

**Ю.С. Харитонова**

## **Создание производственного кооператива: законодательство и практика**

В статье рассмотрены основные вопросы создания производственных кооперативов, которые относятся действующим гражданским законодательством к корпоративным организациям. Учтены изменения, внесенные в Гражданский кодекс и затронувшие все виды юридических лиц.

*Ключевые слова:* производственный кооператив; корпорация; создание кооператива; создание корпорации, гражданское законодательство, юридическое лицо.

Гражданское законодательство Российской Федерации переживает этап модернизации. Необходимость обновления целого ряда норм действующего Гражданского кодекса определяется, во-первых, выявившимися практикой применения пробелами и недостатками, во-вторых, потребностью в усилении инновационного характера правового регулирования экономических отношений.

Обновление главы 4 ГК РФ затронуло все виды юридических лиц, включая производственные кооперативы. Теперь производственный кооператив, оставаясь коммерческой организацией, отнесен и к корпоративным юридическим лицам.

В то же время введение новой институциональной характеристики не привело к ощутимым изменениям самого правового статуса производственных кооперативов. Оказались проигнорированы многие вопросы правоприменительной практики. В данной работе мы остановимся на вопросах создания производственного кооператива, в частности на тех новеллах, которые получили свое закрепление в ГК и вступили в силу с 1 сентября 2014 года.

В ст. 106.1 ГК РФ установлены общие условия образования производственного кооператива как юридического лица. Данная норма является общей по отношению к нормам об образовании кооперативов, установленным федеральными законами о производственных кооперативах и о сельхозкооперации, и специальной по отношению к нормам (ст. 50.1, 51, 52, 53 ГК РФ).

Единственным учредительным документом производственного кооператива является устав, в котором должны быть определены наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида. Гражданский кодекс регламентирует содержание устава фрагментарно. Часть обозначенных в нем условий является общим для всех юридических лиц (указание наименования и местонахождения кооператива), а часть составляет специфические требования к содержанию устава производственного кооператива:

- условия о размере паевых взносов членов кооператива;
- о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов;
- о характере и порядке трудового участия его членов в деятельности кооператива и об их ответственности за нарушение обязанности принимать личное трудовое участие в деятельности кооператива;
- о порядке распределения прибыли и убытков кооператива, размере и об условиях субсидиарной ответственности его членов по обязательствам кооператива;
- о составе и компетенции органов кооператива и порядке принятия ими решений, в том числе: единогласно или квалифицированным большинством голосов.

В целом п. 2 статьи 106.1 ГК текстуально совпадает с ранее действовавшей ст. 108 ГК РФ. В то же время в п. 2 ст. 6 Закона о кооперативах также названы следующие вопросы, подлежащие разрешению в уставе производственного кооператива:

- о порядке выплаты стоимости пая или выдачи соответствующего ему имущества лицу, прекратившему членство в кооперативе;
- о порядке вступления в кооператив новых членов;
- о порядке выхода из кооператива;
- об основаниях и о порядке исключения из членов кооператива;
- о порядке образования имущества кооператива;
- о перечне филиалов и представительств кооператива;
- о порядке реорганизации и ликвидации кооператива.

Еще более подробно урегулирован вопрос о содержании устава сельскохозяйственного производственного кооператива.

В соответствии со ст. 11 Федерального закона от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (СЗ РФ. 11.12.1995, ст. 4870; далее — Закон о сельхозкооперации) помимо вышеназванных разделов в уставе такого вида кооперативов также должны быть оговорены следующие положения:

- срок деятельности кооператива либо указание на его бессрочный характер;
- предмет и цели деятельности кооператива;

- размеры и условия образования неделимых фондов, если они предусмотрены;
- условия образования и использования иных фондов кооператива;
- права и обязанности членов кооператива и ассоциированных членов кооператива;
- характер, порядок и минимальный размер личного трудового участия в деятельности производственного кооператива, ответственность за нарушение обязательства по личному трудовому участию;
- время начала и конца финансового года;
- порядок оценки имущества, вносимого в счет паевого взноса, за исключением земельных участков;
- порядок публикации сведений о государственной регистрации, ликвидации и реорганизации кооператива в официальном органе.

Поскольку специальный закон устанавливает дополнительные требования по сравнению с ГК для содержания устава производственных кооперативов, то на практике будет невозможно игнорировать специальные нормы.

Отсутствие в уставе производственного кооператива одного из требующихся ГК или законом разделов ведет к признанию устава недействительным. Так, в одном из судебных решений отмечается, что поскольку положения устава Совхоза не содержат сведений, обязательных для устава кооператива, а именно сведений о месте нахождения кооператива, сроке деятельности кооператива, не содержат условий о размере паевых взносов членов кооператива, составе и порядке внесения паевых взносов, порядке оценки имущества, вносимого в счет паевого взноса, порядке оценки имущества, вносимого в счет паевого взноса, а также о порядке публикации сведений о государственной регистрации, ликвидации и реорганизации кооператива, на что правомерно указал суд первой инстанции, устав Совхоза не соответствует действующему законодательству и не мог быть зарегистрирован в таком виде (Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 26.09.2008 № 07АП-5515/08 по делу № А45-3448/2008-30/64).

В уставе кооператива могут содержаться другие необходимые для его деятельности сведения. Например, в нем могут быть предусмотрены услуги и льготы для членов кооператива, а также внесение дополнительных паевых взносов по желанию члена кооператива сверх обязательного паевого взноса, по которому он получает дивиденды. Уставом могут быть предусмотрены дополнительные требования к членам кооператива, прежде всего сведения об условиях приема в члены кооператива и т. д.

ГК не говорит о процедуре создания производственного кооператива. Такие вопросы затрагиваются в специальном законодательстве либо следуют из положения ст. 106.1 ГК РФ. Согласно ст. 4 Федерального закона от 08.05.1996 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» (СЗ РФ, 13.05.1996, ст. 2321; далее — Закон о производственных кооперативах) такое юридическое лицо

образуется исключительно по решению его учредителей, что соответствует новелле ст. 50.1 ГК РФ, в соответствии с которой юридическое лицо может быть создано на основании решения учредителя (учредителей) об учреждении юридического лица либо создается путем реорганизации иных коммерческих юридических лиц. Так, хозяйственные товарищества и общества могут преобразовываться в производственные кооперативы по решению общего собрания участников в порядке, установленном ГК РФ и законами о хозяйственных обществах (ст. 68 ГК РФ). На возможность преобразования ООО в производственный кооператив указано в ст. 92 ГК РФ, а на преобразование АО в рассматриваемый вид юридических лиц говорится в ст. 104 ГК РФ. Производственный кооператив может возникнуть и вследствие разделения, выделения, слияния ранее существовавших производственных кооперативов (ст. 26 Закона о производственных кооперативах).

В обновленном ГК сохранено традиционное минимальное число членов кооператива. Их должно быть не менее пяти. Численность членов кооператива обычно связывают с необходимостью личного трудового участия их в деятельности кооператива. Членами (участниками) кооператива могут быть граждане Российской Федерации, иностранные граждане, лица без гражданства. Членами производственного кооператива, в том числе учредителями, могут выступать граждане, достигшие шестнадцатилетнего возраста (ст. 26 ГК РФ). Членами кооператива могут быть как граждане, так и юридические лица. Если на граждан чаще всего возлагается обязанность трудового участия в деятельности кооператива, то возможность участия юридических лиц в производственных кооперативах допускается путем внесения ими паевого взноса (ст. 106.1 ГК РФ, ст. 4 Закона о производственных кооперативах). Юридическое лицо участвует в деятельности кооператива через своего представителя в соответствии с уставом кооператива. Полномочия представителя юридического лица оформляются доверенностью.

Согласно п. 1 ст. 13 Закона о сельхозкооперации работа в производственном кооперативе для его членов является основной. В то же время п. 4 данной статьи позволяет гражданам и юридическим лицам быть членами нескольких потребительских кооперативов, если иное не предусмотрено уставами данных кооперативов.

Видимо, все дело заключается в том, что от членов кооператива в большинстве случаев требуется трудовое участие в его деятельности. Однако допускается и так называемое ассоциированное членство, когда членами кооператива могут быть внесшие паевой взнос в кооператив без личного трудового участия в его деятельности.

Согласно закону, ассоциированный член кооператива имеет право голоса в кооперативе. Однако число членов производственного кооператива, внесших паевой взнос, участвующих в деятельности кооператива, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать двадцать

пять процентов числа членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности (п. 2 ст. 7 Закона о производственных кооперативах). Для сельскохозяйственных производственных кооперативов допустимое число ассоциированных членов с правом голоса на собрании не должно превышать двадцати процентов от числа членов кооператива на дату принятия решения о созыве общего собрания членов кооператива (п. 7 ст. 14 Закона о сельхозкооперации).

Ассоциированными членами граждане и юридические лица могут стать как на стадии создания производственного кооператива, так и в более позднее время его существования. Например, на основании решения общего собрания членов кооператива при прекращении членом кооператива трудовой деятельности в кооперативе вправе переоформить его членство в ассоциированное.

Допущение, что участники производственного кооператива смогут вести собственное подсобное хозяйство или быть сразу членом нескольких производственных кооперативов, вызывает много вопросов и претензий к законодательству о кооперации [2]. Определение минимального числа членов кооператива имеет значение при решении вопроса о действительности регистрации данного вида юридических лиц. Так, при рассмотрении одного из споров о признании недействительным решения общего собрания учредителей кооператива суд обратил внимание на следующее. Решение об участии в кооперативе и решение вопроса о создании сельскохозяйственного производственного кооператива принимали 22 физических лица и одно юридическое. Кворум для создания СПК согласно ГК РФ — не менее 5 человек, то есть указанный СПК мог быть создан и без участия одного из учредителей (Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 07.11.2006 № Ф04-7496/2006(28223-А46-36) по делу № А46-2786/2006).

Поскольку максимального количества числа членов кооператива закон не устанавливает, допускается преобразование в производственный кооператив хозяйственных обществ в случаях, когда их численность превышает установленный законом верхний предел в 50 участников. Преобразование указанных обществ в производственный кооператив позволяет, например, не допустить участия в их совместной деятельности граждан и юридических лиц, образующих кооператив, посторонних лиц.

Обращает на себя внимание п. 4 ст. 11 Закона о сельхозкооперации, в соответствии с которым изменение числа членов кооператива или ассоциированных членов кооператива, а также изменение размера паевого фонда кооператива не является основанием для внесения этого изменения в устав кооператива.

В литературе и на практике неоднократно подчеркивалось, что производственный кооператив является результатом добровольного соглашения его участников. В основании кооперативного договора (о создании кооператива) лежит намерение создать добровольную, свободную кооперативную организацию; при этом в договоре определяются предмет и цели деятельности данной

организации, порядок формирования имущественной основы ее деятельности, права и обязанности участников и т.д. Законом установлено, что при принятии решений каждый член кооператива имеет один голос независимо от размера его пая.

В настоящее время учредительным документом производственного кооператива является устав, однако порядок создания сельскохозяйственного производственного кооператива позволяет утверждать, что заключение договора о создании кооператива по-прежнему имеет значение.

В то же время законодатель указывает на необходимость принятия и оформления решения об учреждении юридического лица. В решении об учреждении юридического лица указываются сведения об учреждении юридического лица, утверждении его устава, о порядке, размере, способах и сроках образования имущества юридического лица, об избрании (назначении) органов юридического лица (п. 3 ст. 50.1 ГК РФ). Решение о создании производственного кооператива не может быть принято одним лицом, поскольку в любом случае кооператив образуется по решению не менее пяти учредителей.

В решении об учреждении корпоративного юридического лица указываются также сведения о результатах голосования учредителей по вопросам учреждения юридического лица, о порядке совместной деятельности учредителей по созданию юридического лица, а также иные сведения, предусмотренные законом. Решение собрания учредителей производственного кооператива является самостоятельным юридическим фактом, на который распространяются положения главы 9.1 ГК РФ. В том числе о порядке принятия решения, оформления протокола собрания, а также правила о признании решения собрания недействительным.

Наиболее детально порядок образования кооператива урегулирован в главе II Закона о сельхозкооперации, имеющей значение специальной по отношению к общим правилам комментируемой статьи. Согласно ст. 8 указанного закона в целях образования кооператива любого вида (производственного или потребительского) граждане и юридические лица, изъявившие желание создать кооператив, формируют организационный комитет, в обязанности которого входят:

- подготовка технико-экономического обоснования проекта производственно-экономической деятельности кооператива, включающего размер паевого фонда кооператива и источники его образования;

- подготовка проекта устава кооператива; прием заявлений о вступлении в члены кооператива, в которых должно быть отражено согласие участвовать в производственной либо иной хозяйственной деятельности кооператива и соблюдать требования устава кооператива;

- подготовка и проведение общего организационного собрания членов кооператива.

Можно сделать вывод, что нормы ст. 8 Закона о сельхозкооперации в части организации и подготовки первого собрания учредителей производственного



кооператива носят рекомендательный характер. То есть если кооператив создают пять участников, нет необходимости формировать отдельный организационный комитет. Такой подход к трактовке указанной нормы в отношении потребительских кооперативов нашел отражение в ряде актов Минсельхоза РФ.

Согласно Методике создания региональных и муниципальных программ развития сельскохозяйственных потребительских кооперативов, утвержденной Минсельхозом РФ 28 апреля 2006 года<sup>1</sup>, создание сельскохозяйственного кооператива равноценно реализации нового инвестиционного проекта, к которому и приравнивается разработка бизнес-плана. В качестве основного документа бизнес-плана выступает технико-экономическое обоснование деятельности сельскохозяйственного потребительского кооператива (п. 2.5. Методики).

Технико-экономическое обоснование (ТЭО) называется Минсельхозом РФ документом, в котором обосновывается потребность в ресурсах и оценивается эффективность их использования при осуществлении какого-либо проекта. ТЭО является составной частью как инвестиционного проекта, так и бизнес-плана, но может иметь самостоятельное значение в том случае, если не требуются детальная разработка, описание и оценка проекта.

Составление бизнес-плана и ТЭО должно помочь товаропроизводителям решить основные задачи: определить конкретные направления деятельности кооператива, целевые рынки и его место на этих рынках; сформулировать долгосрочные и краткосрочные цели организации, стратегии и тактики их достижения; выбрать перечень продукции и услуг, предлагаемых кооперативом потребителям; определить потребности в инвестициях, размер паевого фонда кооператива и источников их образования; определить минимальное количество членов и минимальный объем деловых операций кооператива, необходимых для того, чтобы его деятельность стала жизнеспособной и т. д.

ТЭО проекта производственно-экономической деятельности производственного кооператива не является его учредительным, обязательным документом, оно не подлежит представлению в регистрирующие органы, а при определенных условиях может выполнять функции внутреннего инструмента для организации кооператива.

Организационный комитет наделен правом установить размеры вступительных членских взносов в целях покрытия организационных расходов по образованию кооператива с отчетом об их использовании на общем собрании членов кооператива (п. 2 ст. 8 Закона о сельхозкооперации).

Общее организационное собрание членов кооператива наделено полномочиями: принимать решение о приеме в члены кооператива конкретных лиц; утверждать устав кооператива; избирать органы управления кооперативом. Все принятые решения оформляются протоколом собрания за подписями председательствующего на собрании и секретаря собрания. Составление протокола собрания учредителей кооператива подчиняется правилам ст. 181.2 ГК РФ.

<sup>1</sup> Электронный ресурс СПС «Консультант Плюс».

На практике формирование организационного комитета может происходить с некоторыми отступлениями от текста приведенной нормы. Так, при рассмотрении одного из споров суд подтвердил правомерность такой ситуации, когда проводится общее собрание членов СПК, на котором присутствовало 20 человек, с повесткой дня об учреждении СПК. На указанном собрании приняты следующие решения: считать всех присутствующих членами-учредителями СПК; избрать председателя кооператива; избрать членов правления; избрать ревизионную комиссию; утвердить устав СПК. По итогам собрания председателю поручено осуществить всю подготовительную и организационную работу, необходимую для начала деятельности кооператива. Решения общего собрания оформлены протоколом № 1, к которому приложен список пайщиков (Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 20.07.2012 по делу № А20-1129/2011).

Необходимым этапом создания производственного кооператива является его государственная регистрация. Производственный кооператив считается созданным с момента его государственной регистрации (п. 2 ст. 51 ГК, ст. 6 Закона о кооперативах и ст. 9 Закона о сельхозкооперации). В ГК специальных правил о государственной регистрации производственных кооперативов не содержится. В специальных законах лишь констатируется, что государственная регистрация кооперативов производится по общим правилам о регистрации юридических лиц.

В судебной практике встречаются дела, связанные с признанием уставов производственных кооперативов недействительными полностью или в части. При этом возникают вопросы, можно ли признавать устав производственного кооператива сделкой или его правовая природа является иной. От решения данного вопроса на практике зависит, возможно ли применение последствий недействительности сделки к ситуациям признания недействительным устава кооператива.

Так, по мнению ФАС Северо-Кавказского округа, требования о признании недействительными устава и учредительного договора могут быть квалифицированы как оспаривание гражданско-правовых сделок, срок исковой давности по оспариванию которых, как ничтожных сделок, исчисляется с момента начала исполнения сделки (Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 13.04.2011 по делу № А15-1215/2010). Поэтому при оспаривании действительности устава возможно применение срока исковой давности, определенного п. 1 ст. 181 ГК РФ: срок исковой давности по требованию о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет три года.

В то же время в Постановлении Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу о признании недействительным устава совхоза присутствует иное мнение на этот счет. В отношении требования о признании недействительным устава суд отметил, что устав сельскохозяйственного производственного кооператива утверждается общим собранием его членов и в отличие от договора



является локальным нормативным актом, сводом правил, регулирующих деятельность соответствующего кооператива. Поэтому устав кооператива не является сделкой, под которой в силу ст. 153 ГК РФ понимаются действия граждан и юридических лиц, направленные на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, а значит, устав не может быть признан недействительным по правилам ст. 166-167 ГК РФ, установленным для сделок. Кроме того, правоотношения между сторонами, возникшие вследствие принятия оспариваемого устава носят длящийся характер, по причине чего не может быть применен срок исковой давности в порядке ст. 196 ГК РФ (Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда от 26.09.2008 № 07АП-5515/08 по делу № А45-3448/2008-30/64).

В настоящей статье затронуты лишь вопросы создания производственных кооперативов, в то время как введение правил о корпорациях будет влиять и на определение структуры органов управления в кооперативе, а также на иные внутренние отношения, возникающие между кооператорами. Таким образом, при создании производственных кооперативов теперь следует обращать внимание на правила создания и организации корпоративных организаций, чего ранее не требовалось.

### *Литература*

1. Демьяненко В.В. Крестьянская производственная кооперация в современной России: проблемы становления и развития: автореф. дис. .... д-ра юр. наук. Саратов, 2004. 49 с.

2. Харитонов Ю.С. Корпоративное управление и дуализм права // Право и бизнес: приложение к журналу «Предпринимательское право». 2014. № 2. С. 54–60.

### *References*

1. Dem'yanenko V.V. Krest'yanskaya proizvodstvennaya kooperatsiya v sovremennoj Rossii: problemy' stanovleniya i razvitiya: avtoref. dis. .... d-ra yur. nauk. Saratov, 2004. 49 s.

2. Haritonova Yu.S. Korporativnoe upravlenie i dualizm prava // Pravo i biznes: prilozhenie k zhurnalu «Predprinimatel'skoe pravo». 2014. № 2. S. 54–60.

*Yu.S. Haritonova*

### **Creating a Production Cooperative: Law and Practice**

This article provides the basic information about creating cooperatives, which according to the existing law can be classified as corporate organizations, taking into account the issues that arise in practice. The changes made to the Civil Code and involving all types of legal entities are considered.

*Keywords:* production cooperative; Corporation; the creation of a cooperative; establishment of a corporation, civil law, a legal entity.