции. Один из собственников имеет возможность контролировать принятие любого решения.

- **Публичная компания** создается для осуществления среднего и крупного бизнеса, когда необходимо привлекать большие ресурсы. Акции распространяются путем публичной подписки. По сравнению с частными публичные компании имеют множество дополнительных процедур (регистрация акций, работа с акционерами, распределение прибыли на общих собраниях акционеров и др.), но данная форма ведения бизнеса наиболее распространена в мировой практике и позволяет решать серьезные задачи. В Европейском праве аналогом считается открытое акционерное общество.

● **Корпорации**

- Самой распространенной формой ведения бизнеса в США является *корпорация (Corporation)*.
- По законодательству большинства штатов корпорации могут быть:
 - – местными /domestic/, зарегистрированные в соответствии с законодательством данного штата, и;
 - – иностранными /foreign/, которыми могут признаваться даже корпорации зарегистрированные в других штатах.
- Федеральное налоговое законодательство предоставляет налоговые льготы (освобождение от налога на прибыль, освобождение от двойного налогообложения) малым корпорациям, в которых прибыль зачисляется в личный доход акционеров.
- Малыми являются американские корпорации численностью не более 35 акционеров (которые являются частными лицами-резидентами США).

- **Международные деловые компании ИВС**
- **International Business Company, ИВС** – *международная деловая компания, юридическое лицо, имеющее специальный налоговый статус.*
- Международные деловые компании ИВС применяются в Антигуа и Барбуда, Багамских и Бермудских островах, Барбадосе, Белизе, Британских Виргинских островах и др. Впервые компании такого типа появились на Британских Виргинских островах. Как правило, они учреждаются и осуществляют деятельность в соответствии законами о международных деловых компаниях (например, Закон Сейшельских Островов International Business Companies Act, 1994 г.).

- использование ИВС дает следующие преимущества:
- • полное освобождение от всех местных налогов при условии ведения деятельности за пределами страны регистрации;
- • гибкая организационная структура, которая позволяет осуществлять различные направления международного бизнеса и, в том числе, инновационную деятельность;
- • относительно ускоренные сроки регистрации;
- • конфиденциальность сведений об акционерах и должностных лицах компании;
- • свободный вывоз капитала и возможности слияния с иностранными организациями.

3.5. Общества

- В Европейской системе права аналогом частных акционерных обществ являются *общества с ограниченной ответственностью (ООО)*. Данный вид хозяйственного общества был создан в конце XIX века в Германии.
- Создание этой организационно-правовой формы предпринимательской деятельности объясняется несколькими причинами: во-первых, акционерным кризисом в Германии в 70-е годы XIX в., который привел к разорению большинства немецких акционерных обществ; во-вторых, желанием Германии не отстать от других колониальных держав в процессе раздела колоний.

- **ООО** (нем. Gesellschaft mit beschränkter Haftung – GmBH, фр. societe a responsabilite limitee, S.R.L.) – это хозяйственное общество, учрежденное двумя или более лицами, уставный фонд которого разделен на доли, размер которых определяется учредительными документами.
- Участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Акционерное общество (АО)

- **Акционерное общество (АО)** (нем. Aktiengesellschaft, фр. societe anonime) – это хозяйственное общество, обладающее самостоятельной правосубъектностью, уставный фонд которого разделен на определенное число акций. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.
- Наименование акционерного общества должно содержать его наименование и указание на то, что общество является акционерным (в Германии – АГ, во Франции – S.A.). Правовое положение акционерного общества, права и обязанности акционеров определяются акционерным правом.

- Акционерные общества можно разделить на два вида: открытые акционерные общества и закрытые акционерные общества.
- Акционерное общество, участник которого может отчуждать принадлежащие ему акции без согласия других акционеров неограниченному кругу лиц, признается открытым акционерным обществом.
- Открытое акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения свои финансовые отчеты (например, годовой отчет, бухгалтерский баланс, отчет о прибыли и убытках).

- Акционерное общество, участник которого не может передавать принадлежащие ему акции без согласия других акционеров, признается закрытым акционерным обществом. Такое общество не проводит открытую подписку на выпускаемые им акции и не предлагает их для приобретения неограниченному кругу лиц. Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать числа, установленного внутренним законодательством государств. В противном случае оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество. Акционеры закрытого акционерного общества имеют преимущественное право покупки акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

- Учредители акционерного общества заключают между собой договор, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества, размер уставного фонда общества, категории выпускаемых акций и порядок их размещения, а также иные условия, предусмотренные акционерным правом.
- Договор о создании акционерного общества заключается в письменной форме. Учредительным документом акционерного общества является его устав, утвержденный учредителями.
- Устав должен быть засвидетельствован в нотариальном порядке.

- В уставе указываются:
- 1) учредители;
- 2) номинальный размер капитала, сумма, на которую выпускаются акции, и если выпускаются акции разного вида, то виды акций, получаемых каждым учредителем;
- 3) оплаченный размер основного капитала.
- Устав определяет:
- 1) фирменное наименование и местонахождение общества (В качестве местонахождения, как правило, указывается место, где общество имеет предприятие, или место, где находится правление или откуда ведется управление делами);
- 2) предмет деятельности, а для промышленных и торговых предприятий – предметы производства и торговли;
- 3) величину основного капитала;
- 4) номинальную стоимость акций и количество акций данной стоимости;
- 5) если имеются акции разных видов, то эти виды и количество акций каждого из них;
- 6) являются акции именными или предъявительскими;
- 7) права и обязанности акционеров;
- 8) состав и компетенции органов управления обществом (в странах системы романо-германского права органами управления обычно являются собрание акционеров, наблюдательный совет, правление);
- 9) правила о порядке оповещения о проведении общих собраний АО и т. д.

3.6. Объединения различных субъектов

- В современном торговом и финансовом обороте большую роль играют различные *транснациональные объединения*, которые состоят из компаний, филиалов и представительств, разбросанных по всему миру. Они располагают большими финансовыми ресурсами и часто влияют на экономическую политику огромных территорий.
- Транснациональные компании ТНК являются основой процесса глобализации. В мире насчитывается более 60 тыс. крупных ТНК, которым принадлежит более 500 тыс. зарубежных предприятий, расположенных во всех странах мира. Крупнейшим из них принадлежит более 15 % зарубежных активов и около 22 % продаж всех ТНК.

- С правовой точки зрения транснациональное объединение представляет собой объединение в группу юридически самостоятельных, но связанных между собой предпринимательских организаций различных государств. Экономическая связь в такой группе предприятий (компаний) добивается путем:
 - – владения одним из участников группы контрольным пакетом акций (или владением большей частью доли в уставном капитале), который позволяет проводить или блокировать любые решения;
 - – взаимного участия всех компаний в деятельности друг друга;
 - – заключения договора управления (подчинения) и т. д.

- В международной торговой практике используются различные понятия и названия транснациональных объединений – Холдинг, Финансово-промышленная группа, объединение или группа компаний, конгломерат, концерн и др. Эти понятия содержатся во внутренних законодательствах государств и международных договорах, в которых они участвуют.

- **Холдинг** характерен для англо-американской системы права. Название используется для обозначения, как юридического лица – головного субъекта, так и для всего хозяйственного объединения. В широком смысле к компаниям холдингового типа относятся любые фирмы, предназначенные для владения и распоряжения капиталоемкими активами, включая пакеты акций, участие в других фирмах, недвижимость и т. д. К этой группе предприятий относятся специализированные фирмы по владению судами, патентами и интеллектуальной собственностью.

- **Под финансово-промышленной группой понимается объединение юридических лиц (участников группы), осуществляющих хозяйственную деятельность на основе договора о создании финансово-промышленной группы.**
- Финансово-промышленная группа не является юридическим лицом.
- Участниками финансово-промышленной группы признаются юридические лица любых организационно-правовых форм и форм собственности, подписавшие договор о создании финансово-промышленной группы, и учрежденная ими центральная компания. Участники ФПГ учреждают центральную компанию для координации своей хозяйственной деятельности и ведения дел, являющуюся юридическим лицом, либо с согласия всех участников финансово-промышленной группы наделяют полномочиями по координации их хозяйственной деятельности и ведению дел финансово-промышленной группы одного из участников этой финансово-промышленной группы.

- Договор о создании ФПГ должен определять:
- – наименование;
- – порядок учреждения центральной компании в случае, когда полномочиями головного предприятия не наделяется один из участников финансово-промышленной группы;
- – способ, посредством которого создается ФПГ;
- – цель создания и способы реализации единой хозяйственной задачи;
- – порядок образования, объем полномочий и другие условия деятельности совета управляющих финансово-промышленной группы;
- – порядок внесения изменений в состав участников;
- – порядок распределения прибыли и уплаты налогов;
- – порядок приобретения и использования центральной компанией (головным предприятием) имущества;
- – объем, порядок и условия объединения активов участников финансово-промышленной группы;
- – срок действия договора;

3.7. Государства как субъект международной коммерческой деятельности

- Особое место среди субъектов международной коммерческой деятельности выступают государства.
- Правовое положение государства в частноправовых отношениях международного характера определяет такое понятие как иммунитет государства.
- Оно означает, что государство не подсудно иностранным судам, не подчиняется действию иностранных законов, освобождается от обеспечительных и принудительных мер по иску и исполнения судебных решений, от ареста и реквизиции собственности. Еще в римском праве сформирован принцип: «Равный над равным власти не имеет».

- Наличие иммунитета основано на принципах международного права (суверенитете государств и их суверенном равенстве):
- 1) каждое государство пользуется неотъемлемым правом полного суверенитета (суверенность, независимость);
- 2) государства юридически равны (равенство суверенитетов);
- 3) уважение независимости (суверенитета).



- Различают несколько видов иммунитетов:

- **1) иммунитет от действия законодательства иностранного государства – основан на независимости и верховенстве государства.**
Если государство независимо и обладает верховенством, невозможно без его согласия подчинить его действия иному закону, кроме собственного.

● **2) юрисдикционный иммунитет – изъятие государства и его органов из-под юрисдикции другого государства: без согласия государства к нему нельзя предъявить иск в иностранном суде, наложить арест на его имущество, осуществить принудительные меры по исполнению решения суда и т. д.**

● **Юрисдикционный иммунитет бывает трех видов:**

● **а) иммунитет от предъявления иска в иностранном суде (судебный иммунитет) – ни одно государство не может быть принуждено быть ответчиком в иностранном суде;**

● **б) иммунитет от предварительных обеспечительных мер;**

● **в) иммунитет от принудительного исполнения судебного решения.**



● **В отношении отказа от юрисдикционного иммунитета действуют следующие правила:**

- а) государство может отказаться от иммунитета (согласиться на подчинение себя юрисдикции соответствующего государства);
- б) отказ от одного из иммунитетов не означает автоматически отказа от других;
- в) отказ от иммунитета может быть выражен индивидуальным актом или общим порядком, например, в двустороннем международном договоре;
- г) отказ должен быть прямо выражен; совершение действий на территории иностранного государства не означает подчинения юрисдикции иностранного государства по соответствующим делам;
- д) правило о непредъявлении исков к иностранному государству распространяется не только на «прямые иски» — непосредственно государству, но и «косвенные» — когда требование связано с имуществом, принадлежащим государству.

-) **иммунитет государственной собственности – запрет обращения взыскания и принудительного изъятия имущества, принадлежащего государству, находящегося в руках его органов, представителей, третьих лиц (например, у унитарных предприятий).**
- **Иммунитет от предварительных обеспечительных мер и иммунитет от принудительного исполнения судебного решения основаны на этом иммунитете.**