

**САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ  
ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**Н. А. Данилова**

**КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИЙ АНАЛИЗ  
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ  
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

**Методические рекомендации**



**Санкт-Петербург  
1997**

САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ  
ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Н. А. Данилова

КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИЙ АНАЛИЗ  
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ  
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Методические рекомендации

Санкт-Петербург  
1997

**ББК 67.99(2)94**

**Данилова Н. А.** Криминалистический анализ предпринимательской деятельности: Методические рекомендации. СПб., 1997. 52 с.

***Рецензенты:***

- 1. Канд. юридич. наук, доцент А. Н. ПОПОВ.*
- 2. Старший преподаватель С. П. КУШНИРЕНКО.*
- 3. Старший преподаватель Б. В. СЕРОВ.*

Данная работа представляет собой криминалистический анализ правового статуса хозяйствующих субъектов и важнейших документов, необходимых при создании юридических лиц, в процессе их деятельности и ликвидации.

Автором выделены криминалистические признаки, которые могут свидетельствовать о совершении различных правонарушений в сфере экономики, а, следовательно, служить основанием для возбуждения уголовного дела.

Предназначена прокурорам и следователям.

ISBN 5—89094—022—8

© Санкт-Петербургский  
юридический институт  
Генеральной прокуратуры  
Российской Федерации, 1997.

## **ВВЕДЕНИЕ**

*Переход страны к рыночным отношениям вызвал не только резкий рост преступности в целом, но и появление новых, не известных ранее видов противоправных деяний. К их числу, в частности, относятся налоговые преступления, хищения путем мошенничества, в том числе с использованием лжепредприятий, незаконное предпринимательство, преступления в банковской сфере.*

*Однако, несмотря на разноплановость и различную правовую оценку, эти преступления с криминалистических и методических позиций имеют немало общего. Наиболее важной чертой, объединяющей экономические преступления, является то, что в подавляющем большинстве случаев их совершению предшествуют нарушения гражданско-правового характера. Подобные нарушения, кажущиеся на первый взгляд вполне невинными упущениями, нередко способствуют совершению уголовно наказуемых деяний. Поэтому одной из первоочередных задач, стоящих перед оперативными работниками, следователями и прокурорами, является не только установление границы, но и причинной связи между нарушениями в области гражданского права и права уголовного.*

*Данное обстоятельство имеет значение как при установлении способов подготовки и совершения конкретного преступления в сфере предпринимательской деятельности, так и при доказывании умысла на его совершение. Так, стремление преступников создать благоприятные условия для совершения противоправных деяний (в частности, хищения имущества и денежных средств организации путем ее неправомерной ликвидации либо реорганизации) нередко выражается в максимальном сужении круга лиц, полномочных принимать ответственные решения на общем собрании (например, путем незаконного перераспределения акций или изменения соотношения долей в уставном капитале).*

*Вполне понятно, что те или иные нарушения в области гражданского права могут иметь место как на стадии создания хозяйствующего субъекта, так и в процессе его деятельности, ликвидации либо реорганизации. Поэтому не вызывает сомнений необходимость исследования всех обстоятельств, связанных с различными этапами создания и деятельности организации, в которой, возможно, совершено преступление. Целью такого исследования является установление любых фактических данных, которые могут свидетельствовать о совершенном преступлении. Их дальнейшая проверка следственным путем даст возможность установить, смогут ли эти фактические данные в своей совокупности быть доказательствами по делу.*

## **I. ОБРАЗОВАНИЕ И ГОСУДАРСТВЕННАЯ**

## РЕГИСТРАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

В соответствии с действующим законодательством предпринимательской деятельностью вправе заниматься как юридические лица, так и граждане без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели)<sup>1</sup>. Юридические лица делятся на два вида: коммерческие и некоммерческие организации<sup>2</sup>. Именно коммерческие организации в качестве основной цели своей деятельности имеют извлечение прибыли. В отличие от них, некоммерческие организации создаются для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных, управленческих и иных целей, направленных на достижение общественных благ<sup>3</sup>. Однако некоммерческие организации, тем не менее, вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, но исключительно для достижения целей, ради которых они созданы.

Право на осуществление предпринимательской деятельности как у физических, так и у юридических лиц возникает лишь с момента их государственной регистрации<sup>4</sup>. В отличие от ранее действовавших нормативных актов, Положение установило достаточно жесткие требования для лиц, желающих заниматься предпринимательством. В первую очередь речь идет о необходимости реального объединения учредителями вновь создаваемой организации своих капиталов еще до ее государственной регистрации. Данное требование выражается в обязанности учредителей представить в регистрирующий орган документ, подтверждающий оплату не менее 50 % уставного (складочного) капитала, указанного в учредительных документах<sup>5</sup>. При этом размер уставного капитала открытых акционерных обществ, совместных предприятий, государственных и муниципальных унитарных предприятий не должен быть менее суммы, равной 1000-кратному размеру минимальной оплаты труда (установленной на дату представления документов), а для иных

---

<sup>1</sup> Ст.ст. 23, 49 ГК РФ.

<sup>2</sup> Коммерческие организации могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. Некоммерческие организации вправе осуществлять свою деятельность в форме потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций, учреждений, финансируемых собственником, благотворительных и иных фондов.

<sup>3</sup> Ст. 2 Закона РФ “О некоммерческих организациях” от 12.01.96 г.

<sup>4</sup> “Положение о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности” утверждено указом Президента РФ от 8.07.94 г. № 1482 “Об упорядочении государственной регистрации предприятий, предпринимателей на территории Российской Федерации”. Далее по тексту — Положение.

<sup>5</sup> В соответствии с действующим законодательством в зависимости от организационно-правовой формы организации имеют складочный, уставный капитал либо уставный фонд. Далее по тексту — уставный капитал.

организаций не менее 100-кратного размера минимальной оплаты труда.

Во исполнение указанного требования учредители юридического лица заключают с тем или иным коммерческим банком договор об открытии временного (накопительного) счета.

Данный счет предназначен только для внесения первоначальных взносов в уставный капитал создаваемого юридического лица. Открывается временный счет на основании заявления учредителей, закрывается также по их заявлению в случае отказа от государственной регистрации либо в результате открытия расчетного (текущего) счета уже зарегистрированному юридическому лицу.

Таким образом, факт наличия необходимых для государственной регистрации 50 % уставного капитала, сформированного денежными средствами, подтверждается справкой (выпиской с накопительного счета) коммерческого банка.

Необходимость оплаты не менее половины уставного капитала объясняется тем, что уставный капитал не только определяет минимальный размер имущества организации, но и гарантирует интересы ее кредиторов. Именно этим обстоятельством и пользуются преступники, пытаясь зарегистрировать организации с так называемым “дутым капиталом”. Участники подобного рода организаций не несут никакого имущественного риска, так как практически ничего не вкладывают в свое “дело” и, по сути, намереваются делать “деньги из воздуха”, то есть заниматься коммерческим мошенничеством под прикрытием зарегистрированного юридического лица. Однако могут быть и иные ситуации. Нередко учредители, не имея достаточной материальной базы и неверно трактуя понятие коммерческого риска, хотят как можно быстрее заняться бизнесом, то есть зарегистрировать свою организацию, не обеспечив накопление первоначального уставного капитала. Впоследствии многие из таких неправомерно зарегистрированных юридических лиц намереваются “встать на ноги” за счет денежных средств клиентов, в частности, путем заключения различных договоров с предоплатой. В данном случае речь идет не о хищении, а о неправомерном завладении денежными средствами контрагентов путем временного уклонения от выполнения условий договора (например, поставки товаров). Денежные средства пускаются в оборот, а контрагент через некоторое время получает предусмотренный договором товар либо свои деньги.

Итак, на незаконную регистрацию юридического лица могут указывать следующие фактические данные:

представление в орган государственной регистрации банковской справки, свидетельствующей об оплате необходимой части уставного капитала:

а) при отсутствии в банке документов, подтверждающих факт открытия временного счета данной организации;

б) при отсутствии фактов перечисления учредителями первоначальных взносов на открытый в банке накопительный счет организации;

в) при наличии на накопительном счете суммы, не соответствующей указанной в справке;

представление в регистрирующий орган банковского документа, свидетельствующего об оплате менее 50 % уставного капитала;

факт государственной регистрации юридического лица при отсутствии банковской выписки с накопительного счета организации.

В случае, если в число учредителей создаваемой организации входит государственное либо муниципальное унитарное предприятие, необходим документ, подтверждающий согласование с органами, наделенными правом управления и распоряжения имуществом государственных и муниципальных предприятий. К таким органам в отношении имущества государственных предприятий относятся соответствующие КУГИ, а имущества муниципальных предприятий — соответствующие органы местного самоуправления. Указанный документ должен содержать сведения о величине и способе оплаты вкладов государственным либо муниципальным предприятием в уставный (складочный) капитал создаваемой организации. Исключения составляют случаи внесения вкладов денежными средствами за счет прибыли государственных и (или) муниципальных предприятий-учредителей. При этом необходимо иметь в виду, что одним из способов сокрытия налогооблагаемой прибыли, является сокрытие долевого участия предприятия в деятельности других хозяйствующих субъектов и прибыли от этого участия. Следовательно, если в учредительных документах одним из учредителей является государственное (муниципальное) предприятие, необходимо:

убедиться в наличии и подлинности справки, подтверждающей согласование с соответствующим КУГИ либо органом местного самоуправления;

проверить, какое конкретно имущество внесено в качестве вклада в уставный (складочный) капитал организации (денежные средства, материальные и нематериальные активы) и соответствует ли оно указанному в справке;

если вклад внесен материальными либо нематериальными активами, то какова его денежная оценка, соответствует ли она указанной в справке;

при отсутствии справки проверить, отражен ли в документах государственного (муниципального) предприятия факт его долевого участия в деятельности другой организации;

выяснить, какой размер и состав вклада фигурирует в документах государственного (муниципального) предприятия и соответствует ли он фактическому;

проверить, какой доход от долевого участия был получен предприятием и отражен ли этот доход в прибыли предприятия.

Таким образом, в число документов, представляемых учредителями в орган государственной регистрации входят устав и (или) учредительный договор юридического лица, банковская выписка с временного (накопительного) счета организации, заявление учредителей и свидетельство об уплате госпошлины.

По общему правилу под учредительными документами юридического лица понимаются устав, утвержденный учредителями, и заключенный между ними учредительный договор. Однако действующее законодательство внесло определенные коррективы в это общее правило — в зависимости от организационно-правовой формы юридическое лицо может действовать на основании устава и учредительного договора либо только устава или учредительного договора. Юридическое лицо любой организационно-правовой формы, созданное одним учредителем, действует только на основании устава, утвержденного этим учредителем<sup>6</sup>.

Факт государственной регистрации юридического лица оформляется путем присвоения ему порядкового номера в Журнале регистрации поступающих документов. На титульном листе устава, а в его отсутствие — учредительного договора, проставляется специальная отметка (надпись либо штамп), содержащая наименование регистрирующего органа, регистрационный номер и дату регистрации. Данная запись (штамп) скрепляется подписью должностного лица, ответственного за регистрацию.

Данные о государственной регистрации юридического лица наравне с данными о ее ликвидации направляются регистрирующим органом в налоговую службу для их включения либо исключения из единого государственного реестра юридических лиц.

Основную специфику как уставу, так и учредительному договору придают особенности, присущие конкретной организационно-правовой форме. Вместе с тем, законодателем предусмотрен ряд общеобязательных сведений, которые должны быть отражены в учредительных документах юридического лица вне зависимости от его организационно-правовой формы<sup>7</sup>.

## **Устав организации**

*1. Наименование юридического лица.* Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, должны иметь фирменное

---

<sup>6</sup> Ст. 52 ГК РФ.

<sup>7</sup> Ст. 52 ГК РФ.



наименование, состоящее из указания на организационно-правовую форму и собственного имени организации (например, закрытое акционерное общество “Альта”). Наименование некоммерческих организаций и унитарных предприятий должно быть дополнено еще одной составляющей — указанием на характер деятельности (например, благотворительное общественное движение “Содружество”).

В соответствии со ст. 54 ГК РФ юридическое лицо, зарегистрировавшее свое фирменное наименование в установленном законом порядке, имеет исключительное право его использования<sup>8</sup>. Речь идет о праве исключительного пользования фирменным наименованием в сделках, на вывесках, в объявлениях, рекламах, на бланках, счетах, товарах организации и их упаковке. Однако законодателем не предусмотрена уголовная ответственность за несанкционированное использование фирменного наименования сторонней организацией. Более того, органы государственной регистрации никоим образом не ограничивают учредителей в их попытках использовать наименования уже существующих организаций. Следствием сложившейся ситуации явилось то, что хищения чужого имущества нередко стали совершаться с использованием наименований хорошо известных и достаточно престижных фирм. При этом выбор преступниками фирменного наименования в некоторой степени зависит от способа хищения и предмета посягательства. Так, например, использование названия широко рекламируемой фирмы, распространяющей свои акции, облигации, дает преступникам возможность выпустить свои “ценные бумаги” с использованием реквизитов известной фирмы и реализовать их под видом ценных бумаг данной фирмы, либо ее дочернего предприятия.

Пример. Смирнов зарегистрировал в Московской регистрационной палате закрытое акционерное общество “Хопер”, в котором он являлся единственным учредителем и, соответственно, акционером. Сразу же после регистрации своей фирмы Смирнов обратился в Санкт-Петербургский филиал открытого акционерного общества Чековый инвестиционный фонд “Хопер Инвестфонд”. В результате с ним, как с физическим лицом, было заключено трудовое соглашение о распространении ценных бумаг ОАО ЧИФ “Хопер Инвестфонда”. В то же время в одной из типографий Санкт-Петербурга Смирнов заказал около 2 тысяч бланков ценных бумаг, а именно, векселя ЗАО Инвестиционной компании “Хопер” и регистрационные карточки держателя ценных бумаг Чекового инвестиционного фонда “Хопер”. Выехав в Ленинградскую область, Смирнов дал широкую рекламу, свидетельствующую о том, что он является распространителем ценных бумаг небезызвестного Чекового инвестиционного фонда “Хопер Инвестфонд”. В результате перечисленных действий Смирнов наряду с 40 сертификатами ЧИФ “Хопер Инвестфонда” реализовал 350 векселей несуществующей Инвестиционной компании “Хопер”.

---

<sup>8</sup> Под регистрацией фирменного наименования юридического лица в установленном законом порядке понимается факт внесения данных о зарегистрированной организации в единый государственный реестр юридических лиц.

Приведенный пример наглядно демонстрирует этапы, связанные с модификацией названия общества, зарегистрированного Смирновым: ЗАО “Хопер”, ЗАО Инвестиционная компания “Хопер”, Чековый инвестиционный фонд “Хопер”.

Аналогичным способом создаются организации, учредители которых имеют целью незаконное привлечение денежных средств и имущества клиентов. Для этого используется название солидной фирмы, хорошо зарекомендовавшей себя в соответствующей сфере деятельности, одно имя которой вызывает уважение со стороны клиентов. Под прикрытием этого наименования преступники заключают различные договоры, которые впоследствии не выполняются. Причем подобные организации-тезки могут вступать в договорные отношения в качестве поставщиков товаров, получающих предоплату от клиентов, покупателей товара, получающих этот товар под реализацию, либо посредников престижной фирмы.

Нередко преступники используют названия иностранных фирм, хорошо известных кому-нибудь из учредителей организации-тезки (например, в прошлом бывших работниками, представителями иностранной компании). Такое заимствование наименования позволяет действовать под видом дочернего предприятия либо филиала иностранной фирмы. При совпадении названий подобные утверждения не вызывают сомнений и, конечно же, не проверяются контрагентами, особенно, когда речь идет о выгодных поставках импортной техники, товаров.

Пример. Иванов являлся представителем зарегистрированной в США корпорации “Элегант Системс Интернешенал”. Корпорация занималась поставками импортных товаров на условии предоплаты в иностранной валюте. В соответствии с занимаемой должностью Иванов был наделен правом ведения переговоров о поставках товаров и правом подписания договоров от лица “Элегант Системс Интернешенал”. В распоряжении Иванова наряду с документами, подтверждающими его полномочия, имелись бланки американской корпорации.

Одновременно с посреднической деятельностью Иванов по подложным документам зарегистрировал закрытое акционерное общество со 100 % иностранных инвестиций “Элегант Системс Раша”. В соответствии с представленными для регистрации документами иностранным инвестором акционерного общества являлась корпорация “Элегант Системс Интернешенал”, а Иванов назначался его генеральным директором.

В результате Иванов получил возможность открыть банковский счет акционерного общества “Элегант Системс Раша”.

Все заключенные Ивановым договоры поставки предполагали предоплату в размере 70 % от суммы договора на расчетный счет ЗАО “Элегант Системс Раша”. Причем поставщиком товаров выступала корпорация “Элегант Системс Интернешенал”, от имени которой и заключались договоры. Данному обстоятельству немало способствовала однотипность названий обеих фирм и наличие у Иванова документов, подтверждающих его полномочия посредника корпорации.

Таким образом, для юридических лиц, зарегистрированных с использованием наименования сторонней организации с целью хищения чужого имущества путем мошенничества либо причине-

ния имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием, характерно:

указание в учредительных документах фирменного наименования аналогичного либо сходного с фирменным наименованием (названием) широко известной фирмы;

искажение зарегистрированного фирменного наименования организации в различных документах (текстах договоров, бланках ценных бумаг, рекламных объявлениях);

отсутствие в учредительных документах указаний на то, что фирма, наименование которой использовано, является учредителем либо головным предприятием данной организации;

аренда помещений для организации пунктов по продаже ценных бумаг широко известной фирмы с последующей реализацией ценных бумаг иной организации, имеющей сходное название;

одновременная продажа ценных бумаг, выпущенных престижной фирмой и организацией с аналогичным наименованием;

аренда административных помещений, заключение различных договоров, размещение рекламы в средствах массовой информации от имени иной фирмы либо со ссылками на ее участие при отсутствии документов, подтверждающих подобные полномочия.

2. *Местонахождение юридического лица* в соответствии с п. 2 ст. 54 ГК РФ определяется местом его государственной регистрации. Таким образом, законодатель не относит фактический адрес организации к числу обязательных реквизитов устава. Вместе с тем в п. 3 ст. 4 Закона РФ “Об акционерных обществах” содержится указание на то, что общество должно иметь почтовый адрес, по которому с ним осуществляется связь, и обязано уведомлять органы государственной регистрации об изменении своего почтового адреса<sup>9</sup>.

Вышесказанное позволяет сделать вывод, что наличие либо отсутствие в уставе почтового адреса юридического лица зависит от позиции, занимаемой органами государственной регистрации.

Устав организации должен содержать сведения об органе, ее зарегистрировавшем. Данное обстоятельство, безусловно, значительно облегчает проверку факта регистрации хозяйствующего субъекта, что особенно важно в случае представления ненадлежаще оформленного устава (например, устава, на котором отсутствуют оттиски печатей, штампов регистрирующего органа либо эти оттиски неразборчивы, размыты).

3. В разделе “*Порядок управления деятельностью юридического лица*” должны быть определены состав, порядок образования и компетенция органов управления и контроля.

---

<sup>9</sup> Закон РФ “Об акционерных обществах” от 26.12.95 г.

Наряду с уставом в большинстве организаций разрабатываются документы, регулирующие правовое положение исполнительных органов (совета директоров, правления и др.), конкретизирующие полномочия отдельных руководящих работников (генерального директора, его заместителей, руководителей подразделений). К таким документам относятся контракты, положения (например, положение о совете директоров или генеральном директоре). Вполне понятно, что эти документы, являясь обязательными для исполнения всеми участниками (акционерами) юридического лица, не должны противоречить требованиям действующего законодательства. В первую очередь речь идет о неправомерном расширении либо сужении полномочий по управлению деятельностью организации и распоряжению ее имуществом<sup>10</sup>. Так, передача совету директоров права на принятие решений по вопросам, относящимся к исключительной компетенции общего собрания (например, распределение прибылей и убытков юридического лица, утверждение его годовых отчетов и бухгалтерских балансов) может создать предпосылки для совершения хищений имущества данной организации либо сокрытия доходов от налогообложения.

Таким образом, на стремление учредителей либо руководителей организации создать благоприятные условия для совершения преступлений, может указывать:

предоставление исполнительным органам полномочий, относящихся к исключительной компетенции общего собрания, в уставе, приложениях и дополнениях к нему, в положениях, регламентирующих деятельность исполнительных органов, протоколах общего собрания;

принятие общим собранием либо иным органом управления организации решений, ущемляющих права отдельных ее участников (например, право на получение части дохода (дивидендов) или части имущества организации после ее ликвидации либо право собственности на ценные бумаги общества);

максимальное сокращение числа участников организации, полномочных принимать ответственные решения на общих собраниях, в результате перераспределения акций либо изменения соотношения долей в уставном капитале.

Наряду с перечисленными выше общеобязательными сведениями, включаемыми в уставы юридических лиц, уставы некоммерче-

---

<sup>10</sup> Гражданским кодексом РФ определены вопросы, относящиеся к исключительной компетенции высшего органа управления юридического лица (ст.ст. 91, 103 ГК РФ). Эти вопросы не могут быть включены в компетенцию исполнительных органов организации. В свою очередь факт избрания таких исполнительных органов как совет директоров, наблюдательный совет также предполагает наделение этих органов исключительными полномочиями.

ских организаций, государственных и муниципальных предприятий должны содержать указание на предмет и цели их деятельности.

Данное требование приобретает особую важность в случаях, когда некоммерческие организации осуществляют предпринимательскую деятельность. Напомним, что законодатель ограничил пределы подобной деятельности целями, ради которых созданы некоммерческие организации. Так, в рамках общественного фонда художников может быть открыта платная картинная галерея или реставрационная мастерская для оказания помощи молодым художникам. В свою очередь, осуществление торгово-закупочной деятельности в рамках того же фонда художников будет явным несоответствием целям и задачам данной некоммерческой организации.

Еще одна особенность некоммерческих организаций заключается в том, что все доходы от предпринимательской деятельности должны использоваться только для достижения уставных целей и не могут распределяться между членами (участниками) организации. Следовательно, факты осуществления определенных видов предпринимательской деятельности, не соответствующих уставным целям организации, могут свидетельствовать о сокрытии доходов от налогообложения.

### **Учредительный договор**

Правовой статус учредительного договора зависит от организационно-правовой формы юридического лица. Так, в обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью учредительный договор наряду с уставом является учредительным документом. Однако по сравнению с уставом договор играет как бы второстепенную роль (именно устав регистрируется в органах государственной регистрации, представляется в банк для открытия расчетного, текущего и иных счетов). В хозяйственных товариществах учредительный договор выступает в качестве единственного учредительного документа, то есть фактически выполняет функции устава. Учредители акционерного общества обязаны заключать между собой договор, который тем не менее не отнесен законодателем к учредительным документам общества.

Перечисленные особенности и определили перечень общеобязательных сведений, входящих в содержание учредительного договора вне зависимости от организационно-правовой формы юридического лица. В число этих сведений входят положения, присущие только учредительному договору и положения, в некоторой степени дублирующие устав организации.

Главное различие содержания учредительного договора и устава в том, что договор не ограничивается регламентацией деятельности уже зарегистрированного хозяйствующего субъекта. В договоре должны быть определены основные направления совместной дея-

тельности учредителей по созданию юридического лица еще до его государственной регистрации. В первую очередь речь идет о формировании уставного капитала вновь создаваемой организации, то есть определение его величины, порядка формирования, условий передачи имущества учредителей (участников) в уставный фонд.

Следовательно, изучение учредительного договора позволит установить, каким имуществом сформирован уставный капитал, какие конкретно вклады были внесены каждым из учредителей (участников) и какова их денежная оценка, а также какими ценностями были сформированы необходимые для государственной регистрации 50 % уставного капитала.

В соответствии с действующим законодательством<sup>11</sup> вкладом в имущество юридического лица могут быть денежные средства, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку<sup>12</sup>. Таким образом, законодателем не установлены никакие ограничения по видам имущества, вносимого в уставный капитал организации как на стадии ее создания, так и в процессе ее деятельности. При этом напомним, что оплата 50 % первоначального уставного капитала, сформированного денежными средствами, подтверждается банковским документом. Однако совершенно иная ситуация складывается в случае внесения вкладов материальными и нематериальными активами.

При формировании уставного капитала *материальными активами* (зданиями, сооружениями, оборудованием, материалами и т. п.) должны составляться акты оценки имущества, которые затем утверждаются протоколом учредителей. Денежная оценка вкладов производится по соглашению между учредителями данной организации. На основании этой оценки осуществляется оприходование имущества и последующая его постановка на баланс организации. Передача материальных активов оформляется актами передачи.

Вклады, вносимые в уставный капитал *нематериальными активами* (право пользования зданием, землей, водой и другими природными ресурсами, интеллектуальная собственность), также оцениваются в денежном выражении, оформляются актами передачи (например, договором аренды) и указываются в балансе организации в качестве нематериальных активов.

При наличии фактов, свидетельствующих о формировании части уставного капитала объектами интеллектуальной собственности, необходимо учитывать следующее: во-первых, результатами творческой деятельности являются различные произведения (открытия,

---

<sup>11</sup> Ст. 213 ГК РФ.

<sup>12</sup> Законодателем могут быть предусмотрены ограничения в отношении определенных видов имущества, вносимого в уставный капитал тех или иных организаций. Так, например, запрещается формирование уставного капитала коммерческих банков ценными бумагами и нематериальными активами.

изобретения, промышленные образцы, программы для ЭВМ), во-вторых, эти произведения должны подтверждаться соответствующими документами (патентами на изобретения, промышленные образцы; свидетельствами на полезные модели, товарные знаки и знаки обслуживания либо лицензионными договорами на их использование), в-третьих, передача патента, свидетельства и т. п. в качестве вклада в уставный капитал еще не делает организацию законным собственником, а значит не может учитываться при исчислении размера уставного капитала. Собственником юридического лица может стать лишь после регистрации соответствующих договоров (лицензионных, уступки либо передачи прав) в Роспатенте<sup>13</sup>.

Таким образом, в случае внесения вкладов в уставный капитал материальными и нематериальными активами существует реальная возможность незаконно зарегистрировать организацию, размер уставного капитала которой фактически не соответствует заявленному в учредительных документах. Это может быть достигнуто в результате:

необоснованного завышения денежной оценки учредительских вкладов в акте оценки, протоколе общего собрания учредителей, учредительном договоре и балансе организации;

формирования уставного капитала преимущественно объектами интеллектуальной собственности;

определения размера вкладов, исходя из стоимости переданного в аренду имущества, а не из арендной платы за пользование этим имуществом;

формирования уставного капитала нематериальными активами при отсутствии соответствующим образом оформленных актов передачи права пользования (например, договоров аренды) либо без регистрации соответствующих договоров в Роспатенте

Регистрация организаций с “дутым” капиталом дает преступникам возможность создать видимость солидного и более чем платежеспособного хозяйствующего субъекта, с которым банк не побоится заключить кредитный договор, а клиенты перечислить предоплату. Кроме того, необоснованное увеличение денежной оценки вклада, вносимого в уставный капитал уже зарегистрированной организации, автоматически повлечет за собой не только непропорциональное распределение прибыли, которая в большинстве случаев зависит от размера вклада, но и позволит свести к минимуму число лиц, имеющих право принимать ответственные решения на общих собраниях.

---

<sup>13</sup> См. Закон РФ “О товарных знаках и знаках обслуживания” от 23.09.92 г.; “Патентный закон РФ” от 23.09.92 г.; Постановление СМ — Правительства РФ от 12.08.93 г. № 793.

Содержание учредительных документов не ограничивается приведенным выше перечнем общеобязательных сведений. Законодателем также предусмотрен ряд положений, которые должны быть указаны либо в уставе, либо в договоре учредителей (в зависимости от организационно-правовой формы юридического лица). Так, в соответствии со ст.ст. 55 и 61 ГК РФ учредительные документы должны содержать сведения о наличии у организации обособленных подразделений и регламентировать процедуру ликвидации хозяйствующего субъекта.

*Порядок создания юридическим лицом обособленных подразделений.* Правом на создание обособленных подразделений в виде филиалов и представительств наделены только юридические лица, индивидуальные предприниматели и сами обособленные подразделения такого права не имеют.

Создание и ликвидация филиалов (представительств) не относится к вопросам исключительной компетенции высшего органа управления организации. Следовательно, в учредительных документах должен быть определен исполнительный орган, полномочный принимать решения по этим вопросам.

В учредительных документах должен быть указан вид создаваемого подразделения, так как правовое положение филиалов и представительств различно. Представительства лишь представляют интересы юридического лица и осуществляют их защиту, то есть в сущности выполняют посреднические и представительские функции. Филиалы осуществляют все или часть функций юридического лица, то есть вправе заниматься предпринимательской деятельностью, но исключительно от имени юридического лица. Следовательно, осуществление представительством юридического лица тех или иных видов предпринимательской деятельности является неправомерным. Соответственно, предпринимательская деятельность филиала, если он действует от своего имени, является неправомерной, а заключенные сделки — ничтожными.

Обособленные подразделения не имеют статуса юридического лица, пределы их полномочий оговариваются в Положении о филиале (представительстве), утверждаемом органом, уполномоченным на их создание. Этим же органом назначается руководитель подразделения и утверждается доверенность, на основании которой он действует. Филиалы (представительства) в большинстве случаев имеют собственный баланс, а значит, являются самостоятельными налогоплательщиками.

Государственная регистрация и постановка на налоговый учет обособленных подразделений осуществляется по месту их нахождения на основании Положения о филиале (представительстве). Однако достаточно распространенной является ситуация, когда подразделение не регистрируется и (или) не встает на учет в нало-



говом органе. При этом руководители филиалов ссылаются на то, что вся выручка перечисляется ими головной организации, которая и уплачивает налоговые суммы в полном объеме. В результате имеет место сокрытие доходов филиала от налогообложения путем уклонения от постановки на учет в налоговой инспекции.

Необходимость выяснения всех вопросов, связанных с созданием филиалов и представительств, объясняется тем, что нередко под видом таких обособленных подразделений функционируют лже-предприятия (именуемые “боковичками”). Создаются подобные “боковички” с целью совершения хищения денежных средств и имущества как самого юридического лица, так и его клиентов, сокрытия доходов от налогообложения. Так, например, наличие обособленных подразделений, имеющих собственные банковские счета, позволяет производить безналичные расчеты помимо головной организации с целью разрыва единых хозяйственных операций, запутывания всей финансово-хозяйственной деятельности организации, трудно контролируемого манипулирования безналичными денежными средствами юридического лица и организаций-контрагентов.

Таким образом, для организаций, обособленные подразделения которых созданы и функционируют с нарушением требований действующего законодательства, характерно:

отсутствие в учредительных документах, протоколах решений уполномоченного органа сведений о созданных организацией филиалах (представительствах);

создание и (или) ликвидация обособленного подразделения органом, не наделенным такими полномочиями;

наличие в учредительных документах организации сведений о создании филиала (представительства) при отсутствии фактов, свидетельствующих о его государственной регистрации и постановке на налоговый учет;

утверждение Положения о филиале (представительстве) и доверенности его руководителю неуполномоченным на то органом;

отсутствие в учредительных документах юридического лица указаний на вид создаваемого подразделения;

несоответствие положений учредительного договора, касающихся порядка создания и деятельности подразделения, аналогичным положениям, содержащимся в уставе;

наделение представительства правом на осуществление предпринимательской деятельности путем включения в Положение о представительстве функций юридического лица.

## **II. ЛИКВИДАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ**

*Ликвидация* является заключительным этапом деятельности хозяйствующих субъектов любых организационно-правовых форм.

Основания и порядок ликвидации юридических лиц предусмотрены ст.ст. 61, 62, 63 ГК РФ, а также ст.ст. 21, 22, 23, 24 Закона РФ “Об акционерных обществах”, ст. 26 Закона РФ “Об общественных объединениях”<sup>14</sup>, ст. 11 Закона РФ “О благотворительной деятельности и благотворительных организациях”<sup>15</sup>, ст.ст. 18, 19 Закона РФ “О некоммерческих организациях”<sup>16</sup>, в соответствии с которыми прекращение деятельности хозяйствующего субъекта возможно как на добровольной основе, так и по решению суда.

Добровольно организация может быть ликвидирована по решению ее учредителей (участников) либо уполномоченного на то органа управления. При этом в хозяйственных обществах приняты решения о ликвидации является исключительной компетенцией общего собрания участников (акционеров), а значит не может быть поручено какому бы то ни было исполнительному органу общества. В качестве оснований для ликвидации могут служить: истечение срока, на который создана организация; достижение цели, ради которой она создавалась; признание судом недействительной регистрацию организации в связи с допущенными при ее создании нарушениями закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер. На практике чаще встречается другое основание ликвидации — нежелание продолжать дальнейшую совместную деятельность в рамках конкретной организации по причине неудовлетворенности участников ходом работы, низкой прибыльности, недостаточного уровня выплачиваемых дивидендов.

Принудительно, по решению суда, организация может быть ликвидирована по таким основаниям, как: осуществление безлицензионной деятельности либо деятельности, запрещенной законом (например, производство взрывчатых веществ, ликеро-водочных изделий, наркотиков; торговля отдельными видами товаров); неоднократное или грубое нарушение закона, иных правовых актов (например, нарушение налогового законодательства, правил землепользования или санитарно-эпидемиологических норм, взаимоотношений с внебюджетными фондами, регистрации проспектов эмиссии).

Требования о ликвидации юридического лица по перечисленным выше основаниям могут быть предъявлены в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому такое право предоставлено законом. Инициатива также может исходить от прокуратуры, налоговых инспекций и полиции, регистрационной палаты.

Как показывает судебная практика, целью добровольной ликвидации юридических лиц часто является неправомер-

---

<sup>14</sup> Российская газета от 25.05.95 г.

<sup>15</sup> Российская газета от 17.08.95 г.

<sup>16</sup> Российская газета от 24.01.96 г.

ное завладение имуществом кредиторов данной организации либо вкладами (долями) участников (акционеров). Достигается это путем невыполнения либо ненадлежащего выполнения требований, установленных законодателем. Причем, нередко, ненадлежащий порядок ликвидации изначально закрепляется в учредительных документах хозяйствующего субъекта.

При решении вопроса о правомерности ликвидации юридического лица необходимо знание не только установленного законом порядка ликвидации, но и документов, которыми она оформляется.

Как при добровольной, так и при принудительной ликвидации хозяйствующего субъекта на его учредителей (участников) или уполномоченный орган, принявший данное решение, возлагаются определенные обязанности. Во-первых, о предстоящей ликвидации они должны письменно известить орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц. Последний в свою очередь направляет информацию в местный орган налоговой службы, который обеспечивает включение в единый государственный реестр юридических лиц сведений о том, что организация находится в процессе ликвидации. Во-вторых, лица или орган, принявшие решение о ликвидации, должны назначить ликвидационную комиссию либо ликвидатора, предварительно согласовав этот вопрос с органом государственной регистрации. Процедура согласования предполагает утверждение состава комиссии либо кандидатуры ликвидатора<sup>17</sup>, к которым переходят все полномочия по управлению делами юридического лица.

*1. Ликвидационная комиссия должна:*

поместить в печати<sup>18</sup> объявление о ликвидации с указанием порядка и срока<sup>19</sup> предъявления кредиторами данного юридического лица своих требований,

провести работу по выявлению всех кредиторов и персонально уведомить их о ликвидации,

провести аналогичную работу по определению всех должников организации и принять меры по взысканию дебиторской задолженности.

Как показывает практика, в большинстве случаев, тем более при незаконной ликвидации, в состав ликвидационной комиссии включаются учредители (участники) ликвидируемого юридического лица. Будучи заинтересованы в минимальной огласке, они публикуют сведения о ликвидации в местной печати, что позволяет с той или иной степенью вероятности утаить факт ликвидации от иногородних кредиторов.

---

<sup>17</sup> Далее — Ликвидационная комиссия.

<sup>18</sup> В данном случае имеется в виду орган печати, в котором публикуются сведения о государственной регистрации юридических лиц.

<sup>19</sup> Срок на заявление требований кредиторов не может превышать 2-х месяцев.

Законодатель не уточняет, каким образом ликвидационная комиссия должна уведомить кредиторов. Вследствие чего, вместо заказного почтового уведомления, нередко имеют место простые почтовые уведомления (письма, открытки), факт отправления которых документально не подтвержден.

Вполне понятно, что кредиторы, которые не были уведомлены, либо вообще не заявят своих требований, либо заявят их по истечении срока. Как правило, и в том, и в другом случае кредиторы несут имущественный ущерб, так как в первом случае юридическое лицо ликвидируется без учета их требований, а во втором случае требования подобных кредиторов удовлетворяются в последнюю очередь<sup>20</sup>.

*2. Непосредственно ликвидация юридического лица* начинается с истечения срока, предоставленного кредиторам для предъявления своих требований. К этому времени ликвидационная комиссия должна:

располагать сведениями о всех требованиях кредиторов и рассмотреть эти требования;

составить промежуточный баланс, содержащий сведения о составе имущества ликвидируемой организации, перечень предъявляемых кредиторами требований, а также результаты их рассмотрения;

представить промежуточный ликвидационный баланс на согласование органу государственной регистрации, а затем — на утверждение участника юридического лица либо органу, принявшему решение о его ликвидации.

*3. Выплата кредиторам хозяйствующего субъекта денежных сумм* по признанным требованиям должна производиться на основании промежуточного ликвидационного баланса в порядке, установленном ст. 64 ГК РФ. Данная статья предусматривает очередность кредиторов и исключает возможность произвольных выплат отдельным кредиторам по усмотрению ликвидационной комиссии.

*4. В случае недостаточности у юридического лица денежных средств* для удовлетворения требований кредиторов, при принудительной ликвидации комиссия осуществляет продажу имущества организации с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений. При добровольной ликвидации данный вопрос решается в порядке, предусмотренном учредительными документами.

При недостаточности имущества ликвидируемой организации оно должно распределяться между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению.

---

<sup>20</sup> В данном случае — после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

5. *Ликвидация юридического лица* наступает после завершения расчетов с кредиторами. В этот период ликвидационная комиссия должна составить ликвидационный баланс, который затем утверждается собственником имущества юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации, по согласованию с органом государственной регистрации.

Форма ликвидационного баланса традиционна. Единственное ее отличие от используемой для обычной квартальной отчетности — это дата составления, не совпадающая с окончанием квартала и утверждение баланса соответствующим лицом или полномочным органом, а не руководителем организации.

Ликвидационный баланс со справками из внебюджетных фондов (фонд обязательного медицинского страхования, фонд занятости, фонд социального страхования, пенсионный фонд), подтверждающими внесение всех необходимых платежей, направляется на утверждение в налоговую инспекцию. Последняя помимо отметки на ликвидационном балансе выдает справку для банка о том, что задолженности перед бюджетом нет.

Затем оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его участникам, имеющим вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении данной организации<sup>21</sup>.

Передача имущества должна производиться с оформлением специального акта, который содержит перечень и стоимостную оценку передаваемого имущества. Данный акт составляется в терминологии бухгалтерского учета (денежные средства, здания и сооружения, объекты незавершенного капитального строительства), с указанием на то, что стоимость этого имущества соответствует доле (количеству акций) в уставном капитале ликвидируемой организации.

К числу последующих действий относятся закрытие счета в банке и уничтожение печати. При этом к заявлению управляющему банком должны быть приложены чековая книжка и справка из налоговой инспекции об отсутствии задолженности перед бюджетом. Документы на уничтожение печати выдаются в органе, осуществляющем государственную регистрацию.

Отметки налоговой инспекции, банка и регистрирующего органа должны быть занесены в ликвидационную карту — заключительный документ по ликвидации.

---

<sup>21</sup> К юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы. Правом собственности или иными вещными правами наделены учредители государственных и муниципальных предприятий, а также собственники, финансирующие учреждения.

В отдельных регионах Российской Федерации при ликвидации организации необходимо согласование данного вопроса с Комитетом по управлению имуществом. Обязательное согласование проходят государственные и муниципальные организации, имеющие статус акционерного общества или общества с ограниченной ответственностью, а также негосударственные фирмы, располагающие недвижимым имуществом.

Результаты деятельности ликвидационной комиссии, а также итоги их рассмотрения участниками организации оформляются соответствующими протоколами, включаемыми в итоговый пакет документов по ликвидации.

На завершающем этапе заполненная ликвидационная карта вместе с заявлением, согласованием с Комитетом по управлению имуществом, протоколами и актом ликвидационной комиссии, оригиналами учредительных документов и свидетельства о регистрации направляется в орган регистрации юридических лиц.

Ликвидация юридического лица считается завершённой, а организация — прекратившей существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц.

Таким образом, на неправомерную ликвидацию юридического лица могут указывать следующие фактические данные:

отсутствие в органе государственной регистрации и налоговой инспекции сведений о самоликвидации юридического лица, а также сведений, подтверждающих согласование с органом государственной регистрации состава ликвидационной комиссии и промежуточного ликвидационного баланса организации;

принятие решения о ликвидации юридического лица не уполномоченным на то исполнительным органом;

избрание ликвидационной комиссии исключительно или преимущественно из числа представителей исполнительного органа, принявшего решение о ликвидации юридического лица;

наличие у организации большого числа иногородних кредиторов, которые не были поставлены в известность о ее ликвидации в связи с публикацией объявления в местном печатном издании с небольшим тиражом и (или) в связи с неполучением соответствующего почтового уведомления;

отсутствие документов, подтверждающих факт отправления заказных почтовых уведомлений кредиторам;

недостаточность либо отсутствие у юридического лица денежных средств и имущества для удовлетворения требований кредиторов при наличии фактов, свидетельствующих о передаче организацией значительной части своего имущества и денежных средств различным хозяйствующим субъектам.

Подобное отчуждение денежных средств и имущества осуществляется якобы во исполнение различных договоров граждан-

ско-правового характера, как правило, заключенных незадолго до принятия решения о ликвидации юридического лица. Вполне понятно, что большинство таких договоров являются фиктивными. При этом нередко контрагентами, в чью пользу произошло отчуждение, являются организации, созданные руководящими работниками ликвидируемого юридического лица;

сведения о том, что незадолго до начала ликвидационного процесса некоторые из обособленных подразделений организации были преобразованы в самостоятельные юридические лица;

наличие у юридического лица нескольких банковских счетов, денежные средства с которых не были учтены в промежуточном ликвидационном балансе.

### **III. ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

В соответствии со ст. 49 ГК РФ как юридические лица, так и индивидуальные предприниматели вправе заниматься любыми видами деятельности, не запрещенными законом. Однако отдельные виды деятельности могут осуществляться только на основании специального разрешения — лицензии.

Право на занятие такой деятельностью возникает с момента получения лицензии (даты ее выдачи) и прекращается по истечении срока ее действия. При этом допускается продление срока действия лицензии, которое производится в порядке, установленном для ее получения. Этот порядок утвержден Постановлением Правительства РФ № 1418 от 24.12.94 г.<sup>22</sup>, которое также содержит перечень лицензируемых видов деятельности и органов исполнительной власти, уполномоченных на ведение лицензионной деятельности.

Одна из важнейших особенностей лицензирования предпринимательской деятельности заключается в индивидуализации выдаваемых лицензий. Речь идет о том, что, во-первых, лицензия выдается на основании административного акта уполномоченного государством органа отдельно на каждый вид деятельности, во-вторых, выдается конкретному лицу (юридическому или физическому) и, в-третьих, не может передаваться от одного лица другому. Следовательно, лицензии не могут быть переданы во временное пользование, а также не могут выступать в качестве вклада в уставный капитал организации.

При ликвидации юридического лица или прекращении действия свидетельства о государственной регистрации физического лица в

---

<sup>22</sup> Постановление Правительства РФ “О лицензировании отдельных видов деятельности” от 24.12.94 г. № 1418 (с изменениями и дополнениями, внесенными Постановлением Правительства РФ от 7.08.95 г. № 796).

качестве предпринимателя выданная лицензия теряет юридическую силу.

В случае реорганизации, изменения наименования юридического лица, изменения паспортных данных физического лица, утраты лицензии необходимо переоформление лицензии, которое производится в порядке, установленном для ее получения.

За осуществление безлицензионной деятельности либо деятельности с нарушением условий лицензирования (незаконное предпринимательство) предусмотрена уголовная ответственность по ст.ст. 171, 172 УК РФ. Гражданский кодекс также устанавливает ответственность юридического лица за осуществление предпринимательской деятельности без надлежащего разрешения — оно по решению суда может быть ликвидировано<sup>23</sup>. Сделка, совершенная юридическим лицом, не имеющим соответствующей лицензии, может быть признана судом недействительной<sup>24</sup>.

В большинстве случаев безлицензионная деятельность сопряжена с сокрытием доходов, получаемых в результате изготовления и реализации неучтенной продукции, выполнения неоформленных документами работ (услуг). При этом возможны два варианта: осуществление безлицензионной деятельности организацией, не зарегистрированной в установленном порядке, либо организацией, которая создана и официально действует на вполне законных основаниях.

*Для первого варианта характерно:*

отсутствие в уполномоченных государством органах сведений о факте государственной регистрации организации, постановки ее на налоговый учет и выдачи ей лицензий на занятие соответствующими видами деятельности;

отсутствие у организации учредительных документов и лицензий либо наличие документов, не имеющих необходимых реквизитов (оттисков штампов, печатей, подписей должностных лиц);

отсутствие сертификатов или удостоверений качества на выпускаемую продукцию либо наличие сертификатов не установленного образца (в случае, если выпускаемая продукция подлежит сертификации), в том числе и ксерокопий, не заверенных оттиском печати и подписью держателя оригинала сертификата;

отсутствие соответствующим образом оформленных договоров поставки выпускаемой организацией продукции при наличии фактов, подтверждающих ее изготовление.

Одной из особенностей безлицензионной деятельности, связанной с выпуском неучтенной продукции, является изготовление товаров, пользующихся широким спросом у населения. Их реализация в основном осуществляется через широчайшую сеть мелкороз-

---

<sup>23</sup> Ст. 61 ГК РФ.

<sup>24</sup> Ст. 173 ГК РФ.



ничной торговли, договоры поставки при этом не заключаются, а оплата, как правило, производится сразу же, то есть по факту поставки.

наличие специально оборудованных помещений (в жилых домах, на дачах, арендованных площадях), а также необходимых механизмов, инструментов, сырья, материалов для изготовления неуценной продукции либо выполнения работ, оказания услуг, подлежащих лицензированию.

Для юридических лиц, прошедших государственную регистрацию и занимающихся безлицензионной деятельностью, в первую очередь характерна многопрофильность. Осуществление хозяйствующим субъектом нескольких видов деятельности совершенно обоснованно предполагает наличие большого числа производственных, складских и иных помещений, различного оборудования, механизмов и машин, сырья, материалов и полуфабрикатов, а также создание широкой сети филиалов и представительств (при этом не исключено, что часть обособленных подразделений не будет фигурировать в учредительных документах, а соответственно, не будет зарегистрирована и поставлена на налоговый учет). Подобный размах в делах влечет за собой необходимость открытия нескольких банковских счетов в различных банках, что способствует запутыванию бухгалтерской отчетности.

Таким образом, факт осуществления безлицензионной деятельности может скрываться достаточно долго, при этом в учетных документах организации доходы от безлицензионной деятельности отражаться не будут.

Вместе с тем возможны случаи, когда хозяйствующий субъект осуществляет тот или иной вид деятельности после истечения срока действия соответствующей лицензии, в учетных документах отражает только те доходы, которые получены организацией в сроки, установленные лицензией.

Если организация приобретает лицензию с нарушением установленного порядка (например, получает в качестве вклада в уставный капитал), также имеет место осуществление безлицензионной деятельности. Однако не исключено, что в данном случае учредители (участники) организации не имели целью сокрытие доходов, а лишь пытались более легким способом добыть лицензию. В такой ситуации необходимо исследование и анализ всех документов, связанных с исчислением и уплатой налогов.

Таким образом, к числу признаков, которые могут свидетельствовать об осуществлении хозяйствующим субъектом безлицензионной деятельности, сопряженной с сокрытием доходов от налогообложения, относятся:

несоответствие имеющихся в организации лицензий, сертификатов и удостоверений качества установленным образцам либо пред-

ставление ксерокопий, не заверенных оттиском печати и подписью держателя оригинала сертификата;

несоответствие фирменного наименования юридического лица, указанного в лицензии, наименованию данной организации;

наличие в организации лицензий, выданных гражданам;

наличие просроченных лицензий;

данные, свидетельствующие о том, что разрешенный вид деятельности осуществлялся организацией до срока, установленного лицензией;

отсутствие в налоговом органе сведений об уплате соответствующих налоговых сумм, связанных с выполнением лицензируемого вида деятельности, при фактическом осуществлении юридическим лицом этой деятельности;

наличие оборудования, механизмов, машин, инструментов, сырья, материалов, полуфабрикатов (в том числе и неучтенных), назначение которых не соответствует тем видам деятельности, которыми организация занималась официально;

наличие большого количества производственных, складских помещений, в том числе и арендуемых, которые в соответствии с документами не используются либо используются не в полном объеме;

сведения об аренде мест (точек) у организаций, связанных с обслуживанием населения (в фойе кинотеатров, магазинах, транспортных организациях и т. п.);

факты, свидетельствующие о том, что оплата за поставку выпускаемой организацией продукции либо за выполняемые ею работы (услуги) производится наличными деньгами;

осуществление деятельности, аналогичной по содержанию указанной в лицензии, но требующей отдельного разрешения;

выпуск продукции, выполнение работ (услуг), не отраженных в имеющейся у организации лицензии (например, выпуск ликероводочным заводом водки, сорта которой не предусмотрены лицензией).

#### **IV. МАЛЫЕ ПРЕДПРИЯТИЯ**

Гражданским кодексом предусмотрен достаточно широкий перечень различных организационно-правовых форм, в рамках которых юридические лица могут осуществлять предпринимательскую деятельность. Однако, наряду с организационно-правовыми формами, законодатель допускает дополнительные характеристики субъектов гражданско-правовых отношений в сфере предпринимательства. Речь идет, в первую очередь, о так называемых, малых предприятиях.

В соответствии с действующим законодательством к субъектам малого предпринимательства относятся коммерческие организации,

в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъектов РФ, общественных и религиозных организаций, благотворительных и иных фондов, а также юридических лиц, не являющихся малыми предприятиями, не превышает 25 %. При этом средняя численность<sup>25</sup> работников за отчетный период не должна превышать:

100 человек в промышленных, строительных и транспортных организациях;

60 человек в сельскохозяйственных организациях;

50 человек в организациях научно-технического профиля (сферы) и организациях, осуществляющих оптовую торговлю;

30 человек в организациях, осуществляющих розничную торговлю и бытовое обслуживание населения;

50 человек в организациях, осуществляющих иные виды деятельности<sup>26</sup>.

Наряду с коммерческими организациями к числу субъектов малого предпринимательства также относятся индивидуальные предприниматели<sup>27</sup>.

Многопрофильные предприятия могут быть отнесены к малым по критериям того вида деятельности, доля которого является наибольшей в годовом объеме оборота или годовом объеме прибыли.

Таким образом, понятие “малое предприятие” является составной частью общей характеристики коммерческих организаций любой организационно-правовой формы, соответствующих установленным законом критериям. Следовательно, понятие “малое предприятие”<sup>28</sup> никоим образом не подменяет организационно-правовую форму юридического лица, а лишь дополняет и уточняет его правовое положение. Поэтому совершенно неправомерно указание в документах юридического лица (учредительных, договорных, платежных) лишь собственного имени организации и статуса МП без указания его организационно-правовой формы.

Действующее законодательство установило для малых предприятий ряд дополнительных льгот по налогообложению, при кредито-

---

<sup>25</sup> Под средней численностью работников малого предприятия понимаются все работники данной организации, в том числе, работающие по договорам гражданско-правового характера и по совместительству с учетом реально отработанного времени, а также работники представительств, филиалов и других обособленных подразделений юридического лица.

<sup>26</sup> Закон РФ “О государственной поддержке малого предпринимательства в РФ” от 14.06.95 г.

<sup>27</sup> Далее по тексту под субъектами малого предпринимательства и малыми предприятиями следует понимать как юридические лица, так и граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, с учетом присущих им особенностей (например, отсутствие у индивидуального предпринимателя учредительных документов).

<sup>28</sup> Далее — МП.

вании и страховании организации. Так, в частности, при определении налогооблагаемой прибыли МП исключается прибыль, направленная на строительство, реконструкцию и обновление основных производственных фондов, освоение новой техники и технологий<sup>29</sup>. Причем, если изменения налогового законодательства создают менее благоприятные условия для субъектов малого предпринимательства, то в течении первых 4-х лет своей деятельности МП подлежат налогообложению в том же порядке, который действовал на момент их государственной регистрации<sup>30</sup>. Кроме того субъекты малого предпринимательства вправе применять ускоренную амортизацию основных производственных фондов с отнесением затрат на издержки производства в размере, в два раза превышающем нормы, установленные для соответствующих видов основных фондов, а по основным фондам со сроком службы более 3-х лет в первый год эксплуатации могут дополнительно списывать как амортизационные отчисления до 50 % их первоначальной стоимости<sup>31</sup>.

Льготные условия кредитования субъектов малого предпринимательства предполагают компенсацию<sup>32</sup> соответствующей разницы кредитным организациям за счет средств фондов поддержки малого предпринимательства<sup>33</sup>.

В свою очередь незаконное применение этих льгот влечет за собой сокрытие доходов от налогообложения. Например, в нарушение п. 34 «Положения о порядке начисления амортизационных отчислений по основным фондам в народном хозяйстве»<sup>34</sup> МП, в случае прекращения своей деятельности до истечения одного года, не увеличивают налогооблагаемую прибыль на сумму дополнительно начисленной амортизации.

Возможны ситуации, при которых организация временно лишается прав на льготы. Выше отмечалось, что одной из отличительных черт организаций, отнесенных к МП, является средняя численность работников за отчетный период. В случае превышения установленных предельных уровней средней численности работников, МП лишается льгот не только на весь период, в течение которого

---

<sup>29</sup> См.: п. 4 «а», «б» ст. 7 Закона РФ «О налоге на прибыль предприятий и организаций».

<sup>30</sup> Ст. 9 Закона РФ «О государственной поддержке малого предпринимательства в РФ».

<sup>31</sup> Ст. 10 Закона РФ «О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации».

<sup>32</sup> Размер, порядок и условия компенсаций устанавливаются договором между кредитной организацией и соответствующим фондом поддержки малого предпринимательства.

<sup>33</sup> Ст. 11 Закона РФ «О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации».

<sup>34</sup> Регистрация субъектов малого предпринимательства осуществляется в органах государственной регистрации. МП считается созданным с момента его государственной регистрации.

было допущено превышение численности работников, но и на следующие три месяца. Так, МП, осуществляющее розничную торговлю, на период сезонной распродажи овощной продукции увеличит численность своих работников до 50 человек. Если сезонная распродажа будет происходить в августе и сентябре, то МП лишится прав на льготы с августа по декабрь включительно.

Таким образом, *для организаций, незаконно пользующихся льготами, предоставленными МП, характерно:*

отсутствие в учредительных документах указаний на статус МП; отсутствие в органе государственной регистрации сведений, подтверждающих регистрацию организации в качестве МП, при наличии фактов, свидетельствующих о том, что данная организация пользуется льготами по налогообложению;

необоснованное завышение многопрофильной организацией доли одного из видов деятельности в годовом объеме оборота (прибыли) с последующим использованием этого обстоятельства для получения статуса МП;

наличие в учредительных документах, протоколах общих собраний, совета директоров, правления сведений, указывающих на то, что в число участников данной организации входят субъекты РФ, общественные и религиозные организации, а также юридические лица, не являющиеся МП, доля которых превышает 25 % уставного капитала;

наличие в документах организации (в лицевых счетах работников, приказах о приеме и увольнении работников, договорах подряда и других договорах гражданско-правового характера; в первичных документах по начислению заработной платы, пособий по социальному страхованию и других выплат; в расчетно-платежных ведомостях либо расходно-кассовых ордерах, отчете по труду) данных, указывающих на превышение численности работников данной организации по сравнению с численностью, установленной для МП.

*Для МП, скрывающих свою прибыль (доход) от налогообложения путем дополнительного уменьшения размера налогооблагаемой прибыли характерно:*

несоответствие даты регистрации МП в учредительных документах организации дате в журнале регистрации поступающих документов;

отсутствие в учредительных документах МП сведений о том, что оно создано на базе ликвидированной (реорганизованной) организации, ее филиала, структурного подразделения при наличии фактов свидетельствующих о том, что МП создано на базе такой организации;

необоснованное дополнительное списание в качестве амортизационных отчислений, включенных МП в себестоимость продукции (работ, услуг), до 50 % (либо выше) первоначальной стоимости основных фондов со сроком службы менее 3-х лет;

необоснованное отнесение отдельных затрат МП к расходам на строительство, реконструкцию и обновление основных производственных фондов, освоение техники и технологий;

необоснованное использование льготного освобождения от уплаты налога на прибыль после истечения 2-х лет с момента государственной регистрации в качестве МП;

завышение выручки МП (свыше 70 %) от деятельности по производству и переработке сельскохозяйственной продукции, производству товаров народного потребления, строительных и ремонтно-строительных работ, а также по производству строительных материалов в общей сумме выручки от реализации продукции (работ, услуг);

использование многопрофильным МП льгот, связанных с производством и переработкой сельскохозяйственной продукции, производством товаров народного потребления, строительными и ремонтно-строительными работами, производством строительных материалов при отсутствии фактов, подтверждающих осуществление данных видов деятельности;

исключение из средней численности работников филиалов, представительств и структурных подразделений данной организации.

*Для организаций, утративших либо временно лишившихся прав на льготы, предоставленные МП, характерно:*

отсутствие в налоговом органе сведений о ликвидации МП до истечения одного года с момента его государственной регистрации при наличии фактов, свидетельствующих о том, что размер налогооблагаемой прибыли не был увеличен на сумму дополнительно начисленной амортизации;

непредставление в налоговый орган сведений о временном изменении численности работников МП;

внесение в учредительные документы МП незарегистрированных в установленном законом порядке изменений и (или) дополнений, касающихся состава участников организации, размера внесенных ими вкладов, а также создания организацией обособленных подразделений;

несоответствие сведений о составе участников МП, размере внесенных ими вкладов в уставный капитал, а также о создании организацией обособленных подразделений в уставе, учредительном договоре, протоколах общего собрания, совета директоров, правления;

наличие в лицевых счетах работников организации, приказах о приеме и увольнении работников, договорах подряда и других договорах гражданско-правового характера, первичных документах по начислению заработной платы, расчетно-платежных ведомостях либо расходно-кассовых ордерах, отчетах по труду данных, свиде-

тельствующих о превышении установленной для МП численности работников.

## **V. ПРЕДПРИЯТИЯ С ИНОСТРАННЫМИ ИНВЕСТИЦИЯМИ**

Понятие “предприятие с иностранными инвестициями” или, так называемое, “совместное предприятие” также как и понятие “малое предприятие” не подменяет собой организационно-правовую форму юридического лица, а лишь дополняет и уточняет его правовой режим. Под предприятием с иностранными инвестициями понимается организация любой организационно-правовой формы, в которой участвует иностранный инвестор. При этом под иностранным инвестором понимаются иностранные юридические лица, в том числе любые компании, фирмы, предприятия, организации или ассоциации, созданные и правомочные осуществлять инвестиции в соответствии с законодательством страны своего местонахождения; иностранные граждане; лица без гражданства; российские граждане, имеющие постоянное местожительство за границей, при условии, что они зарегистрированы для ведения хозяйственной деятельности в стране их гражданства или постоянного местонахождения; иностранные государства; международные организации<sup>35</sup>.

В качестве иностранных инвестиций (вкладов иностранных инвесторов в уставный капитал организации) могут выступать все виды имущественных и интеллектуальных ценностей. Вместе с тем законодатель ограничил число организационно-правовых форм, в рамках которых могут принимать участие иностранные инвесторы. Предприятия с иностранными инвестициями<sup>36</sup> могут создаваться в форме хозяйственных обществ и товариществ, где иностранный инвестор является одним из учредителей (участников) юридического лица либо приобретает предприятие в собственность. К предприятиям с иностранными инвестициями также относятся дочерние общества и филиалы совместных предприятий, а также филиалы иностранных юридических лиц.

В соответствии с Указом Президента РФ от 14.08.92 г. № 889 и постановлением Правительства РФ “О Государственной регистрационной палате при Министерстве экономики Российской Федерации” регистрация предприятий с иностранными инвестициями нефтегазодобывающей, нефтегазоперерабатывающей и угледобывающей отраслей, независимо от величины уставного капитала, а также предприятий, объем иностранных инвестиций в которых превышает 100 миллионов рублей, осуществляется Государственной регистрационной палатой при Министерстве экономики Российской Федерации. На Государственную регистрационную палату

---

<sup>35</sup> См.: Закон РФ “Об иностранных инвестициях в РФ” от 4.03.91 г.

<sup>36</sup> Далее — СП.

также возложено ведение сводного государственного реестра аккредитованных на территории Российской Федерации представительств иностранных компаний и регистрация российских инвестиций за рубежом.

Регистрация остальных предприятий с иностранными инвестициями осуществляется правительствами республик в составе Российской Федерации, администрациями краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга<sup>37</sup>.

Процедура регистрации СП определена в “Положении о государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности” с соблюдением особенностей, установленных ст.ст. 15—18 Закона РФ “Об иностранных инвестициях в Российской Федерации”. Суть этих особенностей заключается в необходимости представления в орган государственной регистрации дополнительных документов, подтверждающих факт существования иностранного инвестора и его платежеспособность.

Предприятиями с участием иностранного инвестора должны быть представлены:

документ о платежеспособности иностранного инвестора, выданный обслуживающим его банком или иным кредитно-финансовым учреждением с заверенным переводом на русский язык;

выписка из торгового реестра страны происхождения или иного эквивалентного доказательства юридического статуса иностранного инвестора в соответствии с законодательством страны его местонахождения, гражданства или постоянного местожительства с заверенным переводом на русский язык;

российские юридические лица — учредители (участники) данного предприятия должны представить нотариально заверенные копии решения собственника имущества о создании предприятия или копии решения уполномоченного им органа, а также нотариально заверенные копии их учредительных документов.

Предприятиями, полностью принадлежащими иностранным инвесторам, также представляются документы о платежеспособности иностранного инвестора и выписка из торгового реестра страны происхождения.

Для регистрации филиалов предприятий с иностранными инвестициями представляются:

заявление, подписанное руководителем предприятия, создающего филиал, с просьбой о его регистрации;

---

<sup>37</sup> Постановление Правительства РФ “О Государственной регистрационной палате при Министерстве экономики РФ” от 6.06.94 г. № 655.



нотариально заверенная копия выписки из решения компетентного органа управления предприятия о создании филиала;

нотариально заверенные копии положения о филиале (в 2-х экземплярах);

нотариально заверенные копии учредительных документов предприятия, создающего филиал;

для иностранного юридического лица — выписка из торгового реестра страны происхождения.

Помимо перечисленных документов, в предусмотренных законом случаях, необходимо заключение соответствующих экспертиз<sup>38</sup>.

Однако сам факт участия иностранного инвестора в качестве учредителя (участника) юридического лица не во всех случаях дает право на статус предприятия с иностранными инвестициями. Предприятие признается таковым лишь в случаях внесения иностранным инвестором вклада в иностранной валюте. При внесении вклада рублями иностранному инвестору должно принадлежать более 50 % долей участия (акций)<sup>39</sup>.

Таким образом, правомерность регистрации хозяйственного общества или товарищества в качестве предприятия с иностранными инвестициями должна подтверждаться: пакетом вышеперечисленных документов, при необходимости заключениями соответствующих экспертиз, учредительными документами, удостоверяющими факт принятия иностранного инвестора в число учредителей (участников) организации, данными, отраженными в балансе юридического лица, банковским документом, подтверждающим факт внесения иностранной валюты на валютный счет организации либо соответствующими документами, свидетельствующими о внесении вклада денежными средствами, материальными или нематериальными активами (платежными поручениями и иными документами по безналичному перечислению денежных средств либо кассовыми документами организации, актами денежной оценки имущественных вкладов, протоколами решений соответствующего органа юридического лица, уполномоченного утверждать акты оценки).

В целом можно сказать, что установленная законодателем процедура учреждения и регистрации предприятий с иностранными инвестициями достаточно сложна, требует выполнения множества формальностей и общения как с российскими, так и с зарубежными властными органами. Данное обстоятельство служит своего рода тормозом для незаконной регистрации подобного рода предприятий. Тем не менее имеют место случаи создания организаций, действующих под видом филиалов, дочерних компаний широко из-

---

<sup>38</sup> Ст. 14 Закона РФ “Об иностранных инвестициях в РФ”.

<sup>39</sup> П. 2 ст. 35. Закона РФ “Об иностранных инвестициях в РФ”.

вестных фирм, в том числе и иностранных, выше они нами рассматривались.

Нередки случаи незаконного использования предприятиями с иностранными инвестициями различных льгот, предусмотренных для участников внешнеэкономической деятельности<sup>40</sup>. К числу наиболее “распространенных привилегий”, которыми незаконно пользуются СП, относятся льготы по налогообложению. Специфика льготного налогообложения СП заключается в том, что оно распространяется не на все предприятия с иностранными инвестициями, а лишь на те, которые, во-первых, занимаются производственной деятельностью, а во-вторых, имеют вклад иностранного инвестора в уставном капитале не менее либо свыше 30 %. Поэтому для СП, скрывающих свою прибыль от налогообложения путем незаконного использования льгот, характерно завышение доли участия иностранного инвестора. Соответственно, с целью проверки правильности уплаченных СП налоговых сумм, необходимо:

выяснить, какой размер и состав вклада иностранного инвестора определен в учредительных документах организации и соответствует ли он фактически внесенному;

уточнить, не изменилось ли соотношение долей учредителей (участников) в уставном капитале организации. Если да, то не повлекло ли оно уменьшение доли иностранного инвестора;

в случае внесения вклада иностранной валютой, установить, какими документами это подтверждается: платежными документами по безналичному перечислению иностранной валюты на валютный счет организации либо кассовыми документами, подтверждающими оприходование и последующую сдачу наличной валюты в банк, банковской выпиской с валютного счета организации;

в случаях внесения вклада материальными и нематериальными активами, проверить правильность и своевременность отражения этих активов в балансе организации (наличие имущества и документов, подтверждающих нахождение соответствующих объектов в собственности организации; наличие документов, подтверждающих права организации на использование нематериальных активов).

*Наталья Алексеевна ДАНИЛОВА,  
кандидат юридич. наук, доцент*

---

<sup>40</sup> См.: Закон РФ “О некоторых вопросах предоставления льгот участникам внешнеэкономической деятельности” от 13.03.95 г.

КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИЙ АНАЛИЗ  
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ  
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Методические рекомендации

ЛГ № 020979 от 17 апреля 1995 г.

*Редактор Н. Я. Ёлкина  
Компьютерный набор Н. В. Валерьянова  
Компьютерная верстка Ю. А. Веселова  
Корректор Ю. А. Веселова*

Подписано к печати 16.04.97 г. Печ. л. 3,25. Уч.-изд. л. 3,0.  
Тираж 150 экз. Заказ 1123.

Редакционно-издательский отдел  
Санкт-Петербургского юридического института  
Генеральной прокуратуры РФ  
191104, Санкт-Петербург, Литейный пр., 44

Отпечатано с оригинал-макета в печатно-множительной лаборатории  
Санкт-Петербургского юридического института  
Генеральной прокуратуры РФ