**Тема 1.** **"Корпоративное право как комплексный правовой институт.** **Источники корпоративного права. "**

1. Предмет корпоративного права.
2. Объективное корпоративное право.
3. Субъективное корпоративное право.
4. Источники корпоративного права.

1. **Предмет корпоративного права.**

Фундаментальных научных опыт теории корпоративного права, к сожалению, нет. Создается впечатление, что наука не успевает за бурным развитием корпоративного законодательства. Основная теоретическая проблема, по которой до сих пор нет единой позиции - это предмет корпоративного права. От решения этой проблемы зависит обоснованность постановки вопроса о корпоративное право как таковое. Предмет корпоративного права составляют следующие отношения:

1)            отношения по созданию юридических лиц;

2)            отношения между учредителями (участниками) по поводу юридического лица;

3)            отношения между учредителями (участниками) и самим юридическим лицом;

4)            отношения между органами общества;

5)            отношения между членами органов управления и обществом;

6)            отношения по управлению юридическим лицом;

7)            отношения по прекращению юридических лиц.

Некоторые из названных отношений входящих в предмет регулирования других отраслей права. Так, создание и прекращение юридических лиц регулируется гражданским га Административное право, отношения между участниками - гражданским правом, отношения по управлению - административным правом. Однако существуют и такие отношения, которые не регулируются одной отраслью права, например, отношения между учредителями и самим юридическим лицом. На первый взгляд эти отношения с гражданско-правовыми. При более глубоком их рассмотрении мы не можем не обратить внимание на одну особенность, характеризующая эти отношения: неравенство их субъектов.

Одним из признаков отношений, регулируемых гражданским правом, является юридическое равенство сторон (ст. 1 ГК). Каждая из них является авто ­ номною, самостоятельной и независимой. Природа отношений между юридическим лицом и основателем другая. Особенно это прослежуется в унитарных юридических лицах. Волеизъявления юридического лица полностью зависит в воле основателя. Допустимо здесь говорить о равенстве? Основатель и юридическое лицо - это связанные лица. Характер их взаимосвязи позволяет учредителю (участнику) влиять на формирование воли и волеизъявления юридического лица. Это происходит непосредственно или опосредованно, через участие в работе коллегиальных высших органов управления. Эти отношения являются особыми по своей правовой природе, а потому нуждаются и специального правового регулирования. Эти отношения, по выражению А.Р. Кубинка, составляют основной предмет корпоративного права.

Еще один вид отношений, которые, как представляется, выходят за пределы гражданского права - это отношения между органами общества. Органы юридического лица не имеют гражданской правосубъектности, а потому участниками гражданских правоотношений быть не могут. Несмотря на то, за законом и учредительными документами эти органы наделены определенной компетенцией, а следовательно имеют и права, и обязанности по отношению к участникам, других органов и третьих лиц.

Наличие этих специфических отношений, которые не относятся к предмету регулирования других отраслей права, уже позволяет сделать вывод о самостоятельности корпоративного права. Другие отношения включены в корпоративное право тем, что указываются центральной категории этой отрасли - юридического лица. Однако они регулируются другими отраслями права. Поэтому в этой части корпоративное право - это комплекс норм других отраслей права, объединенных общим предметом.

Что касается сферы общественных отношений, которые составляют предмет корпоративного права, высказывались разные мнения. Один из первых исследователей корпоративных правоотношений - Т. В. Кашанина - определяет корпоративное право как систему норм, уста органами управления корпорации, которые выражают волю ее членов, обязательных для членов корпорации и охраняются силой корпоративного принуждения, а в случае его достаточности - силой государственного принуждения. То есть сфера корпоративного права ограничивается только теми нормами, которые создаются самими корпорациями. При таком подходе правовые нормы, то есть нормы, установленные государством, к корпоративного права не принадлежат.

Отдельные ученые включают в предмета корпоративного права отношения, связанные с деятельностью юридических лиц. Деятельность юридических лиц - это многоаспектное явление, которое не поддается определению какими четкими границами. Деятельность - это любая форма активности. Она может получать выражение в различных общественных отношениях, а следовательно и регулироваться нормами различных отраслей права. Поэтому от отношений, связанные с деятельностью юридического лица, вообще некорректно относить к одной отрасли права, тем более к корпоративному. Это привело бы к неоправданному расширению предмета правового регулирования и размыло бы его пределы.

По мнению А.Н. Винник, корпоративные отношения - это от отношений, возникающих в процессе создания, функционирования и прекращения хозяйственных обществ с участием непосредственных (учредители, участники, само общество, его органы) и опосредованных участников (кредиторы, потребители, наемные работники, облигационеры общества, территориальная община государство в лице уполномоченных органов) и обеспечивают сбалансированную реализацию интересов указанных лиц.

Некорректно сужать сферу регулирования корпоративного права только определенными организационно-правовыми формами юридических лиц, например, хозяйственными­ обществ или корпорациями. Это привело бы к неурегулированности аналогичных по своей правовой сути отношений участию других юридических лиц. Принципиальная схожесть отношений между участниками и юридическими лицами существует независимо от их вида. Вместе с тем, для каждого вида юридического лица существуют определенные особенности этих отношений. Поэтому справедливым будет утверждение, что корпоративное право - это право юридических лиц.

Поскольку нет единства в понимании предмета, не может быть и единого определения понятия корпоративного права. По мнению А.Р. Кубинка, корпоративное право - это комплексный межотраслевой правовой институт, нормы которого регулируют частноправовые и публично-правовые отношения, складывающиеся в связи с созданием, деятельностью и ликвидацией хозяйственных обществ, в том числе отношения внутреннего характера.

Н.С. Глусь считает, что корпоративное право в объективном смысле представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих и охраняют гражданские и иные отношения, возникающие между акционером, участником и самой корпорацией, а также между самими участниками или акционерами по поводу реализации их права собственности на акцию или права собственности на долю в уставном фонде компании.

Оба ученых не считают корпоративное право отраслью права. Преобладает мнение, что корпоративное право - это подотрасль гражданского права.

По мнению А.Н. Винник, корпоративные отношения являются одним из разновидности хозяйственных.

Специфика предмета корпоративного права, о которой шла речь выше, позволяет сделать вывод, что корпоративное право - это отрасль права, регулирующая общественные отношения, которые возникают между участниками, юридическими лицами и их органами в связи с созданием, управлением и прекращением юридических лиц.

1. **Объективное корпоративное право.**

Слова «корпорация», «корпоративные правоотношения», корпоративное право »сегодня достаточно часто употребляются как в профессиональной речи, так и в бытовом общении. Однако значение этих понятий является настолько спорным, что в литературе не существует единственно й точки зрения даже по этимологии термина "корпорация». Большинство ученых считает, что он происходит от латинского слова согроге t ио, под которым следует понимать объединение, союз, общество. По мнению других авторов, этот термин происходит от латинских слов согрus hаЬеге, что означало права (правовой статус) юридического лица в Древнем Риме.

Не блещет единодушием по решению этого вопроса действующее законодательство Украины. Так, Хозяйственный кодекс Украины относит корпорации *договорным объединений предприятий,* созданных на основе сочетания производственных, научных и коммерческих интересов предприятий, которые объединились, с делегированием ими отдельных полномочий централизованного регулирования деятельности каждого из участников органам управления корпорации. Как следует из определения корпоративных прав. Законодатель отождествляет понятия «корпорация» и «юридическое лицо». Анализ законодательства об управлении государственными корпоративными правами дает возможность сделать вывод, что под термином «корпорацией я» следует понимать *хозяйственное общество.*

Противоречиво трактует понятие корпорации и зарубежное законодательство. В общем можно выделить два подхода: англосаксонской модель корпорации и романо-германскую модель корпорации. Судебно-прецедентное правовая система рассматривает понятие корпорации как исключительно коммерческой юридического лица, участники которой несут ограниченную ответственность по ее обязательствам. И. Спасибо-Фатеева считает, что «в англосаксонской системе права под корпоративными отношениями понимается отношения, возникающие внутри акционерного обществ».

Законодательство стран континентальной правовой системы трактует понятие корпорации более широко, отождествляя его, как правило, с понятием юридического лица.

Братусь определял корпорацию как об "единения я человек, который создает юридическое лицо, являющееся собственником имущества. По мнению В. Кравчука, корпоративные отношения возникают только в тех юридических лицах, являющихся субъектами предпринимательской деятельности. Подобное, хотя и несколько уже, определение дает В, Кочергина, которая считает корпорациями коммерческие юридические лица, созданные на объединении имущества учредителей. Т. Каша ни на к содержанию понятия корпорации относит такие организационно-правовые формы юридических лиц, как общества, унитарные предприятия и объединения корпораций.

Считаем целесообразным пользоваться таким определением: ***корпорация*** **-** ***это созданная в форме акционерного общества или общества с ограниченной или дополнительной ответственностью юридическая*** ***лицо, действующее на основании*** **устава, а ее** ***участники наделены относительно него правами обязательственного*** ***характера.***

В литературе по корпоративному праву существуют различные знания понятия объективного корпоративного права. так на мнению Н. Кругловой, это «система правил организации деятельности и правил поведения, разработанных на предприятии (в организации), выражающих согласованную волю собственника имущества и коллектива, которые руководствуются этими правилами». А. Кубинка считает, что «корпоративное право - это комплексный межотраслевой правовой институт, нормы которого регулируют частно-правовые и публично-правовые отношения, которые составляются в связи с созданием, деятельностью и ликвидацией господ Арск обществ, включая отношения внутрифирменного характера».

Таким образом, корпоративное право в объективном смысле следует различим ты ***как систему юридических норм, регулирующих частные отношения обязательственного характера, возникающие между участником корпорации и самой корпорацией.***

**3. Субъективное корпоративное право**

Субъективное юридическое право лица - это закрепленная в юридических нормах возможность ее определенного поведения, направленного е на осуществление соответствующих прав человека. Характеризуя это право, можно согласиться с позицией А. Кубинка, которая рассматривает его: 1) право лиц вступать в объединения, создавая тем самым нового субъекта права; 2) право лица, которое следует из ее членства (участия) в той или иной компании.

В действующем законодательстве понятие корпоративного права в субъективном смысле определяется как право собственности на часть уставного фонда общества. По нашему мнению, определение корпоративных прав или отождествление их с правом собственности на долю (пай) в устав фонде юридического лица противоречит праву правовой природе, корпоративных правоотношений, поскольку после регистрации участников сохраняют по ней только обязательственные права.

Поэтому наиболее последовательное определение этого понятия содержится в Хозяйственном кодексе Украины (ст.167)

**4.Источники корпоративного права.**

Основными источниками корпоративного права Украины нормативные акты:

-                       законы: Гражданский кодекс Украины, Хозяйственный кодекс Украины, ЗУ "О хозяйственных обществах", ЗУ "О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей";

-           подзаконные нормативные акты: постановления Совета Министров, приказы Фонда государственного имущества, решение Государственной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку;

-           акты органов местного самоуправления.

Деятельность юридического лица регулируется не только правом, но и тем правилам поведения, устанавливает для себя сам организация. Такое регулирование называется корпоративным. Оно осуществляется путем установления, изменения или отмены корпоративных норм, то есть обязательных к исполнению корпоративных решений.

Корпоративные нормы *-* это вид социальных норм, устанавливаемыми органами юридического лица и распространяются на субъектов корпоративных отношений.

Признаки корпоративных норм:

1)            разновидность локальной нормы;

2)            устанавливаются, изменяются и прекращаются органами управления юридического лица;

3)            регулируют корпоративные отношения;

4)            обязательные для исполнения субъектами корпоративных от ношений;

5)            по содержанию не могут противоречить законодательству Украины и корпоративным нормам высшего уровня;

6)            закрепляются в корпоративных актах.

Структурно корпоративная норма, так же как и правовая норма. состоит из диспозиции, гипотезы и санкции.

Корпоративные нормы могут быть классифицированы по различным критериям:

1)               по сроку действия

- Постоянные - устанавливаются бессрочно и действуют до их отмены;

временные - устанавливаются на определенный срок;

2)               за органом:

-             нормы, установленные высшим органом юридического лица;

-             нормы, установленные исполнительным органом;

-             нормы, установленные надзорным (контрольным) органом;

3)               по кругу лиц:

-             нормы, которые распространяются на всех субъектов корпоративных отношений;

-             нормы, которые распространяются на определенную группу субъектов: участников, правление, работников;

-             нормы, которые распространяются только на одного субъекта (например, на председателя правления)

4)               по юридической силе:

-             нормы, которые имеют высшее юридическое силу;

-             нормы, которые имеют более низкую юридическую силу;

5)               по источнику закрепления:

-             нормы, закрепленные в учредительных документах;

-             нормы, закрепленные в решениях органов управления;

6)               по форме закрепления:

-             письменные;

-             устные.

Действие корпоративных норм, так же как и правовых, происходит в пространстве, во времени и по кругу лиц. Корпоративные нормы распространяются на всех субъектов корпоративных правоотношений независимо от их местонахождения, национальности и гражданства.

Действие корпоративной нормы во времени начинается, как правило, с момента ее установки. Однако следует учитывать, что корпоративные нормы, закрепленные в учредительных документах, действующих в отношении третьих лиц с момента государственной регистрации, а в случаях, установленных законом, - с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию. В отношении участников они вступают в силу с момента принятия. Кроме того, юридические лица и их участники не имеют права ссылаться на отсутствие государственной регистрации изменений в учредительные документы в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений.

Корпоративная норма действует независимо от того, согласен с ней субъект. Обжалование решения органов управления юридического лица тоже не останавливает ее действия.

Действие корпоративной нормы прекращается вследствие принятие новой нормы, регулирующей тождественны отношения, принятие корпоративного акта высшей юридической силы, регулирует тождественны отношения, принятие закона, который регулирует тождественны отношения.

По кругу лиц корпоративные нормы распространяются на субъективного корпоративных отношений (учредителей, участников-акционеров, юридические лица, органы управления юридического лица). Отдельные корпоративные нормы распространяются также и на третьих лиц, например положения о коммерческой тайне.

Корпоративные нормы закрепляют в форме корпоративных актов. Корпоративный нормативный акт - это выраженная наружу форма решения учредителей или органа управления юридического лица, содержащий определенное правило поведения субъектов отношений.

Основными видами корпоративных нормативных актов является учредительные документы, протокол общего собрания участников, приказы, постановления и распоряжения исполнительных органов.