

Законодательством Республики Беларусь допускаются следующие организационно-правовые формы коммерческих юридических лиц: хозяйственные общества (акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью), хозяйственные товарищества (полное и командитное), производственный кооператив, унитарное предприятие, крестьянское (фермерское) хозяйство. Однако далеко не все из них реально востребованы хозяйственным оборотом. Главной причиной этого явления выступает различная степень риска учредителей по обязательствам юридического лица. При прочих равных условиях функционирования учредители избирают организационно-правовые формы, сопряженные с разграничением ответственности юридического лица и его учредителей, когда последние рискуют в пределах вклада в уставный фонд. Те же формы, которые предусматривают дополнительную (субсидиарную) ответственность учредителей своим личным имуществом, практически не встречаются, несмотря на ситуационную привлекательность конструкции.

Согласно ст. 370 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) субсидиарная ответственность наступает, если основной должник (в данном случае – юридическое лицо) отказался удовлетворить требования кредитора или кредитор не получил в разумный срок ответа на предъявленное требование. И лишь в отдельных случаях обязательным условием наступления субсидиарной ответственности является реальная невозможность основного должника исполнить обязательство. Так, специальным условием привлечения к субсидиарной ответственности учредителя по обязательствам казенного предприятия в соответствии с п.5 ст. 115 ГК и п. 1.35 Указа Президента Республики Беларусь № 508 выступает недостаточность имущества основного должника, а для привлечения к субсидиарной ответственности собственника имущества учреждения в соответствии с п. 1 ст. 120 ГК – недостаточность денежных средств у основного должника.

Как разъяснил Пленум Высшего Хозяйственного суда (постановление № 11 от 27.10.2006 в редакции 26.09.2008 «О некоторых вопросах применения субсидиарной ответственности»), обращение кредитора с иском к основному должнику не является обязательным условием привлечения субсидиарного должника к ответственности. Допускается неоднократное привлечение учредителей к субсидиарной ответственности, вместе с тем общий объем субсидиарной ответственности участника, в том числе и по результатам неоднократного привлечения его к такой ответственности, не может превышать предела, установленного законодательством и учредительными документами.

Субсидиарная ответственность учредителей может быть полной или ограниченной. В частности, полную субсидиарную ответственность (всем своим личным имуществом) несут полные товарищи в хозяйственном товариществе. Хозяйственное товарищество – самая рисковая организационно-правовая форма предприятий – на сегодняшний день в правовом обороте фактически не встречается. Полную субсидиарную ответственность несут также учредители (участники) и другие лица, в том числе руководитель должника, имеющие право давать обязательные для должника указания либо имеющие возможность иным образом определять его действия, если экономическая несостоятельность (банкротство) должника (юридического лица) вызвана указанными лицами.

Ограниченную субсидиарную ответственность несут члены производственного кооператива в пределах, установленных уставом, но не менее величины полученного годового дохода в данном кооперативе (ст. 107 ГК). Поскольку годовой доход участника кооператива складывается из его суммарной заработной платы и дивиденда, то предел дополнительного риска весьма существенный. В итоге производственные кооперативы (артели) также весьма редки, хотя именно они представляются весьма привлекательной на данном этапе развития экономики формой, поскольку предполагают полное слияние труда и капитала.

Наиболее «щадящую» субсидиарную ответственность несут участники общества с ограниченной ответственностью. В соответствии с Положением о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь № 1 от 16.01.2009, вступающим в силу с 1 февраля 2009 года, минимальный предел их ответственности составляет 50 базовых величин. В последнее время этот предел несколько раз уменьшался (с 1200 до 600 евро в эквиваленте). Дополнительная ответственность участников ОДО наступает солидарно пропорционально вкладам этих участников в уставном фонде общества, если иной порядок распределения субсидиарной ответственности не предусмотрен учредительными документами общества. До последнего времени общества с дополнительной ответственностью встречались не реже, чем общества с ограниченной ответственностью, поскольку небольшая субсидиарная ответственность компенсировалась более низким, чем у обществ с ограниченной ответственностью, минимальным уставным фондом. Представляется все же, что столь низкий минимальный предел дополнительной ответственности участников ОДО не позволяет реализовать основную функцию субсидиарной ответственности – функцию защиты интересов кредиторов.

Организационно-правовые формы коммерческих юридических лиц, сопряженные с дополнительным риском для учредителей, более предпочтительны и для контрагентов, и для хозяйственного оборота в целом. Однако для того, чтобы учредители избирали такие формы, дополнительный риск должен компенсироваться

определенными льготами, относящимися как к налогообложению, так и к другим сторонам деятельности юридического лица, что и должно в перспективе найти отражение в законодательстве.