

Т.Н. Чурилова, Н.П. Шилова
Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих
кооперативах Украины и России

Т.Н. ЧУРИЛОВА, Н.П. ШИЛОВА

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ
ОТНОШЕНИЙ В
СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ
ОБСЛУЖИВАЮЩИХ
КООПЕРАТИВАХ УКРАИНЫ И
РОССИИ**

Монография

Вологда-2011

Т.Н. Чурилова, Н.П. Шилова
Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих
кооперативах Украины и России

УДК
ББК
Ч

Чурилова Татьяна Николаевна, Шилова Наталья Павловна

Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах Украины и России: Монография - Вологда, 2011. – 212 с.

Рецензенты:

Семчик Виталий Иванович, заведующий отделом проблем земельного, аграрного и экологического права Института государства и права имени В.М. Корецкого Национальной академии наук Украины, доктор юридических наук, профессор, член-корреспондент НАН Украины, академик Апри Украины

Жаворонкова Наталья Григорьевна, заведующая кафедрой экологического и природоресурсного права Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения «Московская государственная юридическая академия имени О.Е. Кутафина», доктор юридических наук, доцент

В монографии рассматриваются теоретические и практические вопросы правового регулирования деятельности сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов Украины и сельскохозяйственных потребительских кооперативов России.

Нормативные правовые акты представлены по состоянию на 1 октября 2011 года.

Адресуется сельскохозяйственным кооперативам, органам государственной власти и органам местного самоуправления, научным и практическим работникам, преподавателям, студентам, аспирантам юридических и экономических вузов.

Т.Н. Чурилова, Н.П. Шилова
Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих
кооперативах Украины и России

Исследование выполнено при финансовой поддержке фонда
научных исследований филиала
МГЮА имени О.Е. Кутафина в г. Вологде, проект № 5-2011.

Компьютерная верстка: Гоглева И.А.

ISBN

©Т.Н. Чурилова, Н. П. Шилова
©филиал МГЮА имени О. Е. Кутафина в г. Вологде

СОДЕРЖАНИЕ

СОДЕРЖАНИЕ.....	4
ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРАХ.....	6
ПРЕДИСЛОВИЕ.....	7
ГЛАВА 1. ПРАВОВЫЕ УСЛОВИЯ КООПЕРАТИВНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СЕЛЬСКОМ ХОЗЯЙСТВЕ УКРАИНЫ И РОССИИ.....	9
1.1. Правовое регулирование сельскохозяйственной кооперации в Российской империи и СССР.....	9
1.2. Становление и развитие кооперативного законодательства Украины.....	30
1.3. Источники правового регулирования российской сельскохозяйственной кооперации.....	48
ГЛАВА 2. ПОРЯДОК СОЗДАНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБСЛУЖИВАЮЩИХ КООПЕРАТИВОВ.....	73
2.1. Правовые основы возникновения и ликвидации сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов Украины.....	73
2.2. Создание и ликвидация российских сельскохозяйственных потребительских кооперативов.....	88

ГЛАВА 3. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ ЧЛЕНСТВА В СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБСЛУЖИВАЮЩИХ КООПЕРАТИВАХ.....	107
3.1. Институт членства в сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах Украины	107
3.2. Правовая характеристика института членства в российских сельскохозяйственных потребительских кооперативах.....	132
ГЛАВА 4. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ В СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБСЛУЖИВАЮЩИХ КООПЕРАТИВА.....	141
4.1. Имущественные отношения в украинских сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах.....	141
4.2. Правовой режим имущества сельскохозяйственных потребительских кооперативов	167
ГЛАВА 5. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ САМОУПРАВЛЕНИЯ В СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБСЛУЖИВАЮЩИХ КООПЕРАТИВАХ.....	177
5.1. Правовая характеристика управления в сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах Украины	177
5.2. Правовой механизм кооперативного управления в России	200
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	211

Т.Н. Чурилова, Н.П. Шилова
Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих
кооперативах Украины и России

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРАХ



Чурилова Татьяна Николаевна
кандидат юридических наук
доцент кафедры правового
обеспечения АПК юридического
факультета Сумского национального
аграрного университета (Украина)

Автор десятка работ по вопросам
правового регулирования
сельскохозяйственной кооперации
Украины, стран СНГ, зарубежных стран,
опубликованных в ведущих научных
изданиях Украины и России



Шилова Наталья Павловна
кандидат юридических наук,
доцент кафедры экологического и
природоресурсного права Московской
государственной юридической академии
имени О.Е. Кутафина (филиал в г.
Вологде)
(Россия)

Автор более сотни работ по
вопросам правового регулирования
аграрных, экологических и земельных
отношений. Среди них: Аграрное право:
Учебник. Отв. ред. М. И. Палладина, Н.
Г. Жаворонкова М.: Проспект, 2010 (в
соавторстве), Сельскохозяйственная
кредитная кооперация: российское и
зарубежное законодательство: учебное
пособие. – Вологда, 2006.

ПРЕДИСЛОВИЕ

Кооперативная форма юридических лиц в сельском хозяйстве уже давно известна в мире.

Кооперативы играют важную роль в экономиках многих государств в различных аспектах (экономическом, социальном, экологическом и др.), и эта роль не ослабевает, а, наоборот, усиливается в условиях рыночной экономики.

В докладе Генерального Секретаря ООН относительно места и роли кооперативов с учетом новых социально-экономических тенденций, опубликованной в августе 1996 года и представленной на рассмотрение 51-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН, был выделен специальный раздел «Кооперативы и развитие предпринимательской деятельности», где отмечалось, что «предпринимательская деятельность частного сектора, организованного на кооперативной основе, делает значительный вклад в создание различных экономических благ. Кооперативы являются альтернативной формой организации экономики в интересах одновременно и производителей, и потребителей»¹.

О позитивной роли кооперативов свидетельствует и исторический опыт стран СНГ.

В монографии проведен сравнительно-правовой анализ механизма правового регулирования становления и развития сельскохозяйственной обслуживающей кооперации в Украине и России. При этом необходимо обратить внимание на то, что то по ГК РФ и Федеральному закону от 8 декабря 1995 года «О сельскохозяйственной кооперации» сельскохозяйственные кооперативы подразделяются на производственные и потребительские. Авторская позиция состоит в том, что российские сельскохозяйственные потребительские кооперативы должны быть переименованы в обслуживающие с учетом их значения в процессе производства, переработки, хранения, сбыта и реализации сельскохозяйственной продукции. Поэтому в настоящем исследовании используется терминология, предусмотренная

¹ Актуальные проблемы развития потребительской кооперации. - М., 1997. - 32-34 с.

Т.Н. Чурилова, Н.П. Шилова

Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах Украины и России

действующим законодательством о сельскохозяйственной кооперации.

Означены современные правовые проблемы, стоящие перед сельскохозяйственной обслуживающей кооперации, обозначены пути их возможного решения.

ГЛАВА 1. ПРАВОВЫЕ УСЛОВИЯ КООПЕРАТИВНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СЕЛЬСКОМ ХОЗЯЙСТВЕ УКРАИНЫ И РОССИИ

1.1. Правовое регулирование сельскохозяйственной кооперации в Российской империи и СССР

Современные исследователи проводят периодизацию этапов становления и развития российской кооперации по различным основаниям. В частности, С. В. Тычинин выделяет три периода в развитии кооперативного законодательства: «1) зарождение и становление законодательства о кооперации (до октября 1917 г.), 2) законодательное огосударствление кооперации (1917-1992 гг.), 3) возрождение законодательства о кооперации (с 1992 г. по настоящее время).² В настоящем исследовании мы будем придерживаться именно этой классификации.

Первым потребительским кооперативом Российской империи является «Большая артель», созданная декабристами. Второго марта 1831 года был утвержден устав «Большой артели», согласно которому основными целями объединения декабристов являются «удовлетворение потребностей в денежных средствах каждого лица и обеспечение общественных издержек». ³ Кооперативная организация управления, свобода вступления и выхода из артели, формирование паевого фонда, наличие устава и демократический контроль свидетельствуют о кооперативной природе этого объединения. В литературе неоднократно высказывается мнение о том, что признание «Большой артели» кооперативом необоснованно, так как артель не получила статус юридического лица и полную свободу хозяйственной деятельности.

Эту точку зрения опровергает С.В. Никонова. Она полагает, что «Большая артель» являлась потребительским кооперативом, так как обладала хозяйственной самостоятельностью, ее открытие было разрешено местными властями, артель занималась торговлей,

² Тычинин С. В. Становление законодательства о кооперации // Известия высших учебных заведений. Правоведение. - 2004. - № 1. - С. 202.

³ Никонова С. В. Пионеры российской кооперации. – Чита: ЗИП СУИК, 2001. – С. 5-7.

овощеводством, сбытом, снабжением, ссудо – кредитными операциями.⁴ Учитывая многофункциональный характер деятельности этого объединения, «Большую артель» можно охарактеризовать как универсальный потребительский кооператив.

С 1834 года в Петровском Заводе стала функционировать «Малая артель», целью создания которой было оказание помощи декабристам, выходящим на поселение. Помимо этого, «Малая артель» осуществляла кредитование жителей Петровского Завода, предоставляя им кредиты под невысокий процент (от 2 % до 10 %) на покупку инструментов и материалов, на строительство домов. Источниками формирования уставного капитала «Малой артели» являлись 10 % от части общественных сумм «Большой артели», направляемой на личное потребление ее членов; 10 % от заработка декабристов и средства экономического фонда «Большой артели»⁵. В целом, «Малая артель» функционировала очень эффективно и просуществовала более 50 лет.

В это время в мировой практике получили свое развитие производственные, сбытовые, снабженческие и кредитные кооперативы. В нашей стране исторически первой в сельском хозяйстве получила свое широкое признание получила кредитная кооперация.

В пятидесятых годах XIX века сельское население преобладало над городскими жителями. В 1861 году была осуществлена земельная реформа, послужившая основным толчком для начала превращения натурального крестьянского хозяйства в рыночное. Влияние рынка на сельское хозяйство обусловило появление спроса крестьян в заемных средствах для приобретения семян, удобрений и сельскохозяйственного инвентаря. Помимо этого, потребность крестьянства в денежных средствах была вызвана и тем, что налоги и выкупные платежи должны были уплачиваться не в натуральной, а в денежной форме. Поскольку существовавшие в то время учреждения мелкого кредита были сословными, они не могли удовлетворить спрос крестьян. В связи с отсутствием

⁴ См.: Никонова С. В. Указ. Соч – С. 5-6; Макаренко А. Л., Крашенинников А. И., Кизилевич А. В. и др. Теория кооперации. – М.: Экономика, 1982. – С. 32.

⁵ См.: Днепровский С. П. Кооператоры в 1898 – 1968 годах. – М., 1968. - С. 25.

механизма кредитования сельскохозяйственных товаропроизводителей сельские жители были вынуждены обращаться за займами к ростовщикам. Однако высокий ссудный процент и краткосрочность кредитов носили для крестьян столь кабальный характер, что многие исследователи, например, М. Л. Хейсин, видели в появлении ростовщичества основную причину зарождения сельскохозяйственной кредитной кооперации в России⁶.

Первое российское ссудо – сберегательное товарищество было образовано братьями Луганиными в селе Дороватово Рождественской волости Ветлужского уезда Костромской губернии в 1865 году. Поскольку опыт функционирования ссудо – сберегательных товариществ отсутствовал, единственным источником права для данного учреждения мелкого кредита являлся устав самого юридического лица, утвержденный постановлением Министра финансов 22 октября 1965 года⁷.

В первые годы ее развитие было крайне медленным – за период с 1865 года по 1870 год было открыто всего 12 ссудо-сберегательных товариществ⁸. Их развитию препятствовала сложная процедура регистрации товариществ. На основании Положения Кабинета Министров от 21 марта 1869 года (первого законодательного акта по кредитной кооперации, принятого на общегосударственном уровне)⁹ уставы ссудо - сберегательных товариществ подлежали одобрению Министра финансов.

Для разработки нового типового устава 3 января 1871 года при Московском обществе сельского хозяйства был образован специальный комитет о сельских ссудо – сберегательных и промышленных товариществах. Им был разработан проект устава, получивший в научной литературе название «комитетского»¹⁰. 19 июля 1871 года Министерство финансов одобрило этот проект, но в

⁶ См.: Хейсин М. Л. История кооперации в России. – Л., 1926. – С.19.

⁷ См.: Собрание узаконений и распоряжений Правительства. - 865. - № 108.

⁸ Бубнов И. Л. Указ. соч. С. 35.

⁹ Большая энциклопедия. Под ред. Южакова С. Н. Том 13. – СПб, 1907. – С. 14; Корелин А. П. Сельскохозяйственный кредит в России в к. XIX – XX веках. – М., 1988. – С. 97.

¹⁰ См.: Хейсин М. Л. Кредитная кооперация. – М., 1923. – С. 15.

течение 1871 года оно разработало собственный устав в трех редакциях.¹¹ Сравнение двух вариантов проекта устава ссудо - сберегательных товариществ свидетельствует о том, что «комитетский» проект устава соответствовал принципам кооперации, а проект, разработанный Министерством финансов, содержал элементы как кооператива, так хозяйственных обществ. Однако, несмотря на это, в 1872 году в качестве типового устава был утвержден Кабинетом Министров проект Министерства финансов Российской Империи. Таким образом, участвовать в сельскохозяйственной кредитной кооперации могла лишь небольшая часть сельских жителей.

Согласно статистическим данным, к 1878 году было создано 864 ссудо – сберегательных товариществ.¹² Однако, статистика так называемых кооперативных учреждений носит в известной мере условный характер. Это обусловлено тем, что указанный типовой устав не вполне отвечал принципам кооперации и содержал элементы хозяйственного общества (распределение доходов товарищества по паям, количество которых на одного члена не ограничено и др.).

Во второй половине XIX века – начале XX века кредитная кооперация обусловила создание и развитие трудовых артелей, промысловых товариществ, потребительских обществ, сельскохозяйственных обществ, иных кооперативов. При этом принимались нормативные правовые акты, регулирующие деятельность отдельных видов кооперативов: в 1898 году был утвержден Устав крестьянских сельскохозяйственных обществ, 1 июня 1902 года принято Положение об артелях трудовых, 13 мая 1907 года утвержден Нормальный устав потребительских обществ, 7 июня 1904 года Кабинет Министров Российской Империи утвердил новое Положение об учреждениях мелкого кредита.¹³ При

¹¹ Более подробно историю становления и развития сельскохозяйственной кредитной кооперации см. Шилова Н. П. Сельскохозяйственная кредитная кооперация: Учебное пособие. – Вологда: Вологодский ЦНТИ, 2006.

¹² Бубнов И. Д. Указ. соч. С. 37.

¹³ См.: Полное собрание законов Российской Империи. Собрание законов. - Том. 24. - СПб, 1907. - № 24737.

этом отдельные виды кооперации получили довольно подробное правовое регулирование. Так, деятельность ссудо-сберегательных и кредитных товариществ регулировалась типовыми уставами кредитных и ссудо – сберегательных товариществ от 14 сентября 1905 года¹⁴, создание и регистрация учреждений мелкого кредита - Наказом о порядке открытия учреждений мелкого кредита от 25 июня 1910 года, посредническая деятельность - Правилами о посредничестве в учреждениях мелкого кредита по покупке и продаже по поручениям от 12 сентября 1906 года, Правилами о посредничестве учреждений мелкого кредита по продаже товаров, передаваемых для этой цели кредитному учреждению посторонними лицами и учреждениями (на комиссию) от 12 сентября 1906 года.

Статистические данные свидетельствуют о значительном росте потребительских кооперативов с 76 в 1865 году до 12009 в 1917 году¹⁵, кредитных и ссудо-сберегательных товариществ – с 12 товариществ в 1865 году¹⁶ до 13027 товариществ в 1914 году.¹⁷ Значительные количественные показатели характерны и для иных видов сельскохозяйственных кооперативов. Так, к 1917 году в России действовали 6032 сельскохозяйственных обществ, 21000 сельскохозяйственных товариществ, 3000 молочных товариществ.¹⁸

В этот период происходит объединение первичных кооперативов в отраслевые союзы второго уровня: в 1917 году функционировало 272 союза.

Финансовая независимость кооперации обусловила создание кооперативного банка. Вопрос об организации в России центрального банка кооперации был впервые поставлен на торгово-промышленном съезде, состоявшемся в 1986 году. Однако на этом

¹⁴ См.: Собрание узаконений и распоряжений Правительства. - 1905. - Ст. 533. Ст. 534.

¹⁵ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения в России. – М.: :Наука, 1997. – С.50.

¹⁶ См.: Бубнов И. Л. Указ. соч. С. 35.

¹⁷ См.: Сборник статико – экономических сведений по сельскому хозяйству России и иностранных государств. Год 10. – Петроград, 1917. – С. 558 – 559.

¹⁸ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения в России. – М.: :Наука, 1997. – С.51.

съезде речь шла не о кооперативном банке, а о специальном государственном банке, финансирующем кредитную кооперацию. И с этого момента, как отмечал А.Н. Анцыферов, «началось искание средств, способов и реальных форм для осуществления идеи центрального банка в интересах всей русской кооперации в целом».¹⁹ Через два года Московское общество сельского хозяйства созвало первый всероссийский съезд представителей кредитной кооперации, на котором была образована специальная комиссия для разработки проекта устава центрального банка всех кооперативных учреждений, а не только кредитных. За основу был взят устав немецкого центрального кредитного акционерного банка, который гласил, что банк учреждается как для содействия деятельности существующих кредитных кооперативов, так и для создания новых.²⁰ Но данный проект не был реализован.

В дальнейшем идея создания кооперативного банка была обусловлена быстрым ростом кооперативных товариществ после 1905 года. На состоявшемся в 1908 году первом всероссийском кооперативном съезде были обозначены две модели создания банка.

В основе первой модели лежала точка зрения о том, что банк должен быть построен на кооперативных принципах по образцу французских и итальянских народных банков, опирающихся не на союзные, а на первичные ссудо – сберегательные и кредитные товарищества, так как именно «в кооперативах первой степени, а не их союзах покоится духовная основа кооперации».²¹

Вторая модель построения банка основывалась на взгляде, что банк России должен быть аналогичен имперскому банку Германии, который делал основной упор на союзные товарищества.

Дискуссия завершилась созданием в 1912 году Московского народного банка (далее - МНБ). Концепция построения банка позволяет говорить, что вся деятельность МНБ была направлена

¹⁹ Анцыферов А. Н. Московский народный банк. 2-ое издание. – М., 1917. – С. 5.

²⁰ См.: Гришин В. А. Управление формированием кредитной кооперации в регионе. Дис. ...канд. юрид. наук. – М., 1998. – С.15.

²¹ Маслов С. Л. Указ. соч. С. 35.

«на сохранение кооперативных принципов и осуществлялась в интересах кооперации».²² Вместе с тем, для МНБ была характерна акционерная природа.²³

В связи с тем, что основная деятельность банка состояла в кредитовании кооперативных учреждений, запрещалось открывать кредиты некооперативным учреждениям и физическим лицам. В начале своего функционирования банк предоставлял только краткосрочные кредиты. Долгосрочное кредитование и взаимные расчеты МНБ начал после того, как приобрел устойчивое финансовое положение.

МНБ создал систему перераспределения свободных финансовых средств одних кооперативов другим, нуждающимся в них. С этой целью банк привлекал во вклады временно свободные средства одних товариществ, а затем распределял эти средства, предоставляя кредиты другим товариществам. Активно развивал МНБ снабженческо-сбытовую деятельность. Для этой цели в 1913 году в банке был создан торговый отдел, который по поручениям своих клиентов производил покупку товаров исключительно производственного назначения, продажу сельскохозяйственной продукции кооперативов, а также устанавливал международные связи с зарубежными партнерами.

Таким образом, сельскохозяйственная кооперация до 1917 года получила довольно широкое распространение. Однако единого нормативного акта, регулирующего деятельность всех видов кооперативных товариществ, так и не было. Хотя кооператорами неоднократно предпринимались попытки разработки единого кооперативного закона – проект был разработан к 1915 году и внесен на рассмотрение в Государственную Думу. Но данный нормативный акт практически без изменений был принят только после Февральской революции.

Изменение социально – экономических и политических условий, обуславливающих функционирование кооперации, повлекло кардинальное обновление действующего кооперативного

²² Анцыферов А. Н. Сборник очерков по кооперации. – Полтава, 1918. – С. 30.

²³ См. Трушин Ю. Московский кооперативный банк и кредитная кооперация // Экономика сельского хозяйства России. - 2004. - № 12. - С. 31.

законодательства. Это выразилось в принятии 20 марта 1917 года Положения о кооперативных товариществах и их союзах (вступило в юридическую силу 1 мая 1917 года).²⁴ В основу данного правового акта легли теоретические разработки кооператоров и резолюции кооперативных съездов 1908, 1912 и 1913 годов. Несмотря на то, что это законодательство просуществовало недолго, его основные положения использовались в дальнейшем нормотворчестве.

Главной правовой новеллой Положения 1917 года являлась закрепленная в нем дефиниция кооперативного товарищества. Действующее до 1917 года законодательство такого понятия не содержало. Это было обусловлено отсутствием единой правовой терминологии. Под кооперативным товариществом в Законе 1917 года понималось товарищество с переменным составом и капиталом, которое имеет целью содействовать материальному и духовному благосостоянию своих членов посредством совместной организации разного рода хозяйственных предприятий и труда своих членов. Данное определение было единым для кооперативных товариществ всех форм. Это свидетельствует о стремлении унифицировать общие правовые понятия во всем кооперативном праве и придать кооперативам универсальный характер. Некоторые исследователи кооперативной теории и практики, например А. Н. Анцыферов, положительно охарактеризовали данное правовое явление.²⁵ Исходя из определения кооперативного товарищества, можно выделить следующие признаки этой организационно – правовой формы: основано на свободном открытом членстве, действует только в интересах своих членов, цель кооперативного товарищества – достижение материального и духовного благосостояния членов в областях производства и потребления путем либо организации крестьянских хозяйств отдельных членов, либо организации хозяйственного механизма кооператива, либо организации труда

²⁴ См.: Собрание узаконений и распоряжений Временного Правительства. 1917. № 72.

²⁵ См.: Анцыферов А. Н. Новый кооперативный закон и ближайшие задачи русской кооперации. – М.: «Народная свобода», 1917. – С.3.

членов товарищества; может быть истцом и ответчиком в судебных органах

В данном Положении содержался примерный перечень видов кооперативных товариществ, действующих как в сфере производства, так и потребления. Разрешалось создание как специализированных кооперативов, так и товариществ смешанного типа, то есть универсальных товариществ.

Существенным нововведением в функционировании товариществ явилось установление явочно-регистрационного порядка создания кооперативных товариществ, который заменил разрешительный характер регистрации. Правовым следствием этой новеллы являлось то, что единственным основанием для отказа в государственной регистрации товарищества было несоответствие устава создаваемого юридического лица требованиям кооперативного закона.

Более детально порядок регистрации кооперативных товариществ, обществ и союзов регулировался Постановлением Временного Правительства от 21 июня 1917 года.²⁶ Государственные функции по регистрации юридических лиц были возложены на окружной суд. Учредители были обязаны предоставить в окружной суд по месту нахождения правления товарищества заявление, подписанное ими, и устав в трех экземплярах.

Устав должен был включать следующие правовые нормы: название, место нахождения и цели товарищества, срок действия товарищества, ответственность членов товарищества, условия и порядок образования уставного капитала, порядок распределения прибыли и убытков, порядок формирования и полномочия органов управления, порядок ликвидации юридического лица.

В течение одного месяца регистрационный отдел окружного суда принимал решение о регистрации товарищества или об отказе в регистрации, о котором письменно сообщал учредителям. После этого данные о зарегистрированном товариществе заносились в

²⁶ См.: Собрание узаконений Временного Правительства 1917. - Отд. 1.- № 165. - Ст. 907.

реестр, и с этого момента у кооператива возникала правосубъектность юридического лица.

Наряду с уставным порядком образования кооперативных товариществ новый «кооперативный закон» предоставил возможность создавать товарищества и по гражданско-правовому договору. Правовые особенности данного товарищества соответствуют правовой природе простого товарищества в современном российском гражданском праве, созданного на основании договора о совместной деятельности. Такое товарищество не нуждалось в государственной регистрации, уставе, но и статусом юридического лица не обладало.

Новый закон внес существенные коррективы в кооперативный институт членства. Теперь вступить в кооператив могли не только юридические лица и полностью дееспособные граждане, а и физические лица, достигшие 17 – летнего возраста.²⁷ Вместе с тем, их правовой статус был ограничен: они были лишены права избираться в органы управления и в состав уполномоченных кооператива. Снижение возрастного ценза может свидетельствовать о стремлении законодателя расширить численные рамки кооперации, постольку для кооперативного движения количество граждан, участвующих в нем, играет очень важную роль, так как наряду с удовлетворением потребностей кооперативам присуща и социальная функция.

Новый кооперативный закон уменьшил количество членов, составляющих минимум для образования кооперативного товарищества, с 20 до 7.

Основными обязанностями членов товарищества являлись признание устава и принятие на себя обязательства нести ответственность по долгам товарищества. С целью предоставления большей хозяйственной свободы Закон не содержал императивных норм об ответственности, предоставляя юридическим лицам самостоятельно выбирать вид ответственности. Законодательно было предусмотрено два вида ответственности: неограниченная и ограниченная.

²⁷ См.: Сборник постановлений Временного Правительства по кооперации. – Великий Устюг, 1918. – С.6.

Неограниченная ответственность была традиционным видом ответственности в российском кооперативном праве, поэтому и была воспринята в новом кооперативном законодательстве. Однако она имела значительный недостаток: члены товарищества по-разному относительно друг друга отвечали по долгам товарищества.²⁸

Были предусмотрены различные варианты определения ограниченной ответственности: ответственность товарища по долгам товарищества могла быть ограничена размером пая или суммой, вносимой дополнительно к паевому взносу. Дополнительная ответственность была новеллой кооперативной практики России.

Кроме того, закон устанавливал, что товарищества могут самостоятельно определять и иные виды ответственности.

Достаточно подробно Положение регламентировало порядок учреждения и функционирования союзов кредитных и ссудо – сберегательных товариществ, образующих второй уровень системы кооперативного кредита. Основной новеллой являлось разрешение создавать как однородными, так и разнородными кооперативными товариществами единый союз. Союзы могли быть созданы как на договорной, так и уставной основе.

В связи с тем, что съезды представителей кооперативного движения сыграли важную роль в развитии кооперативного движения, их деятельность была узаконена Постановлением Временного Правительства от 1 августа 1917 года «О съездах представителей кооперативных учреждений».²⁹

Кооперативное законодательство России 1917 году вполне справедливо оценивали как одно из самых либеральных в мире. На его основе в 1917 – 1919 гг. осуществляла свою деятельность и украинская кооперация³⁰.

²⁸ См.: Кулаков В. В. Закон от 20 марта 1917 года о кооперации и его место в истории кооперативного права в России // Советское государство и право. - 1990. - № 10. - С. 127.

²⁹ См.: Собрание узаконений Временного Правительства. - 1917. - Отд. 1. - № 208. - Ст. 1316.

³⁰ См.: Кооперативное право: учебник для кооперативных, сельскохозяйственных, экономических, юридических высших учебных заведений

После Октябрьской революции произошли значительные негативные изменения в деле кооперации. Первоначально советская власть вполне благосклонно отнеслась ко всей кооперации. Но со временем существенно меняется государственная политика по отношению к кооперации.

Новая государственная концепция была обусловлена политикой «военного коммунизма» и состояла в стремлении превратить независимую кооперацию в разновидность государственного аппарата. Основной упор был сделан на кредитную кооперацию, так как советская власть считала кредитную кооперацию «самой недемократичной частью кооперации». Первым шагом на этом пути стало упразднение Управления по делам мелкого кредита. Оно было упразднено Декретом СНК РСФСР от 15 февраля 1918 года «Об упразднении Управления по делам мелкого кредита».³¹ Функция кредитования была возложена на государственный банк РСФСР. Затем были внесены изменения в процедуру государственной регистрации кооперативных товариществ и их союзов. Согласно Положения ВСНХ от 29 мая 1918 года «О регистрации кооперативных товариществ и союзов»³² функции регистрирующего органа исполняли особые комиссии, состоящие либо при советах народного хозяйства, либо при советах рабочих и крестьянских депутатов. В комиссию входили два представителя государственной власти и один представитель местного кооперативного съезда. Обязательным этапом, предшествующим внесению данных в реестр зарегистрированных кооперативных товариществ, являлась выдача отзыва на устав образуемого кооператива. Для этой цели были образованы местные съезды представителей кооперативных учреждений. Они осуществляли

и факультетов / [Семчик В. И., Бабенко С. Г., Волик М. П. и др.] ; под. ред. В. И. Семчика. – К.: Ин Юре, 1998. – 336 с.; Козырь М. И. Сельскохозяйственная кооперация в России: проблемы ее регулирования // Государство и право. – 1998 – № 2. – С. 28.

³¹ См.: Собрание узаконений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР. - 1918. - № 24. - Ст. 327.

³² См.: Сборник постановлений и декретов по мелкому кредиту. - М., 1919. - С. 60 – 62.

правовую экспертизу уставов на предмет соответствия по форме и содержанию действующему кооперативному законодательству. Следовательно, частично был восстановлен концессионный характер государственной регистрации кооперативов, поэтому данный институт можно охарактеризовать как явочно – разрешительный, что во многом ограничивало свободу кооперативного движения.

Поскольку Положение от 29 мая 1918 года регламентировало лишь общие аспекты процедуры государственной регистрации, в дальнейшем последовала конкретизация процессуальных норм в Инструкции о порядке производства регистрации кооперативных товариществ и их союзов, утвержденной ВСНХ 11 июня 1918 года.³³

Относительно кредитных кооперативов процедура государственной регистрации была урегулирована специальным правовым актом – Декретом СНК РСФСР от 3 сентября 1918 года «О порядке открытия кредитных учреждений и их отделений».³⁴ Теперь уставы всех вновь образованных кредитных кооперативов подлежали утверждению Народным комиссаром финансов. Таким образом, был отменен явочный порядок государственной регистрации и юридически закреплён разрешительный характер этого правового института, тем самым был сделан очередной шаг по пути усиления роли государства при регулировании кооперативного кредита.

Советское государство предприняло попытку создать собственную, социалистическую систему кредитования сельского хозяйства. Для этой цели Декретом СНК РСФСР от 2 ноября 1918 года «Об образовании специального фонда на мероприятия по развитию сельского хозяйства»³⁵ было предусмотрено создание специального фонда в размере одного миллиарда рублей,

³³ См.: Собрание узаконений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР. - 1918. - № 38. - Ст. 496.

³⁴ См.: Собрание узаконений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР. - 1918. - № 65. - Ст. 714.

³⁵ См.: Собрание узаконений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР. - 1918. - № 81. - Ст. 856.

направляемых на кредитование сельского хозяйства с целью его улучшения и переустройства на социалистических началах.

В целом, для государственной политики кредитования сельскохозяйственных товаропроизводителей были характерны следующие цели: создание заинтересованности крестьян в объединении их хозяйств в кооперативы и иные организации, возмещение государственных кредитов натуральной продукцией и решение продовольственной проблемы.³⁶

Декретом СНК РСФСР от 2 декабря 1918 года «О национализации МНБ и о кредитовании кооперации»³⁷ Московский народный банк был национализирован и реорганизован в форме слияния с Народным банком РСФСР. Правление МНБ было преобразовано в кооперативный отдел Центрального управления НБ, а местные отделения – в местные отделы НБ РСФСР. Роль кооперативного отдела ЦУ НБ в работе с кооперативами была сведена до минимума: за ним были сохранены лишь такие функции бывшего МНБ, как инструктирование и проведение ревизий кооперативных организаций. В последствии функции отдела были несколько расширены: Положением Наркомфина РСФСР от 12 февраля 1919 года «Об утверждении и регистрации уставов кредитных кооперативов»³⁸ на него были возложены утверждение и регистрация уставов кредитных и ссудо – сберегательных товариществ и их союзов.

В Украине, на которую с декабря 1917 года распространялись декреты СНК РСФСР, реформирование кооперации развернулось только с 1920 года. Именно в 1920 году был введен в силу декрет «Об объединении всех видов кооперативных организаций»³⁹.

Кредитные, сельскохозяйственные и ссудо-сберегательные кооперативы и их объединения должны были влиться в

³⁶ Акманов С. С. Указ. соч. С. 100.

³⁷ См.: Собрание узаконений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР. - 1918. - Отд. 1. - № 90.- Ст. 912.

³⁸ См.: Сборник постановлений и декретов по мелкому кредиту. - М., 1919. - С. 122 – 126.

³⁹ Декрет СНК РСФСР от 29 января 1920 г. «Об объединении всех видов кооперативных организаций» [Электронный ресурс] : // Власть. – 2005. – № 3(606). – Режим доступа : <http://www.kommersant.ru/doc-rss.aspx?>

потребительские организации данной местности, передать им свои активы, оборудование и персонал и выполнять распределительные функции Наркомпрода. Таким образом, практически все сельскохозяйственные кооперативы прекратили свою деятельность. Кооперация была огосударствлена и стала составной частью советской системы, которая установилась как в России, так и в Украине.

Период существования объединенных кооперативов по - разному характеризуется в научной литературе: и как период кооперативного интеграла⁴⁰, и как период многоцелевой кооперации.

Относительно кредитной кооперации политика кооперативного интеграла была приоритетной до января 1922 года. Это было обусловлено тем, что, несмотря на восстановление на начальном этапе НЭПа разных форм кооперации (сельскохозяйственной, производственной, потребительской), кредитная кооперация как самостоятельный вид кооперации в 1921 году уже не существовала.

Только с реализацией новой экономической политики в марте 1921 года, которая разрешила хозяйственную инициативу, стало возможным восстановление системы сельскохозяйственных кооперативов. Введение продовольственного налога с фиксированным минимумом сдачи сельскохозяйственной продукции государству, разрешение торговли, в том числе и частной, открытие Госбанка 15 ноября 1921 года выявили у крестьян необходимость в заемных средствах. Поэтому организация системы сельскохозяйственного кредита стала первостепенной задачей советского государства. Решение данной задачи было возложено на сельскохозяйственную кооперацию. С этой целью 16 августа 1921 года был принят Декрет ВЦИК и СНК РСФСР «О сельскохозяйственной кооперации»⁴¹, регулирующий в общих чертах процедуру создания кооперативов. Поэтому вскоре сельскохозяйственная кооперация вышла на первое место и по

⁴⁰ См.: Серова Е. В. Указ. соч. С. 68.

⁴¹ См.: Собрание узаконений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР. - 1921. - № 61. - Ст. 434.

количеству членов, и по разнообразию форм хозяйственной деятельности⁴².

В последующие годы в развитии сельскохозяйственных кооперативов можно было наблюдать процесс специализации первичных кооперативов и их союзов⁴³.

Правовую основу деятельности сельскохозяйственных кооперативов составляли различные нормативные правовые акты: Постановление ЦИК и Совнаркома СССР «О реорганизации потребительской кооперации на началах добровольного членства» от 28 декабря 1923 года, Закон о сельскохозяйственной кооперации от 22 августа 1924 года,⁴⁴ Декрет ВЦИК и СНК «О порядке образования обществ сельскохозяйственного кредита» от 11 мая 1923 года⁴⁵, Постановление ЦИК и СНК СССР «Об утверждении Положения о системе сельскохозяйственного кредита» от 7 января 1927 года⁴⁶, Постановление ЦИК и СНК СССР «О кооперативном кредите» от 18 января 1927 года⁴⁷ и др.

К 1928 году сельскохозяйственные кооперативы заняли лидирующую позицию в структуре сельскохозяйственного производства. При этом в процесс кооперативного движения стали активно проникать административно-хозяйственные и государственно-плановые начала. Значительно были расширены полномочия местных государственных органов в области государственного регулирования деятельности кооперативов. Согласно Постановления ЦИК и СНК СССР «Об утверждении Положения о порядке прекращения кооперативных организаций

⁴² Витанович И. История украинского кооперативного движения. – Нью-Йорк, 1964. – 624 с.

⁴³ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения в России. – М.: Наука, 1997. – С. 62.

⁴⁴ См.: Байтенова А. А. Комментарий к Федеральному закону от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации (постатейный) [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс.

⁴⁵ См.: Собрание узаконений рабочего и крестьянского Правительства РСФСР. - 1923. - № 43. - Ст. 463.

⁴⁶ См.: СЗ СССР. - 1927. - № 4. - Ст. 39.

⁴⁷ См.: СЗ СССР. - 1927. - № 35. - Ст. 364.

при их ликвидации, объединении и разделе»⁴⁸ местным государственным органам было предоставлено право ликвидировать кооперативы в случаях осуществления ими деятельности, не предусмотренной уставом, либо противоречащей интересам советского государства.

Таким образом, период «кооперативной свободы» продлился недолго. Ликвидация кооперации в Украине, как и в целом в СССР, совпала с большим экономическим кризисом 1929 года и проводилась одновременно с принудительной коллективизацией.

В соответствии с Постановлением ЦИК и СНК СССР от 18 октября 1929 года «О сельскохозяйственной кооперации и ее работе»⁴⁹ основным направлением государственной политики в области кооперации являлось развитие специализированных производственных кооперативов, поэтому иным кооперативам и их союзам предписывалось передать производственным кооперативам свои снабженческо-сбытовые функции.

Были преобразованы и кооперативные союзы. Так, Сельскосовет был преобразован в Союз союзов сельскохозяйственной кооперации в включением в него колхозов, кооперативное страхование заменил Госстрах, кредитование сельскохозяйственных товаропроизводителей стал осуществлять Госбанк⁵⁰.

Во время проведения коллективизации была ликвидирована и сельскохозяйственная кооперация, ее имущество перешло к государственным машинно-тракторным станциям и колхозам или же осталось при сельской потребительской кооперации. На смену обслуживающим (сбытово-снабженческим) кооперативам в украинском селе пришли колхозы. Сельскохозяйственная кооперация в начале 30-х гг. была уничтожена. Провозглашенные кооперативами высшего уровня – колхозы, были полностью зависимы от директив партии и административных распоряжений

⁴⁸ См.: СЗ СССР. - 1927. - № 37. - Ст. 372.

⁴⁹ См.: СЗ СССР. - 1929. - № 61. - Ст. 565.

⁵⁰ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения в России. – М.: Наука, 1997. – С. 65.

государственной власти, подчинены заданиям и планам последующих пятилеток.

Правовое положение колхозов определялось уставами, разработанными на основе Примерного устава сельскохозяйственной артели, утвержденного постановлением СНК СССР от 1 марта 1930 года⁵¹.

Устав предусматривал обобществление основных средств производства и сохранение в единоличном пользовании приусадебных земель, регламентировал некоторые вопросы внутрискотловосной деятельности: определял обязательства членов артели и правления, организацию труда и его оплату колхозникам в зависимости от результатов труда, распределение доходов, управление делами артели.

Результат коллективизации известен. Если в 1927 году крестьянин, который широко использовал выгоды и преимущества добровольной кооперации (сбытовой, снабженческой, кредитной и т.д.), был в состоянии обеспечить себя и жителя города достаточно насыщенной продовольственной корзиной, то после коллективизационной кампании десятки миллионов крестьян голодали, а крестьянство в целом влачило жалкое существование, обреченное на насильственный, непродуктивный, почти бесплатный труд.

Этап сплошной коллективизации фактически был завершен в 1933-1934 годах. В этот период была ликвидирована колхозная система самоуправления – колхозсоюзы, начиная с районных и заканчивая Колхозцентром, под предлогом дублирования функций Наркомзема, к которому перешло управление колхозами. Колхозная система была полностью огосударствлена.

Эти изменения вызвали принятие на Втором Всесоюзном съезде колхозников нового Примерного устава

⁵¹ См.: Примерный Устав сельскохозяйственной артели : утвержденный ЦИК и СНК СССР 1 марта 1930 г. // Собрание законодательства СССР. – М. : Известия. – 1930. – № 24. – 255 с.

сельскохозяйственной артели, который был утвержден Постановлением СНК СССР и ВКП(б) от 17 февраля 1935 года⁵².

Устав ввел положение о постоянном пользовании закрепленной за колхозами земель, предусматривал выдачу колхозам государственных актов, которые удостоверяют право постоянного пользования, определил размер приусадебного участка и имущества, которое подлежало обобществлению.

Содержание Примерных уставов сельскохозяйственной артели 1930 и 1935 годов позволяет сделать выводы об императивном характере правового регулирования колхозных отношений.

В период Великой Отечественной войны принимались отдельные нормативные акты, направленные на регулирование колхозных отношений. В послевоенные года колхозное законодательство было направлено на восстановление и развитие колхозного строительства.

Единственным видом потребительских кооперативов в СССР долгое время были лишь потребительские общества, объединенные в Центральный союз потребительских обществ СССР. Но при этом все основные кооперативные принципы были перечеркнуты административными началами и плановой экономикой. Потребительская кооперация признавалась массовой общественно – хозяйственной организацией, призванной развивать торговлю на селе, изыскивать и вовлекать в оборот местные товарные ресурсы, улучшать обслуживание потребителей, осуществлять аграрную политику государства. Помимо этого, потребительская кооперация принимала участие в управлении государственными и общественными делами, в решении политических, хозяйственных и социально – культурных вопросов (преамбула Устава Центросоюза СССР от 14.11.1979 года)⁵³.

Подобный подход к пониманию потребительской кооперации, возложение несвойственных ей функций привел к тому, что в

⁵² См.: Примерный Устав сельскохозяйственной артели : утвержденный постановлением СНК СССР и ЦК ВКПб от 17 февраля 1935 г. // Собрание законодательства СССР. – М. : Известия. – 1935. – № 11. – 82 с.

⁵³ См.: Сборник уставов организаций потребительской кооперации СССР. – М., 1985. - 69 с.

середине 80-х годов XX века потребительская кооперация СССР утратила свои кооперативные начала, связь между собой, самостоятельность общего собрания пайщиков, преобладание планов и т. д.⁵⁴.

О возрождении подлинной кооперативной традиции заговорили только в период так называемой перестройки. В научной литературе опять появились труды дореволюционных кооператоров, преданных забвению в период развитого социализма.

Все это обусловило признание Постановлением ЦК КПСС и Совета Министров СССР «О мерах по дальнейшему развитию потребительской кооперации» от 1986 года необходимость разработки общесоюзного кооперативного закона.

26 мая 1988 года был принят Закон СССР «О кооперации в СССР».⁵⁵ Как замечал М. И. Козырь, этот Закон был направлен на восстановление правовой природы кооперативов и возрождение многообразия видов сельскохозяйственных кооперативов⁵⁶.

Законом «О кооперации в СССР» было определено понятие кооператива как организации граждан, которые «добровольно объединились на основе членства для совместного ведения хозяйственной и иной деятельности на базе принадлежащего ему на праве собственности имущества, арендованного или предоставленного в бесплатное пользование, самостоятельности, самоуправления и самофинансирования, а также материальной заинтересованности членов кооператива и сочетания их интересов с интересами коллектива и общества...».

В пользу реализации заданий, определенных этим законом, кооператив имел право принимать любые решения, которые не противоречат законодательству и уставу кооператива. Кооператив признавался юридическим лицом, что давало возможность пользоваться правами и иметь обязанности, связанные с его деятельностью, право иметь самостоятельный баланс (ст. 5).

⁵⁴ См.: Вахитов К. И. Потребительская кооперация СССР. – М.: Экономика, 1991. – С. 96 – 97.

⁵⁵ См.: Ведомости Верховного Совета СССР. 1988. № 22. Ст. 335.

⁵⁶ См.: Козырь М. И. Сельскохозяйственная кооперация и право // Советское государство и право. - 1998. - № 10. - С. 13-15.

Анализируя Закон «О кооперации в СССР», можно выделить следующие признаки кооператива: 1) добровольное объединение граждан на основе членства; 2) наличие имущества, которое принадлежит кооперативу на праве собственности, арендованного или предоставленного в бесплатное пользование; 3) совместное ведение хозяйственной и иной деятельности; 4) наличие самостоятельности, самоуправления и самофинансирования; 5) материальная заинтересованность членов в деятельности кооператива, сочетание их интересов с интересами коллектива и общества; 6) активное участие в экономическом и социальном развитии страны; 7) право принимать любые решения, если это не противоречит законодательству и уставу кооператива; 8) наличие прав и обязанностей, связанных с его деятельностью; 9) наличие самостоятельного баланса; 10) статус юридического лица.

Тем не менее, необходимо отметить, что характеристика, которая дается кооперативам в Законе «О кооперации в СССР», может быть применена к любым предприятиям: государственным, арендным, коллективным и др. В то же время в законе не названы такие существенные кооперативные признаки как паевое участие членов в формировании имущества кооператива; ограничение процентов, которые начисляются на паи членов в порядке распределения полученных доходов; участие в управлении делами кооператива по принципу «один член – один голос». Не зафиксирован и такой специфический признак сельскохозяйственного кооператива, как участие его членов в производственно-хозяйственной деятельности предприятия. Следовательно, именно те признаки, которые выделяют кооператив среди других форм хозяйствования, не были нормативно закреплены. Основопологающие кооперативные принципы, которые всегда признавались критерием истинности кооператива, фактически были проигнорированы новым законом. Как следствие, название «кооператив» имели любые негосударственные предприятия, большинство из которых процветало на посреднических операциях, создавая легальные торгово-спекулятивные капиталы, как правило, с криминальным оттенком,

ознаменовав первый этап так называемого «массового первичного накопления капитала в СССР конца 80-х годов».

Существенным недостатком Закона являлось то, что отсутствовало специальное правовое регулирование деятельности сельскохозяйственных потребительских кооперативов: в Законе не было специального раздела, посвященного этой организационно – правовой форме кооперативов. Вместе с тем, Закон содержал специальный раздел, предусматривавший правовое регулирование деятельности потребительских обществ в СССР.

Основными целями потребительских обществ Закон назвал удовлетворение потребностей своих членов и иных граждан в бытовом, торговом обслуживании, в социально – культурных и других услугах (статья 3 Закона СССР «О кооперации»). Для этого потребительские общества могли создавать и развивать сеть предприятий розничной торговли, снабжать продовольственными и непродовольственными товарами, осуществлять закупочную деятельность, производство, оказывать различные услуги производственного и бытового характера (статья 45 Закона СССР «О кооперации»). Кроме этого, потребительские общества наделялись правом развивать многообразную производственную деятельность.

Таким образом, исторический опыт становления и развития сельскохозяйственной кооперации свидетельствует о том, что в России, и Украине сформировались глубокие корни кооперативного движения.

1.2. Становление и развитие кооперативного законодательства Украины

В августе 1991 года первый украинский парламент провозгласил Украину независимым и суверенным государством. Переход к рыночной экономической системе был признан главным заданием государственной экономической политики.

В связи с переходом к рыночным отношениям необходимо было изменить правовую базу кооперации, как и других направлений хозяйственной деятельности.

Кооперативные формы хозяйствования лучше всего соответствовали быстрому и безболезненному переходу к рыночной экономике, поскольку по своей природе они имели возможность существовать параллельно с предпринимательскими структурами, принимать участие в рыночных отношениях с целью обеспечения экономических и социальных интересов членов кооператива.

Необходимо отметить, что в 1991 году Институт государства и права АН Украины через Президиум АН Украины направил в Кабинет Министров Украины научную записку, в которой предлагал подготовить проект Закона «О сельскохозяйственной кооперации». Предусматривалось путем реализации закона демократизировать управление колхозами, вывести их из-под «опеки» государства, предоставить им надлежащую хозяйственную самостоятельность и обеспечить их функционирование на основе международных кооперативных принципов. К рекомендациям ученых-правоведов тогда не прислушались. 14 февраля 1992 года был принят Закон Украины «О коллективном сельскохозяйственном предприятии» (далее – КСП). Как следствие, практически все колхозы были превращены в КСП, правовое положение которых практически не отличалось от колхозов. КСП не прижились, но и колхозы были разрушены. Кроме того, они утратили позиции, которых достигли в свое время колхозы.

Отсутствие законодательной основы для создания сельскохозяйственных кооперативов привело к тому, что в процессе реформирования КСП реорганизовывались в акционерные общества или в общества с ограниченной ответственностью.

Дальнейший анализ становления и развития кооперативного законодательства вполне логично начать с Конституции Украины, которая была принята в 1996 году. Как Основной закон, она играет значительную роль в развитии всех видов кооперации, в том числе и сельскохозяйственной. Согласно ст. 8 нормы Конституции являются нормами прямого действия и могут быть непосредственным правовым основанием для возникновения, изменения или прекращения общественных отношений. Тем не менее, Конституция Украины не содержит конкретных норм,

которые непосредственно касались бы отношений в сфере создания и деятельности СХК.

Но все же, Конституция Украины содержит нормы, которые так или иначе влияют на развитие сельскохозяйственной кооперации. Во-первых, это те нормы, которые касаются отношений собственности. Это, в частности, статья 14 Конституции Украины, которая гарантирует право собственности на землю; статья 41 Конституции Украины, которая предусматривает право каждого владеть, пользоваться и распоряжаться своей собственностью; статья 13, согласно которой государство обеспечивает защиту всех субъектов права собственности и хозяйствования, социальную направленность экономики. Не меньшее значение для деятельности всех видов кооперации имеют положения ст. 41 Конституции о праве на предпринимательскую деятельность.

Одной из основных свобод человека, предусмотренных ст. 36 Конституции, является право на свободу объединения в общественные организации для реализации и защиты своих прав и свобод и удовлетворения своих политических, экономических, социальных, культурных и других интересов. Эта норма воспроизводит статью 20 Всеобщей декларации прав человека, где указано, что каждый человек имеет право на свободу ассоциаций, никто не может быть принужден вступать в любую ассоциацию⁵⁷. Конечно, в данном случае речь идет о добровольных объединениях граждан в широком значении. Указанные нормы имеют большое значение для формирования в обществе понимания кооперативной идеи, ввиду того, что коллективные хозяйства в советское время создавались насильственными методами через обобществление имущества, земли и труда крестьян.

Согласно ст. 9 Конституции Украины, действующие международные договора, согласие на обязательность которых дала Верховная Рада Украины, являются частью национального

⁵⁷ См.: Всеобщая декларация прав человека [Электронный ресурс] : принятая и провозглашенная резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года. – (Законодательство Украины). – Режим доступа : http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=995_015.

законодательства Украины. Основу источников международного права в сфере сельскохозяйственной кооперации составляют акты, которые принимаются Международным Кооперативным Альянсом (МКА), Международной организацией труда (МОТ), Комитетом продвижения и поддержки кооперативов (КОПАК).

На XXXI конгрессе МКА, который состоялся в г. Манчестер (Великобритания) в 1995 году, была принята Декларация о кооперативной идентичности, которая является базой для создания правовых основ кооперации во многих государствах.

В июне 2002 года в Женеве на 90-й сессии Международной конференции труда была принята новая Рекомендация МОТ № 193 «О содействии развитию кооперативов», которая была приведена в соответствие с Декларацией о кооперативной идентичности⁵⁸.

Если придерживаться хронологии развития кооперативного законодательства в Украине, то первым законом, который воссоздал международные кооперативные принципы, стал принятый в мае 1992 года Закон Украины «О потребительской кооперации»⁵⁹. Хотя такие основополагающие принципы как открытое членство, равенство прав при принятии решений по правилу «один член кооператива – один голос», ограниченный процент на паевой капитал, образование и просвещение не были отражены, закон получил общее одобрение Международного кооперативного альянса, в состав которого вошел Украинский союз потребительских обществ (Укрпотребсоюз). Соответственно закону основными направлениями деятельности любогопотребительского общества (кооператива) является торговая, заготовительная, производственная и другая предпринимательская деятельность, не запрещенная действующим законодательством Украины. Однако, по своей экономической сути, потребительская и сельскохозяйственная кооперации принципиально разные. В потребительской кооперации субъектами

⁵⁸ См.: Рекомендация МОТ от 20.06.2002 г. № 193. «О содействии развитию кооперативов» [Электронный ресурс] – Режим доступа : <http://www.infopravo.by.ru/fed2002/ch05/akt19565.shtm>.

⁵⁹ См.: Закон Украины от 10.04.1992 г. № 2265-ХІІ «О потребительской кооперации» // Ведомости Верховной Рады Украины. – 1992. – № 30. – С. 414.

кооперативный отношений выступают потребители и кооперативная инициатива исходит именно от них.

Если проанализировать Закон Украины «О потребительской кооперации», очевидным становится факт, что потребитель – физическое лицо, которое стремится удовлетворить свои, в первую очередь, потребительские и бытовые нужды (в качественных и дешевых продуктах питания, предметах повседневного употребления и т.п.) с экономической выгодой для себя. А поэтому не совсем обоснованной является норма Закона «О потребительской кооперации», в которой говорится о возможности участия в первичных потребительских обществах коллективных членов (юридических лиц). На неправомочность членства в потребительских обществах юридических лиц указывает и известный ученый-кооператор В.И. Семчик⁶⁰. Зато сельскохозяйственными товаропроизводителями являются физические и юридические лица, поэтому необходимость обслуживания сельскохозяйственными кооперативами их нужд обуславливает возможность кооперирования и первых, и вторых. Закон, который бы регулировал именно сельскохозяйственную кооперацию, был крайне необходим в начале аграрной реформы, но принят Верховной Радой Украины был только 17 июля 1997 года. Именно Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» положил начало новой кодификации законодательства о деятельности сельскохозяйственных кооперативов (далее – СХК). Он определил правовую основу участия кооперации в аграрной реформе, в развитии аграрного рынка, а главное – на законодательном уровне урегулировал порядок создания, функционирования и прекращения деятельности сельскохозяйственных кооперативов. В целом указанный закон является прогрессивным. Он определил паевые основы кооперативной деятельности; ввел институт кооперативных объединений; определил принципы деятельности СХК; отобразил

⁶⁰ Семчик В. И. Законодательство Украины о кооперации: сравнительный анализ Под ред. В. В. Цветкова, Е. Б. Кубко // Реферативный обзор действующего законодательства Украины. – К.: Салком, 2000. – С. 143-155.

аграрную специфику кооперативов, подчинив их деятельность сельскохозяйственным целям – производству сельскохозяйственной продукции или обслуживанию этого производства. Однако, отсутствие в законе четкого определения сельскохозяйственного обслуживающего кооператива (далее – СХОК) как неприбыльной организации, на длительное время затормозило создание и развитие последних. В ст. 33 закона определено, что налогообложение кооператива (объединения) осуществляется в соответствии с налоговым законодательством. Но, к сожалению, действующее налоговое законодательство не учитывает специфики деятельности СХОК. Также в законе практически отсутствуют направления государственной поддержки СХК.

Следующим законом, который продолжил формирование кооперативного законодательства, стал Закон Украины «О кооперации», принятый Верховной Радой Украины 10 июля 2003 года. Закон разработан в соответствии с Указом Президента Украины «О мерах относительно развития кооперативного движения и усиления его роли в реформировании экономики Украины на рыночных принципах» от 19 декабря 2000 года⁶¹. Целью законодателя было создание базового закона для всех форм кооперации в Украине. Закон определил такие типы кооперативов как потребительский, производственный и обслуживающий; определил основные принципы, задания кооперации; правовые, организационные и социальные основы функционирования кооперативных товариществ, организаций и союзов; порядок создания кооперативов, их регистрацию; права и обязанности членов кооперативов; органы управления кооперативами и их функции; порядок выплаты паев; порядок создания кооперативных объединений, организаций и союзов.

Если проанализировать содержание Закона Украины «О кооперации», то очевидным является фактически полное

⁶¹ См.: Указ Президента Украины № 1348/2000 от 19.12.2000 г. «О мероприятиях по развитию кооперативного движения и усилению его роли в реформировании экономики Украины на рыночных принципах» // Официальный вестник Украины. – 2000. – № 51. – Ст. 2198.

воспроизведение положений законов «О потребительской кооперации» и «О сельскохозяйственной кооперации». В то же время, кредитные, страховые, жилищные, жилищно-строительные, садоводческие, гаражно-строительные кооперативы опять остались без внимания законодателя. С нашей точки зрения, это является существенным недостатком, ведь закон призван определять правовые, организационные, экономические и социальные основы функционирования кооперации в Украине.

Среди негативных качеств также необходимо отметить отсутствие в законе такой специфической черты кооперативной деятельности как неприбыльный характер. В первую очередь это касается сельскохозяйственных кооперативов. Ведь именно это качество, а также выполнение особых экономических и социальных функций является основой для применения льготного налогообложения в нашей стране.

Определенные шаги в этом направлении были сделаны Указом Президента Украины «О мерах относительно развития кооперативного движения и усиления его роли в реформировании экономики Украины на рыночных принципах» от 19 декабря 2000 года, в котором была заложена гарантия недопустимости двойного налогообложения доходов от кооперативной деятельности и т.п.⁶². Но, к сожалению, действующие законы Украины «О сельскохозяйственной кооперации», «О потребительской кооперации», а также Закон Украины «О кооперации» не содержат специальных указаний относительно специфики налогообложения.

Также в законе недостаточно четко разграничивается паевой и специальный фонды: если паевой фонд, согласно определению, - это имущество кооператива, которое формируется за счет паев (в том числе дополнительных) членов и ассоциированных членов кооператива, а специальный - фонд, который создается за счет целевых взносов членов кооператива, других поступлений, не запрещенных законодательством (в том числе паев), на

⁶² См.: Указ Президента Украины № 1348/2000 от 19.12.2000 г. «О мероприятиях по развитию кооперативного движения и усилению его роли в реформировании экономики Украины на рыночных принципах» // Официальный вестник Украины. - 2000. - № 51. - С. 2198.

обеспечение его уставной деятельности, то существенной разницы между ними нет – и первый, и второй могут составляться из паевых взносов и использоваться для осуществления уставной деятельности кооператива. Непонятным также является и то, что в одной части статьи (ст. 20) закреплено положение, в соответствии с которым неделимый фонд не может быть распределен, а в другой части этой же статьи предусматривается возможность перераспределения этого фонда⁶³.

Нерешенными остаются вопросы относительно судьбы неделимого фонда кооператива после его ликвидации. Ведь имущество фонда, в соответствии со ст. 29 Закона, не подлежит разделу между его членами и передается по решению ликвидационной комиссии другой кооперативной организации. Каким образом будет определяться такая организация, остается неурегулированным.

Гражданский кодекс Украины (далее – ГК Украины) имеет значение для сельскохозяйственной кооперации, поскольку определяет правосубъектность СХОК как юридического лица и договорные отношения субъектов хозяйствования, в том числе СХОК, урегулированы ГК Украины.

К сожалению, ГК Украины не учел специфику кооперативной деятельности, вследствие чего отнес производственные кооперативы к предпринимательским структурам, а потребительские и обслуживающие – к непредпринимательским, тем самым, разграничив эти исторически однотипные организации

В соответствии с ГК Украины предпринимательскими признаются товарищества, основной целью деятельности которых является получение прибыли, которую они тем или иным способом распределяют между своими участниками (основателями). Предпринимательские товарищества могут быть созданы

⁶³ См.: Ковриженко Д. Кооперация по-новому: между Сциллой советских стандартов и Харибдой потребностей настоящего [Электронный ресурс] // Лаборатория законодательных инициатив. – 2003. – Режим доступа: http://www.parlament.org.ua/index.php?action=publication&id=8&ar_id=64&ch_id=9&as=0.

исключительно в форме хозяйственных товариществ или производственного кооператива (ст.84). Наоборот, непредпринимательскими являются товарищества, которые не имеют цели получить прибыль и не могут распределять ее между своими участниками (ст. 85). Согласно ст. 86 ГК Украины к непредпринимательским товариществам относятся потребительские кооперативы, объединения граждан и т.п., то есть перечень не является исчерпывающим, что означает отнесение СХОК именно к непредпринимательским товариществам.

С нашей точки зрения, кооперативы не следует относить к предпринимательским или непредпринимательским товариществам. Они занимают самостоятельное место, поскольку, органически сочетая признаки предпринимательских и непредпринимательских товариществ, имеют свои, присущие кооперативу, качества, в частности, во-первых, цель создания – удовлетворение различных потребностей своих членов, во-вторых, распределение результатов экономической деятельности. Относительно второй черты, то специфика заключается в том, что экономический результат распределяется между членами в зависимости от их участия (трудового или хозяйственного), а не вложенного капитала. Кстати, если это предусмотрено уставом кооператива, на вложенный капитал тоже может начисляться часть прибыли, но она ограничена на законодательном уровне 20 %. При этом производственные кооперативы признаются предпринимательскими товариществами, а потребительские, обслуживающие – непредпринимательскими. Такой подход не соответствует Декларации о кооперативной идентичности, принятой XXXI Конгрессом Международного кооперативного альянса (членом которого является и Украина) в 1995 году в г. Манчестер, в соответствии с которой кооператив, в независимости от вида и формы, - одно характерное социальное явление⁶⁴.

⁶⁴ Выдержки из Декларации о кооперативной идентичности, принятой на Генеральной Ассамблее Международного кооперативного альянса в 1995 г. [Электронный ресурс]. – 1995 г. – Режим доступа : <http://www.infopravo.by.ru/fed2002/ch05/akt19565.shtm>.

Основная цель любого кооператива со времен их появления в XIX веке и до наших дней заключалась и заключается в удовлетворении материальных и других нужд их членов. Достигаться эта цель может путем осуществления предпринимательской деятельности. Но получение прибыли здесь не есть самоцелью, а средством достижения другой задачи – удовлетворение потребностей членов кооператива⁶⁵.

Прибыль, которую получает любой кооператив от его деятельности, используется для развития кооператива, вознаграждения его членов соответственно их участию в делах кооператива, повышения образовательного, культурного уровня членов, их социального обеспечения и других предусмотренных уставом целей.

Необходимо подчеркнуть, что кооперативная предпринимательская деятельность характеризуется значительной спецификой, что обуславливает ее специальное правовое регулирование. Заключается она в том, что кооперативная предпринимательская деятельность осуществляется для удовлетворения различных нужд ее членов. Такой специфический признак как кооперативная цель и пути ее достижения, то есть хозяйственная деятельность для достижения экономического результата в интересах членов кооператива, дает нам основания определить кооператив как самостоятельную организационно-правовую форму предпринимательской деятельности, а производственные и обслуживающие кооперативы рассматривать как типы.

В общем, специфика кооперативного предпринимательства настолько значима, что, как указывается в литературе, во французской правовой системе, которая содержит разграничение на гражданские и торговые товарищества, сельскохозяйственные кооперативы не относятся ни к тем, ни к другим. Эта специфика в сочетании с сельскохозяйственной деятельностью дает основания

⁶⁵ См.: Абова Т. Е. Кооперативы как субъекты гражданского права // Субъекты гражданского права: сб. статей. – М., 2000. – С. 63 – 74.

для особенного правового регулирования сельскохозяйственных кооперативных отношений со своими признаками и принципами⁶⁶.

Законодательство США (федеративное и штатов) также идентифицирует кооперативы как особенную форму корпоративного бизнеса, которая имеет специальный порядок членского контроля и распределения доходов для того, чтобы государство могло им адресно предоставлять льготы и услуги. Однако, кооперативы, согласно американскому законодательству, принципиально отличаются от корпораций, ориентированных на инвесторов. Первое и самое главное отличие заключается в целевой ориентации этих организаций. Как отмечает В.В. Зиновчук, «обычные корпорации меньше связаны с каким-либо направлением деятельности или функциями. Кооперативы более ограничены границами той деятельности, ради которой они были созданы. Они не могут изменить своего назначения предоставлять услуги сельскохозяйственным товаропроизводителям»⁶⁷.

В Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 44/58 «Национальный опыт в области содействия кооперативному движению» (1989 год) указано на необходимость признания кооперативов как самостоятельной формы социально-экономических организаций, который владеют правами, сходными с теми, который предоставляются деловым предприятиям в государственном и частном секторе. В своей деятельности кооперативы должны пользоваться полной свободой в соответствии с концепцией и принципами кооперативного движения, включая право функционировать на основе конкуренции с другими формами предприятий на национальном, региональном и международном уровнях⁶⁸.

⁶⁶ См.: Аграрная реформа в Российской Федерации: правовые проблемы и решения / [Башмаков Г. С., Беляева З. С., Козырь М. И. и др.] ; отв. ред.: З. С. Беляева, О. А. Самончик. – М., 1998. – 226 с.

⁶⁷ Там же.

⁶⁸ Национальный опыт в области содействия кооперативному движению [Электронный ресурс] : резолюция 44-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН от 8 декабря 1989 г. № A/RES/44/58. – Режим доступа : <http://daccess-dds-ny.un.org/doc/RESOLUTION/GEN/NR0/552/99/IMG/NR055299.pdf?>

В докладе Генерального Секретаря ООН относительно места и роли кооперативов с учетом новых социально-экономических тенденций, опубликованной в августе 1996 года и представленной на рассмотрение 51-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН, был выделен специальный раздел «Кооперативы и развитие предпринимательской деятельности», где отмечалось, что «предпринимательская деятельность частного сектора, организованного на кооперативной основе, делает значительный вклад в создание различных экономических благ. Кооперативы являются альтернативной формой организации экономики в интересах одновременно и производителей, и потребителей»⁶⁹.

Г. Мюнкер, анализируя кооперативное законодательство ФРГ, отметил, что кооперативы – это предпринимательские организации, которые могут заключать сделки с третьими сторонами. Но, по своей сути, они отличаются от коммерческих предпринимательских организаций, поскольку их основной целью является обеспечение экономических интересов участников (согласно ст. 1 Закона ФРК про кооперативные товарищества). Отклонения от своей цели (обеспечение интересов членов кооператива) обуславливает бесспорную ликвидацию кооператива. Из-за этого кооперативное товарищество уникально, потому что оно является единственной организацией, цель которой прямо указана в законе⁷⁰.

Вполне логично, что в процессе исторической эволюции производственных отношений, с развитием рынка и самой кооперации, ее признаки менялись, поскольку в рыночной экономике и кооперативу приходится подчиняться законам рынка, конкурировать с его субъектами, заниматься коммерцией, стремиться получить наибольший экономический результат, иначе цель достижения экономических и социальных выгод останется декларацией.

⁶⁹ См.: Актуальные проблемы развития потребительской кооперации. – М., 1997. – 32-34 с.

⁷⁰ Munkner Hans-H. Cooperative Law in the Federal Republic of Germany / Hans -H. Munkner. – Marburg, 1989. – 24 p.

Указанное дает возможность подытожить, что, во-первых, согласно Декларации о кооперативной идентичности, и производственные, и обслуживающие кооперативы имеют единую сущность, общую цель, которая во все исторические периоды заключалась и заключается в удовлетворении материальных и других потребностей своих членов. Во-вторых, достигается указанная цель путем осуществления предпринимательской деятельности, направленной на стабильное получение экономической прибыли. Но, подчеркнем, главной целью хозяйственной деятельности кооперативов не является прибыль. Именно это качество является главным при выделении кооперативов из круга других предпринимательских товариществ. В-третьих, обслуживающие и производственные кооперативы в процессе своей деятельности выполняют в первую очередь социальную роль, то есть освобождают государство от выполнения указанных функций, потому что они должны получить от государства всю совокупность необходимых льгот.

Как отметил известный канадский кооперативный деятель А. Лейдлоу в докладе «Кооперативы в 2000 году» на 27-м конгрессе Международного кооперативного альянса, «руководители и идеологи кооперативного движения на протяжении многих поколений подчеркивали, что кооперативы отличаются от обычных корпораций и капиталистических предприятий своей двойной целью: кооперативы являются не только хозяйственными организациями, но и организациями с определенной социально-экономической целью. Эта позиция социально-экономической направленности и есть одной из вершин кооперативной философии»⁷¹.

Продолжая анализ законодательной базы кооперации, обратимся к Хозяйственному кодексу Украины (далее – ХК Украины), который под кооперативами понимает «добровольные объединения граждан для совместного решения ними

⁷¹ См.: Основы сельскохозяйственной обслуживающей кооперации: уч. пособие / [В. В. Зиновчук, Л. В. Молдован, В. Б. Моссаковский и др.]. Под ред В. В. Зиновчука. — К. : Высшее образование, 2001. — 464 с.

экономических, социально-бытовых и других вопросов» (п. 1 ст. 94), не предусматривая, таким образом, возможности основания кооператива юридическими лицами. Такое определение противоречит Закону Украины «О кооперации», где кооператив – это юридическое лицо, созданное физическими и/или юридическими лицами, которые добровольно объединились для ведения совместной хозяйственной и другой деятельности с целью удовлетворения своих экономических, социальных и других потребностей на принципах самоуправления. В соответствии с пониманием кооператива, изложенным в ХК Украины, обслуживающие кооперативы, основанные юридическими лицами, вообще не имеют права существовать.

Кроме того, ХК Украины критерием предпринимательской деятельности определил только цель – получение прибыли, продемонстрировав другой подход к классификации субъектов хозяйствования, чем в ГК Украины. Хотя из хозяйственной практики известно, что существуют юридические лица, созданные в форме предпринимательских товариществ, которые все полученные доходы тратят на развитие материальной базы, усовершенствование технологий и т.п. (особенно в первые годы после их создания), или совсем не преследуют цель получить прибыль, тогда как некоторые непредпринимательские товарищества не только фактически, но и юридически с момента своего создания ориентированы на получение прибыли.

Кооперативы ХК Украины признал «предприятиями коллективной собственности», то есть корпоративными предприятиями, которые действуют на основании коллективной собственности учредителей.

Одновременно из положений Главы 10 ХК Украины «Предприятия коллективной собственности» следует, что получение прибыли как цель деятельности является характеристикой только производственного кооператива. Соответственно потребительские товарищества отнесены к субъектам хозяйствования, которые осуществляют некоммерческую хозяйственную деятельность, что также противоречит наличию у них единой сути и цели кооперативов всех

типов – удовлетворение материальных и других нужд своих членов.

Относительно характеристики типов кооперативов, то положения ХК Украины являются достаточно противоречивыми и внутренне несогласованными. Так, часть вторая статьи 93 среди предприятий коллективной собственности называет «производственные кооперативы», «предприятия потребительской кооперации». Следующей статьей ХК Украины (ст. 94) кооперативы определяются как «добровольные объединения граждан с целью совместного решения ними экономических, социально-бытовых и других вопросов», которые могут создаваться в различных сферах («производственные, потребительские, жилищные и т.п.). Из этого следует неисчерпаемость перечня видов кооперативов. В дальнейшем в ХК Украины понятие «потребительский кооператив» не упоминается вообще. Вместо этого в состав «потребительской кооперации» включается «система самоуправляющихся организаций (потребительские товарищества, их союзы, объединения), а также предприятия и учреждения этих организаций» (ст. 111 ХК Украины).

Понятие сельскохозяйственный обслуживающий кооператив, как и в целом сельскохозяйственный, ХК Украины, так же как ГК Украины, не содержит вообще, тем самым, отождествляя потребительские и обслуживающие кооперативы. При наличии таких понятий, которые не стыкуются между собой, обслуживающим сельскохозяйственным кооперативам предоставляется статус неравнозначных им кооперативов потребительских, ведь они действуют во всем мире в сфере распределения и защищают интересы своих членов преимущественно в сфере мелкой торговли.

Исходя из ст. 2 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации», сельскохозяйственные обслуживающие кооперативы осуществляют обслуживание членов своего кооператива и не ставят целью получить прибыль, целью их деятельности является только предоставление услуг преимущественно членам кооператива. Следовательно, такой кооператив не является прибыльной организацией и полученные им доходы не относятся к прибыли.

Соответственно Налоговый кодекс Украины⁷² должен определить сельскохозяйственные обслуживающие кооперативы как неприбыльные организации, которые не являются плательщиками налога на прибыль предприятий. В любом случае законодательство не должно допускать двойного налогообложения членов кооператива.

Неприбыльный характер деятельности СХОК заключается в том, что сельскохозяйственный товаропроизводитель – член кооператива, поставляя собственный продукт в СХОК (для сбыта, переработки с дальнейшим сбытом и др.), фактически передает агенту, который у него в найме, продукцию для реализации. Положение вещей не меняется оттого, что собственник получает в момент передачи частичную оплату за свою продукцию как реальный платеж. В некоторой степени это касается также приобретения через кооператив средств производства. Окончательный расчет происходит по итогам финансового года, когда на уровне кооператива подсчитывается прибыль. Та ее часть, которая подлежит разделу, выплачивается членам кооператива как надбавка за полученную у них продукцию или скидка с цены купленных ими в СХОК средств производства, средств защиты растений, удобрений и т.п.

Такое понимание специфики деятельности СХОК обуславливает особенный порядок налогообложения прибыли кооперативов. Для исключения двойного налогообложения одной и той же базы, налог в большинстве стран взыскивается только на одном уровне, чаще всего на уровне члена кооператива, то есть прибыль кооператива по итогам года, распределенная между членами, не облагается налогами. В бюджет государства налог с этой прибыли платит сам сельскохозяйственный производитель.

Анализируя опыт зарубежных стран, мы можем наблюдать, как заботятся о своих сельскохозяйственных кооперативах правительства других государств. Наибольшими по сравнению с

⁷² Налоговый кодекс Украины от 02.12.2010 № 2755-VI [Электронный ресурс]. – (Законодательство Украины). – Режим доступа : <http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=2755-17>.

другими странами налоговыми льготами пользуются обслуживающие кооперативы во Франции. Законодательство этой страны освобождает сбытовые, посреднические и обслуживающие кооперативы от налога на товарищества, за исключением операций с лицами-нечленами, доходы от которых облагаются налогами в полном объеме, то есть в размере 50% полученной прибыли. Практически все сельскохозяйственные кооперативные объединения освобождены также от налога на земельные участки. Зерновые кооперативы, объединения по совместному использованию техники, товарищества по искусственному оплодотворению скота не подлежат налогообложению. Это касается как их собственной деятельности (например, создание или увеличение капитала), так и операций с третьими лицами (операции купли-продажи, аренда и др.). Кооперативы по совместному использованию техники и искусственному оплодотворению скота, кроме этого, освобождаются от налога на добавленную стоимость. В Дании кооперативные предприятия облагаются сниженным, по сравнению с частным бизнесом, налогом: при полной ставке 50% для кооперативов она составляет только 20%. Не менее существенными налоговыми льготами пользуются сельскохозяйственные кооперативы в Испании, где при налоговой ставке на товарищества 35% они платят только 10%.

Кроме льготного налогообложения, государство предоставляет сельскохозяйственным кооперативам и финансовую поддержку. Преимущественно благодаря государственным кредитам и субсидиям происходило становление системы сельскохозяйственных (в первую очередь кредитных) кооперативов в странах Скандинавии в конце XIX – начале XX вв. В 30-х годах XX в. государственная поддержка сыграла решающую роль в создании кооперативной кредитной системы в США. В послевоенные годы государственная поддержка была основой развития сельскохозяйственного кооперативного кредита во Франции и Японии. В Италии в 70-е годы была принята государственная программа субсидирования 85% расходов,

связанных с созданием новых сельскохозяйственных кооперативов⁷³.

Отсутствие в действующем законодательстве положений, которые бы четко определили неприбыльный статус СХОК, порядок налогообложения, фактически делает кооперативную деятельность невозможной.

К сожалению, становление кооперации зависит от того, понимают соответствующие инстанции суть кооперативной формы или нет. Однако, указанные нормы должны быть основополагающими принципами государственной эффективной политики, установленными на законодательном уровне. Только в таких условиях откроется действительное пространство для дальнейшего развития кооперативного движения в сельском хозяйстве и во всей системе АПК.

Необходимо отметить, что в этом направлении в последнее время было сделано несколько шагов.

Распоряжением Кабинета Министров Украины от 11 февраля 2009 года № 184 – р была утверждена Концепция Государственной целевой программы поддержки развития сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов на период до 2015 года⁷⁴.

Постановлением Кабинета Министров Украины от 3 июня 2009 года № 559 была утверждена Государственная целевая экономическая программа поддержки развития сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов на период до 2015 года⁷⁵. Целью Программы является усовершенствование

⁷³ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения / [В. Д. Мартынов, Л. А. Овчинцева, А. В. Петриков и др.]. Отв. ред. И. Н. Буздаков. – [2-е изд., перераб. и доп.]. – М. : Мн. «Армита – Маркетинг, Менеджмент», 1998. – 256 с.

⁷⁴ См.: Постановление Кабинета Министров Украины от 03.06.2009 г. № 559 «Об утверждении Государственной целевой экономической программы поддержки развития сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов на период до 2015 года» // Официальный вестник Украины. – 2009. – № 42.

⁷⁵ См.: Распоряжение Кабинета Министров Украины от 11.02.2009 г. № 184-р «Об утверждении Концепции Государственной целевой программы поддержки развития сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов на период до 2015 года» // Официальный вестник Украины. – 2009. – № 14.

правовых, социально-экономических и организационных условий для создания сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов, формирования их инфраструктуры.

Заданиями Программы определено усовершенствование нормативно-правовой базы, которая регламентирует деятельность сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов; предоставление организационной поддержки созданию сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов; улучшение материальной базы сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов.

Но, подчеркнем, что решение указанных вопросов невозможно без внесения соответствующих изменений в налоговое и кооперативное законодательство относительно предоставления неприбыльного статуса сельскохозяйственным обслуживающим кооперативам, определения их как неприбыльных организаций, а также обеспечения надлежащей государственной поддержки.

1.3. Источники правового регулирования российской сельскохозяйственной кооперации

В годы аграрной и земельной реформ 90-х гг. прошлого года в странах бывшего СССР в сельском хозяйстве произошли значительные изменения, в том числе и в кооперативной практике.

В принятом 5 декабря 1990 года Законе РСФСР N 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности» кооперативы как организационно-правовая форма юридических лиц вообще не предусматривались.

Первые годы аграрной реформы в РФ были отмечены негативным отношением к кооперативной форме сельскохозяйственных товаропроизводителей.

Возврат к кооперативам как организационно-правовой форме юридических лиц началась с принятием части первой ГК РФ. Вместе с тем, деятельность сельскохозяйственных кооперативов обладает значительными отличиями, поэтому Федеральный закон РФ от 30 ноября 1994 года № 52-ФЗ «О введении в действие части

первой ГК РФ»⁷⁶ в статье 14 предусматривает, что особенности создания и деятельности сельскохозяйственных кооперативов определяются законом о сельскохозяйственной кооперации.

Во исполнение данной нормы 8 декабря 1995 года принят Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации» (далее – Закон)⁷⁷. Несмотря на сложности, предшествовавшие его принятию, данный правовой акт явился позитивным шагом законодателя и позволил заложить правовую основу деятельности сельскохозяйственных кооперативов.

За 15 лет его действия в Закон неоднократно вносились изменения. В настоящее время он действует в редакции Федерального закона от 1 июля 2011 года № 169-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»⁷⁸. Данные изменения по-разному оцениваются ведущими российскими исследователями. Так, по мнению М. И. Козыря, «в закон неоднократно вносились изменения и дополнения, существенно обогатившие его содержание, так как они уточнили правовое положение сельскохозяйственных кооперативов, их членов, органов управления и другие вопросы»⁷⁹. А М. И. Палладина, наоборот, считает, что изменения являются негативными, поэтому она предлагает либо отменить данный акт, либо принять его новую редакцию⁸⁰.

Тем не менее, сегодня этот закон является основным источником правового регулирования сельскохозяйственной кооперации. Он регулирует создание, реорганизацию и ликвидацию сельскохозяйственных кооперативов, институт членства, имущественные и управленческие отношения, иные важные вопросы функционирования кооперативов.

⁷⁶См.: Собрание законодательства РФ. - 1994. - № 32. - Ст. 3302.

⁷⁷См.: Собрание законодательства РФ. - 1995. - № 50. - Ст. 4870.

⁷⁸См.: Собрание законодательства РФ. - 2011. - № 27. - Ст. 3880.

⁷⁹Козырь М. И. Аграрное право России: состояние, проблемы и тенденции развития. – 2-е изд., перер. и допол. - М.: Норма, 2008. – С. 188.

⁸⁰См.: Палладина М. И. Достаточны ли мероприятия по реализации федерального закона «О развитии сельского хозяйства» для возрождения отрасли и сельских территорий // Аграрное и земельное право. - 2008. - № 1. - С. 21.

В РФ довольно значительное число нормативных правовых актов, определяющих правовое положение потребительских кооперативов.

Правовой статус кредитных кооперативов определен в Федеральном законе от 18 июля 2009 года № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»⁸¹.

Организационно-правовой формой садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения граждан являются и садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы. Садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое объединение граждан – это некоммерческая организация, учрежденная гражданами на добровольных началах для содействия ее членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства (ст. 1 Федерального закона от 15 апреля 1998 года № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан»⁸²).

В форме потребительских кооперативов создаются и потребительские общества. Потребительское общество - добровольное объединение граждан и (или) юридических лиц, созданное, как правило, по территориальному признаку, на основе членства путем объединения его членами имущественных паевых взносов для торговой, заготовительной, производственной и иной деятельности в целях удовлетворения материальных и иных потребностей его членов (ст. 1 Закона РФ от 19 июня 1992 года № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации»⁸³). При этом необходимо учитывать, что современное развитие правового регулирования кооперации основано на отраслевом принципе: специальное законодательство о сельскохозяйственной кооперации и отдельное правовое регулирование потребительской кооперации.

⁸¹ См.: Собрание законодательства РФ. - 2009. - № 29. - Ст. 3627.

⁸² См.: Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 16. - Ст. 1801.

⁸³ См.: Ведомости съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. - 1992. - № 30. - Ст. 1788

Основными отличиями потребительских обществ от сельскохозяйственных потребительских кооперативов являются:

1. Цели деятельности потребительских обществ – удовлетворение личных материальных и иных потребностей пайщиков, что обуславливает потребительский характер обществ, в то время как сельскохозяйственные потребительские кооперативы – это кооперативы, обслуживающие сельскохозяйственное производство.

2. Для потребительских обществ характерен универсальный характер, поэтому потребительские общества вправе заниматься закупочной, перерабатывающей, торговой, производственной деятельностью, оказанием производственных и потребительских услуг. И все эти виды деятельности являются основными видами деятельности потребительских обществ. Потребительские общества также вправе привлекать заемные средства своих пайщиков и кредитовать их. Сельскохозяйственные потребительские кооперативы являются в основной своей массе специализированными кооперативами.

3. В меньшей степени, чем сельскохозяйственные потребительские кооперативы, потребительские общества ориентированы на предоставление услуг своим членам. Сельскохозяйственные потребительские кооперативы, наоборот, осуществляют операции со своими членами. В Законе РФ «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах в РФ)» норма об ограничении объема работ и услуг, оказываемых потребительскими обществами лицам, не являющихся их членами, отсутствует. Это также говорит о потребительском характере потребительских обществ.

Неприменим к деятельности сельскохозяйственных кредитных потребительских кооперативов и Федеральный закон «О кредитной кооперации»⁸⁴.

Не подлежит применению к деятельности сельскохозяйственных кооперативов и Федеральный закон «О некоммерческих организациях» от 12 января 1996 г. № 7 – ФЗ⁸⁵.

⁸⁴ См.: Собрание законодательства РФ. - 2009. - № 29. - Ст. 3627.

⁸⁵ См.: Собрание законодательства РФ. – 1996. - N 3. - Ст. 145.

Согласно п. 3 ст. 1 данный нормативный акт не распространяет свое действие ни на потребительские кооперативы, ни на садоводческие, огороднические, дачные объединения граждан.

Множественность нормативных правовых актов, регулирующих деятельность сельскохозяйственных потребительских кооперативов, довольно критично оценивается современными учеными, поэтому разработана Концепция о развитии законодательства о юридических лицах,⁸⁶ согласно п. 1.3 § 1 Подраздела 7 которой основными недостатками законодательства, определяющего правовое положение кооперативов, являются «несогласованность ряда исходных положений, в частности отсутствие единого подхода ко всем кооперативам; наличие различных противоречий между отдельными законами и общими нормами ГК РФ; дублирование законодательных норм; чрезмерное количество законодательных актов о кооперации и иные». Поэтому предлагается вместо отдельных нормативных актов, регулирующих отдельные виды кооперативов, в том числе и Закона, принять два нормативных правовых актов: Федеральный закон «О производственных кооперативах» и Федеральный закон «О потребительских кооперативах». Следовательно, закрепляется внеотраслевой подход к правовому регулированию всех видов кооперации. Полагаем, что данный подход может быть оправдан только в том случае, если общие законы о производственных и потребительских кооперативах отразят специфику сельскохозяйственных кооперативов. Вместе с тем, вызывает сомнения, принятия двух законов, а не общего закона о кооперативах. Думается, что дифференциация правового регулирования производственных и потребительских кооперативов не позволит сформировать единую систему кооперации, в том числе и сельскохозяйственной кооперации.

Несмотря на действие специального закона «О сельскохозяйственной кооперации», к сожалению, сельскохозяйственные потребительские кооперативы не получили

⁸⁶ Проект рекомендован Советом к опубликованию в целях обсуждения (протокол № 68 от 16 марта 2009 года)

достаточного развития: по состоянию на 01 января 2005 года было зарегистрировано 702 сельскохозяйственных потребительских кооперативов, из них 455 – перерабатывающих, 156 – обслуживающих, 91 – сбытовые. При этом в 21 субъекте РФ не было создано ни одного сельскохозяйственного потребительского кооператива⁸⁷.

Преимущества сельскохозяйственных потребительских кооперативов известны и в России, и в зарубежных странах. Так, по мнению Э. А. Климентьевой и А. А. Дубовицкого, к их числу можно отнести: «снижение производственных и транзакционных издержек сельскохозяйственных товаропроизводителей и рост их доходов; повышение надежности обслуживания аграрного производства и качества предоставляемых услуг; улучшение доступа крестьян к рынкам материально-технических, финансовых, информационных ресурсов, сельскохозяйственной продукции и сырья; экономия рабочего времени у членов кооперативов за счет принятия кооперативом на себя многих трудоемких процессов; развитие конкуренции; повышение качества товаров и услуг для потребителей; распространение инноваций в сельском хозяйстве и других отраслях АПК и др.»⁸⁸. Поэтому развитие сельскохозяйственной потребительской кооперации обозначено к качеству одного из основных направлений приоритетного национального проекта «Развитие АПК». Только за три года реализации данного проекта число сельскохозяйственных потребительских кооперативов увеличилось до 6 тыс.⁸⁹.

Комплексный механизм развития сельскохозяйственной потребительской кооперации предусматривается в Концепции развития сельскохозяйственных потребительских кооперативов,

⁸⁷ Концепция развития сельскохозяйственных потребительских кооперативов. Утверждена Министром сельского хозяйства России 29 марта 2006 года [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс

⁸⁸ Климентьева Э. А., Дубовицкий А. А. Перспективы развития сельскохозяйственной потребительской кооперации // Вестник кадровой политики, аграрного образования и инноваций. - 2008. - № 6. - С. 8.

⁸⁹ См.: Фастова Е. Сельскохозяйственная потребительская кооперация возрождается // Экономика сельского хозяйства России. - 2008. - № 12. - С. 26.

утвержденной Министром сельского хозяйства России 29 марта 2006 года (далее – Концепция).

Прежде всего, обозначены основные причины недостаточного уровня развития сельскохозяйственной потребительской кооперации. К их числу относятся:

- общие неблагоприятные условия аграрного производства,
- недооценка в процессе экономических реформ и политики приватизации 90-х гг. кооперативных форм хозяйствования,
- ускоренное развитие акционерных обществ,
- незрелость социальной базы кооперативного движения,
- слабый уровень государственной поддержки сельскохозяйственных потребительских кооперативов и иных малых форм хозяйствования в АПК,
- несовершенство законодательной базы,
- недостаточный уровень знаний сельских жителей и др.

В Концепции определены основные направления государственной поддержки сельскохозяйственной потребительской кооперации, в частности:

- совершенствование нормативной правовой базы создания и деятельности сельскохозяйственных потребительских кооперативов,
- финансово-кредитная поддержка сельскохозяйственных потребительских кооперативов,
- информационное, консультационное и методическое обеспечение деятельности сельскохозяйственных потребительских кооперативов,
- подготовка кадров для АПК.

Меры государственной поддержки сельскохозяйственных потребительских кооперативов предусматриваются и в Государственной программе «Развитие сельского хозяйства и регулирование рынка сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия на 2008-2012 гг.», утвержденной Постановлением Правительства РФ 14 июля 2007 года № 446⁹⁰. Так, важнейшим направлением государственной поддержки АПК – повышение

⁹⁰ См.: Собрание законодательства РФ.- 2007.- № 31. - Ст. 4080.

финансовой устойчивости малых форм хозяйствования на селе. Для достижения этого необходимо решить следующие задачи:

- обеспечение доступа личных подсобных хозяйств, крестьянских (фермерских) хозяйств и сельскохозяйственных потребительских кооперативов к кредитам;
- развитие системы сельскохозяйственной кредитной кооперации;
- создание и развитие сети сельскохозяйственных потребительских кооперативов по снабжению, сбыту и переработке сельскохозяйственной продукции;
- повышение доходов сельского населения.

Важная роль в развитии сельскохозяйственной потребительской кооперации возложена на ОАО «Россельхозбанк».⁹¹ Являясь соисполнителем реализации приоритетного национального проекта «Развитие АПК», Россельхозбанк, как отмечает М.М. Коробейников, осуществляет свою деятельность по следующим направлениям:

- « - создание механизмов эффективной финансовой поддержки сельскохозяйственных потребительских кооперативов (разработка нормативно-методических документов, регламентирующих процесс кредитования ..., мониторинг деятельности сельскохозяйственных потребительских кооперативов ...;
- предоставление кредитных ресурсов сельскохозяйственным потребительским кооперативам »⁹².

Решение вопросов кредитования малых и средних форм хозяйствования в сельском хозяйстве возможно и через развитие сельской кредитной кооперации. Поэтому 23 марта 2006 года Министерством сельского хозяйства России утвердило Концепцию

⁹¹См.: Письмо Минсельхоза России от 23 февраля 2006 года № АГ-Нап22/119 «О создании сельскохозяйственных потребительских кооперативов» [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс.

⁹²См.: Коробейников М. М. Развитие сельскохозяйственной потребительской кооперации на селе в рамках приоритетного национального проекта «Развитие АПК» // Крупный и малый бизнес в сельском хозяйстве: тенденции развития, проблемы, перспективы. – М.: ВИАПИ им. А. А. Никонова, «Энциклопедия российских деревень», 2006. – С. 407.

развития системы сельской кредитной кооперации⁹³, в которой обозначены причины, препятствующие развитию кредитной кооперации, а также направления государственной поддержки кредитных кооперативов и их членов – сельскохозяйственных товаропроизводителей.

При этом анализ целевых программ, направленных на поддержку АПК, свидетельствуют о том, что в современной России никогда не существовало комплексной программы поддержки сельскохозяйственной кооперации с достаточным финансовым обеспечением. Правда, меры государственной поддержки сельскохозяйственных кооперативов предусматривались в Постановлении Правительства РФ от 18 декабря 1996 года № 1499 «Об утверждении федеральной целевой программы развития крестьянских (фермерских) хозяйств и кооперативов на 1996 – 2000 годы»⁹⁴. Однако данная программа была профинансирована лишь на 12,1%, а потребительские кооперативы вообще не получили никакой финансовой поддержки.

Необходимость разработки целевой программы поддержки сельскохозяйственной кооперации отмечалась и в Постановлении Коллегии Министерства сельского хозяйства и продовольствия Российской Федерации от 7 июля 1997 года № 5-5 «О программе развития сельскохозяйственной кооперации на период до 2000 года», но данная программа так и не увидела свет.

На наш взгляд, принятие программы развития сельскохозяйственной кооперации позволит повысить эффективность функционирования сельскохозяйственных потребительских кооперативов. Тем более, что 19 января 2011 года Председатель Правительства РФ В.В. Путин дал поручение Министерству сельского хозяйства России в срок до 1 марта 2011 года подготовить предложения по разработке программы поддержки начинающих фермеров и сельскохозяйственной

⁹³ Документ не опубликован. Режим доступа // [http www: consultant.ru](http://www.consultant.ru)

⁹⁴ См.: Собрание законодательства РФ. - 1997. - № 1. - Ст. 157.

кооперации⁹⁵. Однако, до сих пор данная программа так и не утверждена.

Государственная поддержка сельскохозяйственных потребительских кооперативов должна осуществляться не только на федеральном, но и региональном и муниципальном уровнях. С этой целью Министерством сельского хозяйства России утвердило 28 апреля 2006 года Методику создания региональных и муниципальных программ развития сельскохозяйственных потребительских кооперативов⁹⁶ и 14 апреля 2006 года – Методику составления региональных и муниципальных программ развития системы сельской кредитной кооперации⁹⁷.

Таким образом, можно констатировать, что сельскохозяйственная потребительская кооперация России сегодня находится еще на стадии становления. Поэтому, на наш взгляд, необходимо создание добротной правовой основы для сельскохозяйственной кооперации.

ГК РФ не содержит единого понятия «кооператив». И это, несмотря на то, что общее определение кооператива было сформулировано еще в 1995 году МКА в Декларации «О кооперативной идентичности»⁹⁸. Под кооперативом понимается автономная ассоциация людей, объединившихся добровольно для удовлетворения своих общественно – экономических, социальных и культурных потребностей посредством демократически управляемого предприятия, находящегося в совместном ведении его членов.

Единое понятие кооператива сформулировано и в Модельном законе СНГ от 6 декабря 1997 года «О кооперативах и их

⁹⁵ Перечень поручений Председателя Правительства РФ по итогам встречи 24 декабря 2010 года с руководителями объединений предпринимателей от 19 января 2011 [Электронный ресурс] // [http:// www. ruralcredit.ru](http://www.ruralcredit.ru) (дата обращения – 19 февраля 2011 года).

⁹⁶ Документ не опубликован. Режим доступа // [http www: consultant.ru](http://www.consultant.ru)

⁹⁷ Документ не опубликован. Режим доступа // [http www: consultant.ru](http://www.consultant.ru)

⁹⁸ См.: Материалы Юбилейного XXXI конгресса МКА в Манчестере – М.: Центросоюз РФ, 1995.

объединениях (союзах)»⁹⁹. Так, кооператив – это добровольное объединение граждан на основе членства с целью удовлетворения своих материальных и иных потребностей путем организации на демократических началах совместной деятельности, предусмотренной уставом, и объединения его членами имущественных (паевых) взносов.

Таким образом, видится необходимым дать единое понятие, присущее всем видам кооперативов, независимо от их вида и отраслевой принадлежности, и в ГК РФ: кооператив – это некоммерческая организация, созданная физическими и (или) юридическими лицами добровольно на основе членства для удовлетворения материальных, социальных и иных потребностей при условии непосредственного их участия в деятельности кооператива.

Современной тенденцией правового регулирования кооперации является то, что отдельные нормативные правовые акты содержат дефиниции кооперативов различных организационно-правовых форм и отраслевой принадлежности. Так, в ст. 1 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» сельскохозяйственный кооператив определен как организация, созданная сельскохозяйственными товаропроизводителями и (или) ведущими личные подсобные хозяйства гражданами на основе добровольного членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на объединении их имущественных паевых взносов в целях удовлетворения материальных и иных потребностей членов кооператива. На наш взгляд, данное определение не в полной мере отвечает потребностям сельскохозяйственных товаропроизводителей. В частности, отсутствует указание на обслуживание интересов членов кооператива в качестве одной из цели его деятельности, поэтому полагаем, что определение «сельскохозяйственный кооператив» должны быть скорректировано с учетом предлагаемых изменений.

Таким образом, основными признаками кооперативной формы организаций в России являются:

⁹⁹ См.: Информационный бюллетень Межпарламентской ассамблеи стран-участников СНГ. 1998. № 16.

- объединение в кооперативе, в первую очередь, лиц, а не капитала,
- цель деятельности кооператива – удовлетворение не только материальных, но и социальных потребностей членов кооператива,
- добровольность членства в кооперативе,
- демократическое управление,
- экономическое участие в деятельности кооператива¹⁰⁰.

Важную роль в деятельности кооперативов играют принципы их создания и деятельности, так они позволяют сохранить идентичность кооперативов всех видов и отличать кооперативную организационно – правовую форму юридических лиц от иных организационно – правовых форм¹⁰¹. Поэтому они являются «непоколебимыми заповедями, источником силы и энергии кооперации»¹⁰².

Первые принципы функционирования потребительских кооперативов были сформулированы кооператорами из г. Родчель (Общество справедливых рочдельских пионеров). Среди них основными являлись: паевое начало, «один член – один голос» при принятии решений, независимо от количества паев, в кооперативе продаются только добросовестные товары, чистые весом и точной мерой, доля прибыли отчисляется на социальные нужды кооператоров, основная часть прибыли распределяется между членами по забору товаров, кооператив соблюдает нейтралитет в политических и религиозных вопросах¹⁰³. В своей основе эти принципы получили распространение во всем мире. Так,

¹⁰⁰ Кооперативные принципы достаточно подробно исследованы в литературе: См.: Коряков И. Л. Принципы кооперативного движения. – Чита: ЗИП СУИК, 1998. – 216 с.; Макферсон Я. Принципы кооперации XXI века / Пер. с англ. – Белгород, 1997.

¹⁰¹ См.: Коряков И. Л. Принципы кооперативного движения. – Чита: ЗИП СУИК, 1998. – С.14.

¹⁰² См.: Сероштян М. В. Перспективы развития кооперативного движения в XXI веке // Материалы российской научно – практической конференции «Кооперативная самобытность в новом тысячелетии». – М.: МУПК, 2001. – С. 140-154.

¹⁰³ См.: Коряков И. Л. Принципы кооперативного движения. – Чита: ЗИП СУИК, 1998. – С. 18-19.

деятельность современных кооперативов основана «на ряде кооперативных ценностей: взаимопомощь, взаимная ответственность, демократия, равенство, справедливость, солидарность и ряде этических принципов: честность, открытость, социальная ответственность и забота о других»¹⁰⁴.

Кооперативные ценности нашли свое отражение и в законе о сельскохозяйственной кооперации России.

Добровольность членства в кооперативе. Данный принцип означает, что любое лицо, удовлетворяющее требованиям закона и устава кооператива, может стать членом кооператива и на основании своего заявления может выйти из его состава.

Взаимопомощь и обеспечение экономической выгоды для членов кооператива, участвующих в его производственной и иной хозяйственной деятельности.

Распределение прибыли и убытков кооператива между его членами с учетом их личного трудового участия или участия в хозяйственной деятельности. Данный принцип означает, что сельскохозяйственные кооперативы ориентированы в участии своих членов в хозяйственной деятельности кооператива. Так, по Федеральному закону «О сельскохозяйственной кооперации» члены сельскохозяйственных производственных кооперативов должны принимать трудовое участие в его деятельности, а члены сельскохозяйственных потребительских кооперативов обязаны принимать участие в хозяйственной деятельности кооператива, которым понимаются поставки в кооператив продукции, сырья членами кооператива, приобретение ими товаров в кооперативе, пользование услугами кооператива, в том числе получение займов и сбережение денежных средств в кредитном кооперативе.

Управление деятельностью кооператива на демократических началах (один член кооператива – один голос). Члены кооператива равны при принятии управленческих решений, вправе избирать и

¹⁰⁴ См.: Демьяненко В. Н., Демьяненко В. В. Сельскохозяйственно-кооперативное право: курс лекций. – 4-е изд., исправ. и допол. – Саратов: Из-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2005. – С. 97.

быть избранными в органы управления кооперативом, вправе осуществлять контроль за деятельностью органов управления.

Доступность информации о деятельности кооператива для всех его членов. Каждый член кооператива вправе получить информацию о финансовом положении кооператива, о прибыли и убытках и др.

Ограничение дивидендов по дополнительным паевым взносам членов и паевым взносам ассоциированных членов. Данный принцип прямо предусматривается в Федеральном законе «О сельскохозяйственной кооперации». Учитывая, что кооператив создается в первую очередь для удовлетворения материальных и иных потребностей своих членов, а не исключительно с целью извлечения прибыли, кооперативное законодательство предусматривает, что на выплату дивидендов на дополнительные паевые взносы членов кооператива и паевые взносы ассоциированных членов кооператива может выделяться не более 30% прибыли, подлежащей распределению.

Ограничение участия в хозяйственной деятельности кооператива лиц, не являющихся его членами. Данный принцип прямо закреплен в Федеральном законе «О сельскохозяйственной кооперации». В частности, членами сельскохозяйственного потребительского кооператива могут быть граждане и юридические лица, которые оказывают услуги потребительскому кооперативу или являющиеся работниками учреждений социального обслуживания населения. Но при этом количество не может превышать 20% от суммарного числа членов кооператива – сельскохозяйственных товаропроизводителей и членов кооператива – граждан, ведущих личное подсобное хозяйство (п. 2 ст. 13).

Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации» предусматривает, что сельскохозяйственные кооперативы создаются в форме производственных и потребительских кооперативов.

Сельскохозяйственные производственные кооперативы могут создаваться в форме сельскохозяйственных или рыболовецких артелей (колхозов), а также коопхозов.

Под сельскохозяйственными потребительскими кооперативами понимаются сельскохозяйственные кооперативы, созданные сельскохозяйственными товаропроизводителями и (или) ведущими личное подсобное хозяйство гражданами при условии их обязательного участия в хозяйственной деятельности потребительского кооператива.

Исходя из вида их деятельности, они подразделяются на перерабатывающие, сбытовые (торговые), обслуживающие, снабженческие, садоводческие, огороднические, животноводческие и иные кооперативы.

К перерабатывающим кооперативам относятся потребительские кооперативы, занимающиеся переработкой сельскохозяйственной продукции (производство мясных, рыбных и молочных продуктов, хлебобулочных изделий, овощных и плодово-ягодных продуктов, изделий и полуфабрикатов из льна, хлопка и конопли, лесо- и пиломатериалов и других).

Сбытовые (торговые) кооперативы осуществляют продажу продукции, а также ее хранение, сортировку, сушку, мойку, расфасовку, упаковку и транспортировку, заключают сделки, проводят изучение рынка сбыта, организуют рекламу указанной продукции и другое.

Обслуживающие кооперативы осуществляют механизированные, агрохимические, мелиоративные, транспортные, ремонтные, строительные работы, а также услуги по страхованию (страховые кооперативы), научно-производственному, правовому и финансовому консультированию, электрификации, телефонизации, санаторно-курортному и медицинскому обслуживанию, выдаче займов и сбережению денежных средств (кредитные кооперативы) и другие работы и услуги.

Снабженческие кооперативы образуются в целях закупки и продажи средств производства, удобрений, известковых материалов, кормов, нефтепродуктов, оборудования, запасных частей, пестицидов, гербицидов и других химикатов, а также в целях закупки любых других товаров, необходимых для производства сельскохозяйственной продукции; тестирования и контроля качества закупаемой продукции; поставки семян,

молодняка скота и птицы; производства сырья и материалов и поставки их сельскохозяйственным товаропроизводителям; закупки и поставки сельскохозяйственным товаропроизводителям необходимых им потребительских товаров (продовольствия, одежды, топлива, медицинских и ветеринарных препаратов, книг и других).

Садоводческие, огороднические и животноводческие кооперативы образуются для оказания комплекса услуг по производству, переработке и сбыту продукции растениеводства и животноводства.

Кредитные кооперативы создаются в целях выдачи займов членам данного кооператива и сбережения их денежных средств.

Все вышеперечисленные кооперативы в законодательстве Украины именуется как обслуживающие. Так, в ст. 1 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» предусматривается, что сельскохозяйственный обслуживающий кооператив – кооператив, созданный для предоставления услуг преимущественно члена кооператива и другим лицам с целью проведения их сельскохозяйственной деятельности. Обслуживающие кооперативы направляют свою деятельность на обслуживание сельскохозяйственного и другого производства участников кооперации. В законодательстве Украины предусмотрено создание многофункциональных кооперативов, а Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации» прямо не предусматривает, но и не запрещает создание многофункциональных кооперативов.

Таким образом, и в РФ, и в Украине закреплены всего лишь по две организационно-правовых форм сельскохозяйственных кооперативов.

Эта классификация кооперативов оценивается неоднозначно. Такие ведущие ученые – правоведы, как М. И. Козырь и М. И. Палладина считают эту классификацию приемлемой, хотя и не очень удачной, а другие – Т. Е. Абова и Э. А. Павлова – необоснованной¹⁰⁵.

¹⁰⁵ См.: Козырь М. И. Сельскохозяйственная кооперация в России: проблемы совершенствования правового регулирования // Государство и право. - 1998. - С.

Первая точка зрения основана на том, что все многообразие кооперативов в сфере производственной деятельности вполне подпадает под деление кооперативов на производственные и потребительские, понимая под последними кооперативы производительного потребления.

Вторая точка зрения состоит в том, что деление кооперативов только на производственные и потребительские недопустимо ограничивает возможность выбора формы кооператива только этими двумя вариантами.

В дореволюционной кооперативной теории ученые – кооператоры также говорили о множественности форм и видов кооперации.

Так, К.А. Пажитнов объединял все кооперативы в три группы. Первая группа – кооперативы продавцов рабочей силы (профсоюзы, трудовые артели, объединения на основе коопартнершипа). Вторая группа – кооперативы потребителей (потребительские общества, строительные общества). Третья группа – кооперативы производителей (кредитные товарищества, закупочные товарищества, товарищества по сбыту, подсобные артели, страховые товарищества)¹⁰⁶.

М.И. Туган – Барановский все кооперативы делил на кооперативы только в сфере обмена и кооперативы в сфере обмена и производства. К первой группе он относил кооперативы по приобретению хозяйственных предметов (кредитные и ссудо-сберегательные кооперативы, потребительские общества, строительные общества, закупочные товарищества) и кооперативы по продаже хозяйственных предметов (товарищества по сбыту, товарищества по переработке, страховые кооперативы). Во вторую

25; Козырь М. И. Закон о сельскохозяйственной кооперации: содержание и основные направления функционирования // Государство и право. - 1996. - № 4. - С. 80; Палладина М. И. Указ. соч, С. 91-92; Абова Т. Е. Указ. соч. С. 71-81; Павлова Э. И. Обслуживающие кооперативы в предпринимательской деятельности крестьян // Государство и право. - 1997. - № 11. - С. 42-52.

¹⁰⁶ См.: Пажитнов К. А. Основы кооператизма. - Петроград: Мысль, 1917. - С.62..

группу кооперативов он включал производительно-подсобные артели, трудовые артели, производительные артели¹⁰⁷.

М.Л. Хейсин основывал свою классификацию кооперативов «на понимании членов кооператива в трех ипостасях: 1) как потребителей, 2) как производителей, 3) как объединяющих капитал и труд в одном лице»¹⁰⁸. Поэтому все кооперативы он делил на кооперативы для улучшения условий домашнего хозяйства (потребительские общества, строительные товарищества), кооперативы для улучшения условий производства и сбыта (закупочные товарищества, денежные товарищества, товарищества производителей, товарищества для сбыта), кооперативы для самостоятельного производства (производительные товарищества). Однако данная классификация подвергалась резко критике, в частности, по причине отсутствия в классификации трудовых артелей¹⁰⁹.

А.Н. Анцыферов выделял три группы кооперативов: кредитные, потребительские, производственные, предусматривая в последней несколько видов.

Таким образом, вопрос о классификации кооперативов всегда вызывал определенные трудности. Основной недостаток многих известных классификаций – простое перечисление видов кооперативов без систематизации и определения оснований классификации. Как отмечал М.И. Козырь, «выбор классификационных признаков может быть различным и зависит, во-первых, от содержания деятельности кооператива ... и их специализации, а во-вторых, от целей и задач правового регулирования деятельности кооперативов, определения их правового положения»¹¹⁰.

На наш взгляд, в российском законодательстве необходимо закрепить классификацию сельскохозяйственных кооперативов на

¹⁰⁷ См.: Туган-Барановский М. И. Курсы по кооперации. Экономическая природа кооперативов и их классификация.-М., 1914. - С. 32

¹⁰⁸ См.: Пажитнов К. А. Указ. Соч. С.48.

¹⁰⁹ Там же. С.48.

¹¹⁰ См.: Козырь М. И. Актуальные правовые проблемы развития сельскохозяйственных кооперативов в условиях проведения аграрной реформы / Сельскохозяйственная кооперация и право: Сб. науч. статей.- М., 1993. - С.17.

различные виды, при этом сельскохозяйственные потребительские кооперативы должны быть переименованы в обслуживающие кооперативы. В научной литературе уже высказывалась точка зрения о неверном именовании потребительских кооперативов в сельском хозяйстве. В частности, данную позицию сформировал С.А. Чаркин¹¹¹. Правда автор так и не определился с точным названием этого вида сельскохозяйственных кооперативов: обслуживающие или обеспечивающие сельскохозяйственное производство.

Цель деятельности сельскохозяйственных производственных кооперативов – сельскохозяйственное производство. Сельскохозяйственные потребительские кооперативы – это кооперативы, обслуживающие производственные потребности – снабжение, сбыт, кредитование, страхование и иные. Определение кооперативов в сельском хозяйстве термином «потребительские кооперативы» является неоправданно широким по объему. Ведь данные кооперативы обслуживают интересы исключительно сельскохозяйственных товаропроизводителей или сельских жителей. Поэтому законодательный подход к правовой природе потребительских кооперативов как обслуживающих наиболее точно соответствует их кооперативной природе. Полагаем, что при решении данного вопроса необходимо учесть опыт правового регулирования обслуживающих сельскохозяйственных кооперативов Украины.

В РФ производственные кооперативы признаются коммерческими организациями, а потребительские кооперативы – некоммерческими организациями.

Исходя из части первой статьи 50 ГК РФ, все юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие организации.

¹¹¹ См.: Современное право. - 2008. - № 5.

Главный критерий разграничения организаций на коммерческие и некоммерческие – это основная цель их деятельности¹¹².

Коммерческие организации в качестве основной цели могут извлекать прибыль, и эта деятельность является главной. Некоммерческие организации тоже могут извлекать прибыль, но эта деятельность является побочной, а не основной. Эта деятельность, по мнению Е.А. Суханова, должна соответствовать двум критериям: служить достижению поставленных перед организацией некоммерческих целей и соответствовать этим целям по своему характеру¹¹³.

Другие ученые полагают, что основным элементом разграничения организаций на коммерческие и некоммерческие является ограничение полученной от предпринимательской деятельности прибыли¹¹⁴. В связи с этим, выделяется еще один существенный признак всех некоммерческих организаций - отсутствие распределения прибыли между учредителями¹¹⁵.

В качестве еще одного критерия разграничения коммерческих и некоммерческих организаций предлагается применить сферу основной деятельности организации. Если сфера функционирования организации является по своей сущности коммерческой, то организация, осуществляющая эту деятельность, должна признаваться коммерческой.

Прежде всего, цель деятельности сельскохозяйственных потребительских кооперативов состоит не в извлечении возможно большей прибыли на капитал, а в улучшении и обеспечении условий предоставления кредитов своим членам для развития их хозяйственной деятельности, мобилизации сбережений населения и

¹¹² См.: Гусев А. Н. Постатейный комментарий к части первой ГК РФ. – М.: Инфра – М, 2000. – С. 99; Гражданское право: Учебник / Под общ. редакцией А. Г. Калинина, А. И. Масляева. Часть первая. – М.: Юрист, 2000. – С. 109.

¹¹³ См.: Гражданское право: Учебник / Под ред. Е. А. Суханова. Том первый. – М.: Бек, 1998. – С. 182.

¹¹⁴ См.: Рахманович В. А. О достижениях и просчетах нового ГК РФ // Государство и право. - 1996. - № 4. - С.123.

¹¹⁵ См.: Комментарий к ГК РФ части первой (постатейный). Под редакцией О. Н. Садикова. – М.: Инфра – М, 1998. – С.122.

улучшения социально – экономических условий развития территорий¹¹⁶.

Это определяет некоммерческий характер основной деятельности потребительских кооперативов. Вместе с тем, потребительский кооператив вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, которая является средством достижения его некоммерческих целей. В связи с этим, логичным был бы запрет распределения прибыли между учредителями потребительского кооператива. Но на потребительские кооперативы распространяется пункт 5 статьи 116 ГК РФ, предусматривающий возможность распределения доходов, полученных потребительским кооперативом, между его учредителями. Возможность распределения доходов между учредителями потребительского кооператива неоднозначно оценивается специалистами. Например, Е.А. Суханов предлагает норму о возможности распределения прибыли между учредителями максимально сузить в специальном законодательстве о потребительских кооперативах¹¹⁷. Данная мысль более кардинально отражена в разработанной Концепции развития законодательства о юридических лицах (далее – Концепция о юридических лицах). В частности, предлагается исключить этот пункт из ГК РФ.

Разработчики Концепции развития законодательства о юридических лицах предлагают сохранить существующую сегодня классификацию кооперативов на коммерческие и некоммерческие организации. Поэтому сельскохозяйственные производственные кооперативы сохраняют статус коммерческих организаций, а сельскохозяйственные потребительские кооперативы – статус некоммерческих организаций.

¹¹⁶ См.: Белокрылова О., Солдатова И., Клавдиенко Т. Кредитный кооператив как новый институт финансового рынка в агросфере // Международный сельскохозяйственный журнал. - 1998. - № 1. - С. 46; Янбых Р. Г. Кредитные кооперативы: в чем преимущества? // Аграрная реформа, Экономика и право. - 1999. - № 2. - С. 9; Мазурицкий А. М. Медведева Н. А. Развитие сельской кредитной кооперации в России // Деньги и кредит. - 1999. - № 1. - С. 41.

¹¹⁷ См.: Суханов Е. А. Некоммерческие организации как юридические лица // Хозяйство и право. - 1998.- № 4. - С. 11.

В научной литературе неоднократно обсуждался вопрос о том, что основной целью всех кооперативов является удовлетворение материальных и иных потребностей членов кооператива, а получаемые доходы являются не целью, а средством достижения этой цели. Поэтому деление кооперативов на коммерческие и некоммерческие организации является принципиально неверным подходом законодателя к определению природы кооперативной организационно – правовой формы юридических лиц. Как отмечает Т.Е. Абова, «любой кооператив – это однохарактерное социальное явление, основной целью которого является удовлетворение материальных и иных потребностей, а получаемая от деятельности кооператива прибыль является средством достижения целей кооператива. В связи с этим, недопустимо деление кооперативов на коммерческие и некоммерческие организации»¹¹⁸. Разделяет эту позицию и М.И. Палладина. Она отмечает, что «такое деление непонятно по назначению и спорно по критерию – извлечение прибыли как основной цели создания кооператива и не несет никакой правовой нагрузки»¹¹⁹.

Об искусственности такого деления кооперативов говорит и Е.Н. Васильева¹²⁰. Мировая кооперативная практика и зарубежное кооперативное законодательство также исходят из единой сущности кооператива.

В кооперативной теории достаточно емкое понятие кооператива было дано во второй половине XIX века Д. Холиоком: «истинной, чистой и полной кооперативной организацией будет та, которая ставит капитал в положение слуги, наемного работника, сводит вознаграждение за пользование капиталом к договорному уровню, к фиксированному проценту, которые должны распределяться между личным составом кооперативного

¹¹⁸ Абова Т. Е. Производственные кооперативы в России: правовые проблемы теории и практики // Государство и право. - 1998.- № 8. - С. 73.

¹¹⁹ Палладина М. И. Закон о сельскохозяйственной кооперации – значительное ли правовое достижение? // Государство и право. - 1996. - № 6. - С.91.

¹²⁰ См.: Васильева Е. Н. Быть или не быть сельскохозяйственной кооперации в России // Государство и право. - 1995. - № 6. - С. 130.

учреждения, работниками, клиентами пропорционально услугам каждого из них».

Таким образом, Д. Холиок определил два критерия, отличающие кооператив от иных организационно – правовых форм юридических лиц: отсутствие цели извлечения прибыли в качестве основной деятельности и распределение прибыли не на капитал, а по хозяйственному участию в деятельности кооператива.

Следовательно, в производственном и потребительском кооперативах получаемые доходы должны признаваться не целью, а средством ее достижения. Думается, что признание всех кооперативов некоммерческими организациями будет соответствовать современному периоду в развитии человечества, основной чертой которого является «поворот к человеку», при котором центр тяжести из материальной сферы все более смещается в социально – культурную сферу. Как отмечено в докладе Генерального Секретаря ООН «Место и роль кооперативов с учетом новых социально – экономических тенденций» (1992 г.), деятельность кооперативного сектора вносит значительный вклад в создание различных общественных благ. Особое внимание в докладе акцентировалось на том, что кооперативы представляют собой альтернативную форму организации экономики, действующую одновременно в интересах производителей и потребителей.

О социально – экономической природе кооперативов говорят и зарубежные ученые – кооператоры. Например, А.Ф. Лейдлоу отмечал: «руководители и идеологи кооперативного движения подчеркивают идею о том, что кооперативы отличаются от обычных корпораций и капиталистических предприятий благодаря своим двойственным целям: они являются не только хозяйственными организациями, но и организациями с определенной социально – экономической целью. Эта позиция социально – экономической направленности является по сути дела одной из вершин кооперативной философии»¹²¹.

¹²¹ Информационно – аналитические материалы Аналитического управления Совета Федерации федерального Собрания РФ к парламентским слушаниям «Сущность и роль кооперации в национальной экономике».

Следовательно, во всех кооперативах прибыль – не цель, а средство ее достижения. Единственная разница между производственными и потребительскими кооперативами, как замечает И.И. Ромашкова, состоит в том, что «производственные кооперативы решают эту задачу путем объединения граждан для совместной производственной деятельности с их личным трудовым участием. В потребительском кооперативе основная цель достигается путем использования иных форм»¹²².

Однако, авторы Концепции о юридических лицах придерживаются взгляда на природу производственных кооперативов как коммерческих организаций. При этом, предлагается расширить перечень коммерческих организаций путем включения в их число сельскохозяйственных сбытовых потребительских кооперативов. С этой позиции довольно трудно согласиться, поскольку сбытовые кооперативы – это по сути кооперативы, обслуживающие потребности иных сельскохозяйственных кооперативов, поэтому отнесение этих кооперативов к коммерческим организациям подорвет и без того довольно неустойчивое финансовое положение данных кооперативов.

Разработчики Концепции развития законодательства о юридических лицах также предлагают классифицировать некоммерческие организации на корпорации и не корпорации. Причем, потребительские кооперативы авторы Концепции относят к корпорациям. Данная позиция весьма сомнительна, так как в отечественной науке традиционно понятием «корпорация» охватываются акционерные общества. Создается опасная ситуация – проникновение акционерных начал в кооперативы. Полагаем, что законодательное закрепление данной классификации будет крайне вредно для российских кооперативов.

Также в законодательство России должны быть внесены изменения: все кооперативы должны быть признаны некоммерческими организациями. Тем более, что условиях

¹²² Ромашкова И. И. Кооперативы в России: коммерческие или некоммерческие организации? // Аграрное и земельное право. – 2007. - № 9 (№ 33). - С. 17.

современного реформирования гражданского законодательства сделать это представляется более, чем реально.

В России сельскохозяйственные потребительские кооперативы признаются сельскохозяйственными товаропроизводителями.

Согласно ст. 1 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» производство сельскохозяйственной продукции в кооперативах должна составлять в стоимостном отношении более 50% общего объема производимой продукции (в рыболовецких колхозах производство сельскохозяйственной (рыбной) продукции и объем вылова водных биоресурсов составляет в стоимостном выражении более 70% общего объема производимой продукции). Эта норма не соответствует ст. 3 Федерального закона от 29 декабря 2006 года № 264-ФЗ «О развитии сельского хозяйства»,¹²³ согласно которой сельскохозяйственным товаропроизводителем является предприниматель или организация, осуществляющий производство сельскохозяйственной продукции, ее первичную и последующую (промышленную) переработку ... и при условии, что в общем доходе сельскохозяйственных товаропроизводителей доля от реализации этой продукции составляет не менее чем 70% в течение календарного года. Следовательно, для того, чтобы кооператив в РФ мог рассчитывать на государственную поддержку, доход от сельскохозяйственной деятельности должен быть не менее 70% в общем доходе кооператива. Хотя Закон и ввел в юридический оборот термин «сельскохозяйственный товаропроизводитель», ведущие правоведы отмечают путаницу в его применении и наделение этим термином субъектов, не соответствующих ему. Следовательно, необходимо привести эти нормы в соответствие друг с другом.

¹²³ См.: Собрание законодательства РФ. - 2007. - № 1 (1 ч.). - Ст. 27.

ГЛАВА 2. ПОРЯДОК СОЗДАНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБСЛУЖИВАЮЩИХ КООПЕРАТИВОВ

2.1. Правовые основы возникновения и ликвидации сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов Украины

В правовой литературе различают три способа или порядка возникновения юридических лиц: распорядительный порядок; разрешительный порядок; нормативно-явочный порядок. Ни одно юридическое лицо не может возникнуть вне государственной власти, поскольку в той или иной форме государство регулирует и контролирует процесс возникновения юридического лица¹²⁴.

В распорядительном порядке возникают, как правило, государственные предприятия, организации и учреждения.

Суть разрешительного порядка заключается в том, что на образование организации, которая создается в определенном порядке, необходимо получить предварительное разрешение соответствующих государственных органов управления или органов местного самоуправления, в компетенцию которых входит руководство деятельностью данной организации.

Суть нормативно-явочного порядка заключается в том, что создание юридического лица не требует специального предварительного разрешения какого-либо органа, поскольку законодатель заранее нормативным актом решил вопрос о целесообразности их деятельности.

Для создания как производственных, так и обслуживающих сельскохозяйственных кооперативов применяется нормативно-явочный порядок, когда не требуется согласие любых третьих лиц, в том числе и государственных органов. Регистрационный орган только проверяет, соответствуют ли закону предоставленные учредительные документы и соблюден ли установленный порядок их создания.

¹²⁴ См.: Сонин О. М. Правовые основы возникновения сельскохозяйственных кооперативов // Право Украины. – 1992. – № 1. – С. 15-17.

В общем, такой порядок создания СХК предусмотрен в большинстве европейских стран. Исключением является Франция, где необходимо получить административное разрешение для создания кооперативного предприятия. Декрет-закон от 8 августа 1935 года освободил сельскохозяйственные кооперативы от налога на товарищества и, словно взамен на это освобождение, а также, чтобы им не воспользовались псевдокооперативы, установил административное разрешение для этой категории товариществ. Кроме того, был введен постоянный контроль деятельности кооперативов со стороны административных органов (комиссар республики или министр сельского хозяйства в зависимости от масштаба предприятия).

Учитывая, что в Украине кооперативное движение находится на начальной стадии развития, а также то, что Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» не предусматривает введение мониторинга соответствия кооперативным принципам, в результате чего на практике достаточно распространенными являются отклонения от них, возможно уместным было бы применить опыт Франции относительно порядка создания и контроля за деятельностью СХК со стороны государственных органов.

Общими условиями создания любого кооператива, в том числе СХК, являются следующие: кооператив создается на добровольных основах физическими и юридическими лицами, решение о создании принимается его учредительным собранием, количество членов кооператива не может быть меньше, чем три лица. Необходимо отметить, что согласно ст. 5 Закона, учредителями могут быть только граждане Украины и юридические лица, основанные в Украине. Такое ограничение противоречит не только ст. 1 Закона, согласно которой любое физическое или юридическое лицо может быть членом кооператива, но и ст. 7 Закона Украины «О кооперации», где указано, что учредителями кооператива могут быть граждане Украины, иностранцы и лица без гражданства, а также юридические лица Украины и иностранных государств, которые принимают участие в деятельности кооперативов через своих представителей.

Сельскохозяйственный кооператив считается созданным и приобретает права юридического лица с момента его государственной регистрации. Согласно действующему законодательству регистрация кооператива осуществляется в порядке, предусмотренном для государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, и проводится в соответствии с требованиями Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей»¹²⁵.

Государственная регистрация юридических лиц проводится государственным регистратором исключительно в исполнительном комитете городского совета города областного значения или в районном, районном в городах Киеве и Севастополе государственных администраций по местонахождению юридического лица. Для проведения государственной регистрации учредители СХОК или уполномоченное ими лицо должны предоставить государственному регистратору (послать рекомендованным письмом с описью вложения) такие документы: заполненную регистрационную карточку на проведение государственной регистрации юридического лица; копию протокола учредительного собрания; два экземпляра устава; документ, свидетельствующий о внесении регистрационного сбора за проведение государственной регистрации юридического лица. Этот перечень исчерпывающий, государственному регистратору запрещено требовать дополнительные документы для проведения государственной регистрации.

Дата внесения в Единый государственный реестр записи о проведении государственной регистрации СХОК является датой государственной регистрации юридического лица. Срок регистрации не должен превышать три рабочих дня от даты поступления документов для проведения государственной регистрации юридического лица. Не позднее следующего рабочего

¹²⁵ См.: Закон Украины от 15.05.2003 г. № 755-IV «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц – предпринимателей» // Ведомости Верховной Рады Украины. – 2003. – № 31-32. – С. 263.

дня от даты государственной регистрации СХОК получает свидетельство о государственной регистрации юридического лица (п. 6 ст. 25 Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей»).

Согласно ст. 26 указанного выше закона, государственный регистратор не позднее следующего рабочего дня от даты государственной регистрации обязан передать соответствующим органам статистики, государственной налоговой службы, Пенсионного фонда Украины, фондов социального страхования сообщение о проведении государственной регистрации юридического лица с указанием номера и даты внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр и сведения из регистрационной карточки на проведение государственной регистрации юридического лица. Это сообщение является основанием для взятия СХОК на учет в указанных органах.

Отказ в государственной регистрации допускается только в случае несоответствия учредительных документов требованиям ч. 3 ст. 8 Закона Украины «О государственной регистрации юридических лиц и физических лиц-предпринимателей» и нарушение порядка создания СХОК.

СХОК как юридическое лицо, как субъект прав, должен иметь название для самоидентификации; юридический адрес и местонахождение по месту осуществления своей деятельности.

В соответствии с требованиями приказа Государственного комитета Украины по вопросам регуляторной политики и предпринимательства № 65 от 9 июня 2004 года¹²⁶, наименование юридического лица должно отображать организационно-правовую форму и не быть тождественным наименованию другого юридического лица. При написании наименования юридического

¹²⁶ См.: Приказ Государственного комитета Украины по вопросам регуляторной политики и предпринимательства от 09.06.2004 г. № 65 «Об утверждении Требований относительно написания наименования юридического лица» [Электронный ресурс]– (Законодательство Украины). – Режим доступа : <http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=z0792-04>.

лица используются только большие буквы украинского алфавита. Право на наименование субъекта хозяйствования является его абсолютным, исключительным правом, которое, в случае его нарушения, подлежит защите.

Право СХОК на наименование означает возможность использовать его на вывесках, счетах, документах, на самом товаре. Наименование необходимо также потому, что кооператив как юридическое лицо выступает в гражданских и других правоотношениях от своего имени. Оно является средством его индивидуализации как среди других кооперативов, так и среди других организаций. Необходимо указать и другие требования, которые выдвигаются Законами Украины «О сельскохозяйственной кооперации», «О кооперации».

Так, минимальное количество членов СХОК не может быть меньше, чем три osoby. Членом СХОК может быть физическое лицо, которое достигло 16-летнего возраста, имеет гражданство Украины и изъявило желание принять участие в деятельности кооператива. Что касается членства юридических лиц в СХОК, то Законом Украины «О сельскохозяйственной кооперации», а именно ст. 5, выдвинуто требование относительно добровольности вступления и наличия регистрации в Украине. Также необходимо отметить, что согласно ст. 1 указанного закона юридическое лицо должно иметь статус сельскохозяйственного товаропроизводителя. Такое требование в определенном смысле противоречит принципу деятельности кооператива, который, согласно ст. 3 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации», провозглашает открытость и доступность членства для тех, кто признает устав кооператива, желает пользоваться услугами этого кооператива и в случае необходимости соглашается принимать участие в его финансировании на условиях, установленных уставом кооператива. Кроме того, такое требование отсутствует в Законе Украины «О кооперации».

Возникновение и деятельность юридических лиц-субъектов хозяйствования любой организационно-правовой формы невозможно без учредительных документов.

Согласно ст. 57 ХК Украины¹²⁷ учредительными документами субъектов хозяйствования являются решение о его создании или учредительный договор, а также устав. В соответствии со ст. 5 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации», решение о создании кооператива принимается его учредительным собранием. Эта норма направлена на то, чтобы при создании сельскохозяйственного обслуживающего кооператива не было необходимости заключать учредительный договор. Аналогичная норма содержится в Законе Украины «О кооперации». Таким образом, для государственной регистрации СХОК необходимы два документа, а именно протокол учредительного собрания и устав. Общие требования относительно содержания устава содержат ХК Украины и ГК Украины: статьи 57 и 88 соответственно.

Считается, что основное предназначение устава – информирование контрагентов и других лиц, которые вступают в отношения с предприятием, о его деятельности, правах и возможностях. Такая информационная функция устава означает его публичность, то есть доступность для ознакомления любым заинтересованным лицом. Однако роль устава не ограничивается лишь информативной функцией, поскольку, прежде всего он призван регулировать создание и деятельность субъекта, для которого он и разрабатывается.

Устав является локальным актом, с помощью которого есть возможность учитывать специфику каждого конкретного СХОК. Отличие устава от других локальных внутренних кооперативных актов (правил внутреннего распорядка, положения об оплате труда и т.п.) заключается в том, что он вступает в действие с момента государственной регистрации кооператива, а все другие локальные акты – с момента их принятия.

Специальные требования к уставу СХОК содержатся в ст. 7 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» и в ст. 8 Закона Украины «О кооперации».

¹²⁷ См.: Хозяйственный кодекс Украины от 16.01.2003 г. № 436-IV [Электронный ресурс]. – (Законодательство Украины). – Режим доступа : <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=436-15>.

В процессе деятельности кооператива в устав могут быть внесены изменения и дополнения, обусловленные как изменениями в деятельности самого кооператива (например, включение дополнительных видов деятельности, введение правления и др.), так и изменениями действующего законодательства, которые влияют на деятельность кооператива.

Утверждение устава кооператива и внесение в него изменений является исключительной компетенцией общего собрания членов кооператива.

Несоответствие устава субъекта хозяйствования требованиям действующего законодательства влечет за собой признание устава недействительным.

Необходимо отметить, что содержание устава, предусмотренное Законом Украины «О кооперации», значительно шире, чем в ст. 7 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации». Так, предусматривается внесение в устав таких положений, как исчерпывающий перечень видов деятельности кооператива; ответственность за нарушение обязательств относительно уплаты взносов и паев; порядок созыва общего собрания; порядок формирования, состав и компетенция органов управления и органов контроля кооператива, а также порядок принятия ими решений, в том числе по вопросам, решение которых принимается единогласно или квалифицированным большинством голосов членов кооператива, которые принимают участие в общем собрании; порядок формирования, использования и распоряжения имуществом кооператива; порядок возмещения убытков; порядок внесения изменений в устав кооператива; порядок учета отчетности в кооперативе; условия и порядок возврата пая.

Устав сельскохозяйственного кооператива является актом правотворчества его членов. Для облегчения разработки устава приказом Министерства аграрной политики от 26 июня 2003 года был утвержден Примерный устав сельскохозяйственного обслуживающего кооператива¹²⁸. Такая практика разработки

¹²⁸ См.: Приказ Министерства аграрной политики Украины от 26.06.2003 г. № 191 «Об утверждении примерного устава сельскохозяйственного обслуживающего

примерных уставов существует и в других странах. Например, во Франции положения и уставы кооперативных организаций принимаются на основе одного из шести типовых уставов, утвержденных правительством¹²⁹.

Согласно законодательству, в процессе деятельности СХОК возможно изменение его правового статуса. Речь идет о реорганизации кооператива, которая осуществляется в соответствии со статьей 28 Закона Украины «О кооперации», статьей 37 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» по решению общего собрания членов кооператива в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования. Реорганизация кооператива влечет за собой внесение соответствующих изменений в его устав в определенном законодательством порядке. При реорганизации кооператива осуществляется универсальная правопреемственность, его права и обязанности переходят к другим субъектам права.

Порядок прекращения путем слияния, присоединения, разделения и преобразования любого юридического лица, в том числе и СХОК, предусмотренный ст. 107 ГК Украины, а также ст. 59 ХК Украины. В соответствии с этим порядком, по решению общего собрания СХОК создается специальная комиссия по реорганизации юридического лица, которая составляет передаточный акт (в случае слияния, присоединения или преобразования) или распределительный баланс (в случае разделения). Указанные документы должны содержать положение о правопреемственности относительно всех обязательств юридического лица, которое прекращается, относительно всех ее кредиторов и должников, включая обязательства, которые оспариваются сторонами.

кооператива» [Электронный ресурс] :. – Режим доступа : <http://zakon.nau.ua/doc/?uid=1021.303.0>.

¹²⁹ См.: Лопина И. М. Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации» как источник аграрного права : дис. канд. юрид. наук : 12.00.06. – М., 2002. – 175 с.

Передаточный акт и распределительный баланс утверждается общим собранием (ст. 28 Закона Украины «О кооперации»).

Нотариально удостоверенные копии передачного акта и распределительного баланса передаются в орган, который осуществляет государственную регистрацию, по месту государственной регистрации юридического лица, которое реорганизуется, а также в орган, который осуществляет государственную регистрацию, по месту государственной регистрации юридического лица - правопреемника.

Если правопреемником СХОК являются несколько юридических лиц и точно определить правопреемника относительно конкретных обязанностей юридического лица, которое прекратилось, невозможно, юридические лица-правопреемники несут солидарную ответственность перед кредиторами.

Преобразованием СХОК является изменение его организационно-правовой формы (ст. 108 ГК Украины). В этом случае к новому юридическому лицу переходит все имущество, все права и обязанности предыдущего юридического лица.

Выделением является переход по распределительному балансу части имущества, прав и обязанностей СХОК к одному или нескольким вновь создаваемым юридическим лицам.

Необходимо подчеркнуть, что общее собрание, приняв решение о реорганизации, обязано немедленно письменно известить об этом орган, который осуществляет государственную регистрацию и вносит в Единый государственный реестр сведения о том, что СХОК находится в процессе реорганизации.

Комиссия по реорганизации СХОК размещает в печатных средствах массовой информации, где публикуются сведения о государственной регистрации, сообщение о реорганизации кооператива и о порядке и сроке предъявления кредиторами требований к ней. Этот срок не может составлять менее двух месяцев со дня публикации сообщения о реорганизации (ст. 105 ГК Украины). Комиссия принимает все возможные меры по выявлению кредиторов, а также письменно извещает их о реорганизации СХОК. СХОК считается реорганизованным с

момента внесения соответствующих изменений в Единый государственный реестр.

Стоит остановиться на отдельных моментах реорганизации СХОК, которые проанализированы в Разъяснении Высшего арбитражного суда Украины от 12 сентября 1996 года¹³⁰. Так, согласно п. 10 Разъяснений, в случае слияния, разделения, присоединения СХОК момент перехода имущества и соответствующих прав и обязанностей к новым предприятиям определяется днем подписания передаточного или распределительного акта или баланса, если другое не предусмотрено законом или постановлением о реорганизации, и поэтому не может совпадать во времени с моментом реорганизации СХОК, то есть исключения его из государственного реестра.

Если в распределительном акте отражен только раздел имущества, а данные о разделе кредиторской и дебиторской задолженности отсутствуют, раздел задолженности при наличии спора осуществляется между новообразованными предприятиями пропорционально полученному ими имуществу. Новые предприятия, к которым в результате реорганизации перешли материальные обязательства, несут по ним материальную ответственность и в случае, если принятое ими имущество не покрывает требования кредиторов в пределах, определенных учредительными документами о реорганизации правопродшественника.

Решая вопрос о правопреемственности, необходимо иметь в виду, что запись в учредительных документах о правопреемственности имеет существенное значение для признания последнего. Однако большое значение имеют также фактически осуществленные организационно-экономические преобразования, с которыми действующее законодательство

¹³⁰ См.: Разъяснение Высшего Арбитражного суда Украины от 12.09.1996 г. № 02-5/334 «О некоторых вопросах практики решения споров, связанных с созданием, реорганизацией и ликвидацией предприятий» [Электронный ресурс]– (Законодательство Украины). – Режим доступа : <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg>

связывает переход имущественных прав и обязанностей, а именно: решение общего собрания СХОК, подписание передаточного или распределительного акта или баланса. Следовательно, в случае возникновения вопросов, связанных с правопреемственностью, необходимо осуществлять анализ документов, которые касаются перехода прав и обязанностей на имущество (имущественные права) или его соответствующую часть.

Относительно вопроса ликвидации кооператива предписания Закона Украины «О кооперации» и Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» фактически не отличаются от соответствующих норм гражданского и хозяйственного законодательства. Ликвидацией СХОК, как и любого юридического лица, является прекращение деятельности без перехода прав и обязанностей кооператива к другим особам в порядке правопреемственности.

Основания ликвидации СХОК указаны в статье 29 Закона Украины «О кооперации» и в ст. 38 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации». Так, кооператив ликвидируется по решению общего собрания членов кооператива (собрания уполномоченных) или по решению суда. Такие основания идентичны тем, которые определены статьей 110 ГК Украины и статьей 59 ХК Украины. В соответствии с указанными нормами, юридическое лицо ликвидируется: 1) по решению ее участников или органа юридического лица, уполномоченного на это учредительными документами, в том числе в связи с окончанием срока, на который было создано юридическое лицо, достижением цели, для которой оно было создано, а также в других случаях, предусмотренных учредительными документами; 2) по решению суда о признании судом недействительной государственной регистрации юридического лица из-за допущенных им при создании нарушений, которые нельзя устранить. Если стоимость имущества юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, юридическое лицо ликвидируется в порядке, установленном законом о возобновлении платёжеспособности или признания банкротом (ст. 110 ГК Украины).

Ликвидация СХОК начинается с назначения ликвидационной комиссии, установления порядка и сроков ликвидации. Ликвидация кооператива осуществляется ликвидационной комиссией, назначенной общим собранием членов кооператива. В случае ликвидации объединения ликвидационную комиссию назначает собрание уполномоченных представителей кооперативов. Если ликвидация осуществляется по решению суда, то соответствующую комиссию назначает суд. Со дня назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению кооперативом (п. 2 ст. 38 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации»).

Ликвидацию кооператива условно можно разделить на три этапа.

Первый этап – назначение ликвидационной комиссии, установление порядка и сроков ликвидации.

Ликвидационная комиссия в трехдневный срок с момента ее назначения публикует информацию о ликвидации кооператива в одном из официальных печатных средств массовой информации с указанием срока предъявления кредиторами своих претензий, который не может быть меньше двух месяцев со дня публикации информации о ликвидации кооператива. Ликвидационная комиссия проводит надлежащую подготовительную и организационную работу, в частности принимает меры по выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности.

После окончания срока предъявления требований ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который утверждается общим собранием кооператива или судом. Промежуточный ликвидационный баланс содержит сведения о составе имущества СХОК, который ликвидируется, перечень выдвинутых кредиторами требований, а также результаты их рассмотрения (ст. 111 ГК Украины).

Распоряжение земель кооператива не регламентировано Законами Украины «О кооперации» и «О сельскохозяйственной кооперации», поэтому осуществляется в соответствии с земельным законодательством.

Второй этап заключается во взыскании дебиторской задолженности кооператива и удовлетворении требований кредиторов.

На этом этапе ликвидационная комиссия проводит выплату денежных сумм кредиторам кооператива согласно промежуточному ликвидационному балансу в порядке очереди, который установлен ст. 112 ГК Украины. Этот порядок удовлетворения требований касается ликвидации платёжеспособного СХОК и выглядит так: 1) в первую очередь удовлетворяются требования по возмещению вреда, причиненного увечьем, другим повреждением здоровья или смертью, и требования кредиторов, обеспеченные залогом или другим способом; 2) во вторую очередь удовлетворяются требования работников, связанные с трудовыми отношениями, требования автора о плате за использование результата его интеллектуальной, творческой деятельности; 3) в третью очередь удовлетворяются требования относительно налогов, сборов (обязательных платежей); 4) в четвертую очередь удовлетворяются все остальные требования.

Но, удовлетворяя требования кредиторов при ликвидации, ГК Украины делает исключение из общего правила для кредиторов четвертой очереди, выплаты которым проводятся по истечению месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса (п. 2 ст. 111 ГК).

В основу расчетов с кредиторами гражданским законодательством установлены такие положения, которые применяются к любым юридическим лицам, в том числе и к СХОК. В случае отказа ликвидационной комиссии удовлетворить требования кредитора или уклонения от их рассмотрения кредитор имеет право до утверждения ликвидационного баланса СХОК обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет имущества, которое осталось после ликвидации юридического лица (п. 3 ст. 112 ГК Украины).

Не признанные ликвидационной комиссией требования кредиторов, с которыми кредитор в месячный срок после

получения сообщения о полном или частичном признании его требований не обращался в суд с иском, а также требования, в удовлетворении которых по решению суда кредитором отказано, также как и все претензии, не удовлетворенные из-за недостатка имущества, считаются погашенными (п. 5 ст. 112).

Требования кредитора, заявленные после окончания срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, удовлетворяются за счет имущества СХОК, которое осталось после удовлетворения требования кредиторов, заявленных своевременно (п. 4 ст. 112 ГК Украины).

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет заключительный ликвидационный баланс и подает его в орган, который принял решение о ликвидации кооператива. Полнота и достоверность ликвидационного баланса должны быть подтверждены аудиторами (п. 2 ст. 38 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации»). Необходимо отметить, что Закон Украины «О кооперации» не содержит требований о подтверждении ликвидационного баланса аудиторами. В общем, роль, которую играют аудиторы в ликвидации сельскохозяйственного кооператива, неясна. Согласно ГК Украины промежуточный и заключительный ликвидационные балансы утверждаются участниками юридического лица или органом, который принял решение о ликвидации юридического лица, то есть общим собранием членов СХОК или судом. Вызывает сомнение целесообразность согласования промежуточного и заключительного ликвидационного баланса с аудиторами. Указанную норму Закона необходимо привести в соответствие с Законом Украины «О кооперации» и гражданским законодательством.

Устанавливая порядок раздела имущества СХОК, которое осталось после удовлетворения требований кредиторов, между его членами, Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» в п. 5 ст. 12 установил преимущественное право ассоциированных членов на получение своего имущественного вклада и соответствующих частей дохода и возвращение земельных участков в натуре (на местности).

Между другими членами имущество распределяется пропорционально стоимости пая (п. 4 ст. 38 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации»).

Необходимо обратить внимание на несколько иной порядок раздела имущества, установленный Законом Украины «О кооперации». Согласно ст. 29 после удовлетворения требований кредиторов проводятся выплаты паев и выплаты на паи членам кооператива, кооперативные выплаты, оплата труда наемных работников, расчеты с кооперативными объединениями, членом которых является СХОК. Имущество, которое осталось после всех указанных расчетов, распределяется между членами кооператива в порядке, предусмотренном в уставе. Таким образом, установление порядка раздела имущества, которое осталось после всех установленных законодательством расчетов, является исключительной прерогативой учредительного или общего собрания.

Также ст. 29 Закона Украины «О кооперации» содержит требование относительно имущества неделимого фонда СХОК, согласно которому оно не подлежит разделу между членами кооператива и передается по решению ликвидационной комиссии другой (другим) кооперативной организации (кооперативным организациям). При этом в решении должны быть определены направления использования указанного имущества.

Таким образом, порядок ликвидации сельскохозяйственного обслуживающего кооператива, предусмотренный ст. 29 указанного закона, п. 4 ст. 38 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» вполне соответствует требованиям Налогового кодекса относительно дальнейшей судьбы имущества кооператива, который ликвидируется, а также соответствует особенностям правового статуса сельскохозяйственного обслуживающего кооператива как неприбыльной организации.

Третий, заключительный этап ликвидации кооператива заключается во внесении органом государственной регистрации записи о его ликвидации в государственный реестр. С этого момента ликвидация считается завершенной, а СХОК - прекратившим свою деятельность.

2.2. Создание и ликвидация российских сельскохозяйственных потребительских кооперативов

С момента государственной регистрации кооперативы приобретают общую правосубъектность юридического лица.

Согласно ст. 108 ГК РФ и ст. 11 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» единственным учредительным документом кооперативов является устав кооператива.

Сведения, содержащиеся в уставе можно подразделить на две группы: 1) обязательные условия и 2) дополнительные условия.

К числу обязательных условий относятся: наименование и место нахождения кооператива, указание на срок или бессрочность деятельности, предмет и цели деятельности, порядок и условия вступления в кооператив, основания и порядок прекращения членства в кооперативе, размер, состав и порядок внесения паевых взносов, ответственность за их невнесение, размер и порядок формирования неделимых и иных фондов, порядок распределения прибыли и убытков, условия ответственности членов кооператива, состав и компетенцию органов управления кооперативом, порядок принятия решений членами кооператива, их права и обязанности, права и обязанности и ассоциированных членов кооператива, характер, порядок и минимальный размер личного трудового участия, ответственность за нарушение данного обязательства, начало и конец финансового года, порядок оценки имущества, вносимого в качестве паевого взноса, за исключением земельных участков, порядок опубликования сведений о государственной регистрации, реорганизации и ликвидации кооператива, порядок и условия реорганизации и ликвидации кооператива.

Члены кооператива могут предусмотреть в уставе и иные сведения при условии, что они не противоречат целям деятельности кооператива и действующему законодательству, в том числе и Федеральному закону. Кроме них, устав кооператива может предусматривать обязательство пользоваться услугами кооператива; удаленность хозяйства лица, принимаемого в члены

кооператива; требования к ассортименту и качеству продукции, производимой лицом, принимаемым в члены потребительского кооператива, поскольку членами кооператива являются сельскохозяйственные товаропроизводители (юридические лица, крестьянские (фермерские) хозяйства), а также лица, ведущие личное подсобное хозяйство.

Действующее законодательство предусматривает возможность внесения изменений, вступающих в юридическую силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, порядок которой определен Федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»¹³¹. Изменение количества членов кооператива и (или) ассоциированных членов, а также следующее за этим изменение размера паевого фонда не требуют внесения изменений в устав кооператива.

На основании п. 3 ст. 20 Федерального закона принятие устава и внесение в него изменений и дополнений требуют не менее двух третей голосов членов кооператива от их списочного состава.

Правовые основы образования кооператива предусмотрены в главе 2 Закона.

Лица, желающие создать сельскохозяйственный потребительский кооператив, формируют организационный комитет. При этом, как отмечает А.А. Байтенова, данная норма не является императивной, а носит рекомендательный характер¹³².

На организационный комитет возложено выполнение следующих действий:

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

¹³¹ См.: Собрание законодательства РФ. - 2001. - № 33 (часть 1). - Ст. 3431.

¹³² См.: Байтенова А. А. Комментарий к Федеральному закону от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации (постатейный) [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс».

- 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.

Учредительное собрание членов кооператива принимает решение о приеме в члены кооператива, утверждает устав кооператива, избирает органы управления кооперативом.

Порядок государственной регистрации сельскохозяйственных потребительских кооперативов осуществляется в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Государственная регистрация осуществляется в срок не более чем пять рабочих дней со дня представления документов в регистрирующий орган. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа. Регистрирующим органом является Федеральная налоговая служба России.

Документы представляются непосредственно или направляются почтовым отправлением с объявленной ценностью при его пересылке и описью вложения, среди них:

а) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации. В нем подтверждается, что представленные учредительные документы соответствуют установленным законодательством РФ требованиям к учредительным документам юридического лица данной организационно-правовой формы, что сведения, содержащиеся в этих учредительных документах, иных представленных для государственной регистрации документах, заявлении о государственной регистрации, достоверны, что при создании юридического лица соблюден установленный для юридических лиц данной организационно-правовой формы

порядок их учреждения, в том числе оплаты уставного капитала (паевых взносов) на момент государственной регистрации, и в установленных законом случаях согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления вопросы создания юридического лица;

б) решение о создании юридического лица в виде протокола;

в) устав кооператива (подлинник или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии);

г) документ об уплате государственной пошлины (размер государственной пошлины определен ст. 333.33 Налогового кодекса РФ¹³³).

Формы и требования к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, определены Постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 года № 439 «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, а также физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей».¹³⁴

При государственной регистрации юридического лица заявителями могут быть следующие физические лица:

а) руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющие право без доверенности действовать от имени этого юридического лица;

б) учредитель или учредители юридического лица при его создании;

в) руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица;

г) иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом, актом специально уполномоченного на то государственного органа или актом органа местного самоуправления.

Заявителю выдается расписка в получении документов с указанием перечня и даты их получения регистрирующим органом,

¹³³ См.: Собрание законодательства РФ. – 2000. - N 32. - Ст. 3340.

¹³⁴ См.: Собрание законодательства РФ. - 2002. - № 26. - Ст. 2586.

в случае, если документы представляются в регистрирующий орган непосредственно заявителем. Расписка должна быть выдана в день получения документов регистрирующим органом.

Решение о государственной регистрации, принятое регистрирующим органом, является основанием внесения соответствующей записи в соответствующий государственный реестр.

ФНС России не позднее одного рабочего дня с момента государственной регистрации выдает (направляет) заявителю свидетельство о государственной регистрации юридического лица, в течение пяти рабочих дней с момента государственной регистрации представляет федеральным органом исполнительной власти, сведения, содержащиеся соответственно в едином государственном реестре юридических лиц, в государственные внебюджетные фонды для регистрации кооператива.

С момента государственной регистрации сельскохозяйственный потребительский кооператив приобретает следующие полномочия:

- создавать представительства и филиалы, осуществлять свои права на территории РФ и за ее пределами;
- осуществлять виды деятельности, предусмотренные Федеральным законом «О сельскохозяйственной кооперации», и иные не запрещенные законом виды деятельности;
- иметь в собственности, покупать или иным образом приобретать, продавать, закладывать и осуществлять иные права на имущество и земельные участки, в том числе переданные ему в виде паевого взноса в паевой фонд кооператива, в порядке и на условиях, которые установлены законодательством РФ и законодательством субъектов РФ;
- создавать резервный и другие неделимые фонды кооператива и вкладывать средства резервного фонда в банки и другие кредитные учреждения, в ценные бумаги и иное имущество;
- привлекать заемные средства, а также выдавать денежные кредиты и авансы членам кооператива;

- заключать договоры, а также осуществлять все права, необходимые для достижения целей, предусмотренных уставом кооператива;

- осуществлять внешнеэкономическую деятельность в порядке, установленном законодательством РФ;

- обращаться в суд или арбитражный суд с заявлениями о признании недействительными (полностью или частично) актов государственных и иных органов, а также с заявлениями о неправомерности действий должностных лиц, нарушающих права кооператива;

- осуществлять реорганизацию или ликвидацию кооператива.

Реорганизация и ликвидация кооперативов урегулированы главой VIII Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» на основе ГК РФ, а в случае признания кооператива несостоятельным (банкротом) – Федеральным законом от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»¹³⁵.

Реорганизация кооператива (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) осуществляется по решению общего собрания членов кооператива в соответствии с ГК РФ. Правление кооператива обязано направить в письменной форме членам кооператива и ассоциированным членам кооператива в порядке и в сроки, которые установлены Законом и уставом кооператива, уведомление о созыве общего собрания членов кооператива, в повестку дня которого включены вопросы о реорганизации кооператива. К указанному уведомлению прилагаются:

1) обоснование целесообразности реорганизации кооператива;

2) проект решения общего собрания членов кооператива о реорганизации кооператива с указанием следующих данных:

- организационно-правовая форма, наименование и место нахождения организации или организаций, создаваемых в результате реорганизации;

¹³⁵ См.: Собрание законодательства РФ. - 2002. - № 43. - Ст. 4190.

- характер и порядок участия членов кооператива и ассоциированных членов кооператива в деятельности организации или организаций, создаваемых в результате реорганизации;

- категории, номинальная стоимость и количество акций, размер долей участников организации или организаций, создаваемых в результате реорганизации, их права;

- заключение ревизионного союза, членом которого является кооператив, по указанному обоснованию и проекту решения общего собрания членов кооператива о реорганизации кооператива в части соответствия реорганизации кооператива законным интересам членов кооператива, ассоциированных членов кооператива и кредиторов кооператива.

При реорганизации кооператива его права и обязанности переходят к правопреемникам в соответствии с передаточным актом и разделительным балансом, в которых должны содержаться положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизуемого кооператива в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами, и с учетом положений статьи 10 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации».

Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются общим собранием членов кооператива и представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации.

Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного кооператива, вновь возникшие юридические лица и крестьянские (фермерские) хозяйства несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного кооператива перед его кредиторами.

Члены реорганизуемого кооператива становятся членами вновь образуемых кооперативов.

Кооператив считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Ликвидация кооператива влечет за собой прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей кооператива в порядке правопреемства к другим лицам.

Кооператив может быть ликвидирован:

1) по решению общего собрания, в том числе в связи с истечением срока, на который создан кооператив, с достижением цели, ради которой он создан;

2) по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной законом, либо деятельности с иными неоднократными или грубыми нарушениями Закона;

3) в случае признания судом кооператива банкротом либо в случае объявления им о своем банкротстве в порядке, установленном законом;

4) в других случаях, предусмотренных иными федеральными законами.

Требование о ликвидации кооператива в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которым законом предоставлено право на предъявление такого требования. В частности, согласно ст. 31 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» кооператив подлежит ликвидации по решению суда, по требованию Минсельхоза России, ФНС России, если кооператив не является членом ревизионного союза.

Правовой статус ревизионного союза сельскохозяйственных кооперативов определен статьей 31.

Ревизионный союз сельскохозяйственных кооперативов - союз сельскохозяйственных кооперативов, осуществляющий ревизию финансово-хозяйственной деятельности входящих в него кооперативов, союзов кооперативов, координацию этой деятельности, представление и защиту имущественных интересов кооперативов, оказание членам ревизионного союза сопутствующих ревизиям услуг. В частности, ревизионный союз вправе оказывать своим членам следующие сопутствующие ревизиям услуги:

1) постановка, восстановление и ведение бухгалтерского учета;

2) консультирование по управленческим, экономическим, налоговым, бухгалтерским и финансовым вопросам;

3) анализ финансово-хозяйственной деятельности кооператива, оценка стоимости имущества, оценка предприятий как имущественных комплексов и предпринимательских рисков, проведение маркетинговых исследований;

4) консультирование по правовым вопросам, а также представительство в судебных и налоговых органах по таможенным и налоговым спорам;

5) ведение реестра членов кооператива и ассоциированных членов кооператива;

6) информационные и иные связанные с ревизионной деятельностью и способствующие улучшению результатов финансово-хозяйственной деятельности кооперативов, союзов кооперативов услуги.

Ревизионный союз создается по инициативе не менее чем 25 кооперативов, являющихся его учредителями.

Высшими органами управления ревизионным союзом являются общее собрание членов ревизионного союза и избираемый общим собранием членов ревизионного союза его наблюдательный совет. Исполнительным органом ревизионного союза является исполнительный директор ревизионного союза, нанимаемый наблюдательным советом ревизионного союза на основе трудового договора. Исполнительным директором ревизионного союза может быть только лицо, имеющее квалификационный аттестат ревизора-консультанта или аудитора.

Финансовая деятельность ревизионного союза осуществляется на основе сметы доходов и расходов, утверждаемой коллегиальным органом управления ревизионным союзом в соответствии с его учредительными документами. Расходы ревизионного союза на осуществление ревизий и оказание сопутствующих ревизиям услуг возмещаются за счет членских взносов, размер которых устанавливается на основе указанной сметы.

В свою очередь ревизионный союз обязан являться членом одной из саморегулируемых организаций и быть включенным в единый реестр ревизионных союзов и ревизоров-консультантов,

который ведется указанной саморегулируемой организацией. Прием ревизионного союза в члены саморегулируемой организации и включение его в единый реестр ревизионных союзов и ревизоров-консультантов осуществляются в соответствии с требованиями Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации», учредительными документами и правилами саморегулируемой организации.

Все ревизионные союзы подлежат включению в единый реестр ревизионных союзов и ревизоров-консультантов: только с даты получения ревизионным союзом свидетельства о включении ревизионного союза в реестр дает им право осуществлять ревизии и оказывать сопутствующие ревизиям услуги.

Как отмечалось выше, все ревизионные союзы должны быть членами саморегулируемых организаций ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов (далее - саморегулируемые организации). Эти организации являются некоммерческими. В РФ правовое положение саморегулируемых организаций урегулировано Федеральным законом от 1 декабря 2007 года № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»¹³⁶. Особенности саморегулируемых организаций ревизионных союзов определены в ст. 33.1 Закона.

Саморегулируемая организация ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов – это некоммерческая организация, созданная в форме объединения (ассоциации, союзов) ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов.

Саморегулируемая организация осуществляет следующие функции: 1) представляет интересы членов саморегулируемой организации; 2) разрабатывает и устанавливает обязательные для членов саморегулируемой организации правила, включая правила осуществления ревизий и правила оказания сопутствующих ревизиям услуг, кодекс профессиональной этики ревизоров-консультантов, порядок ведения реестра членов кооператива и ассоциированных членов кооператива; 3) разрабатывает и устанавливает требования к членству в саморегулируемой

¹³⁶ См.: Собрание законодательства РФ. - 2007. - № 49. - Ст. 6076.

организации, в том числе требования к приему в члены саморегулируемой организации, приостановлению и прекращению членства в саморегулируемой организации; 4) разрабатывает рекомендации и иные касающиеся деятельности кооперативов и их союзов документы, примерные уставы кооперативов, их союзов и образцы их внутренних документов (положений); 5) осуществляет контроль за деятельностью ревизионных союзов - членов саморегулируемой организации и состоящих в их штате ревизоров-консультантов; 6) привлекает к ответственности членов саморегулируемой организации, соответствующих руководителей и ревизоров-консультантов за нарушение устава и правил саморегулируемой организации, кодекса профессиональной этики ревизоров-консультантов; 7) организует проведение третейского разбирательства споров, возникающих между членами саморегулируемой организации, а также споров, возникающих между ревизионными союзами и кооперативами; 8) ведет реестр ревизионных союзов и ревизоров-консультантов; 9) организует обучение, переподготовку, стажировку менеджеров, союзов кооперативов; 10) организует профессиональное обучение лиц, желающих пройти аттестацию на право получения квалификационного аттестата ревизора-консультанта, и проводит их аттестацию в форме квалификационного экзамена, организует ежегодное повышение квалификации ревизоров-консультантов; 11) осуществляет пропаганду идей и принципов сельскохозяйственной кооперации в средствах массовой информации, издает печатные издания.

Следовательно, саморегулируемые организации вправе определять практически все направления деятельности своих членов. Это прямо перечеркивает принципы независимости и самостоятельности кооперативов.

Государственная регистрация саморегулируемых организаций ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов осуществляется Министерством сельского хозяйства России.¹³⁷

¹³⁷ См.: Письмо Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации от 21 марта 2008 года № Д06-735 «О регистрации

Все саморегулируемые организации ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов подлежат внесению в государственный реестр саморегулируемых организаций ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов. Порядок ведения государственного реестра определен Постановлением Правительства РФ от 29 сентября 2008 года № 724 «Об утверждении порядка ведения государственного реестра саморегулируемых организаций»¹³⁸.

Осуществляет государственное регулирование деятельности саморегулируемых организаций ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов уполномоченный государственный орган. Согласно Постановлению Правительства РФ от 20 февраля 2007 года № 109 «О федеральном органе, уполномоченном на государственное регулирование деятельности саморегулируемых организаций ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов и ведение государственного реестра саморегулируемых организаций ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов»¹³⁹ специально уполномоченным государственным органом по регулированию деятельности саморегулируемых организаций ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов является Министерство сельского хозяйства России.

26 мая 2009 года Министерством сельского хозяйства Российской Федерации Приказом № 200 был утвержден Административный регламент по исполнению государственной функции по ведению государственного реестра саморегулируемых организаций ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов¹⁴⁰.

Саморегулируемая организация не вправе заниматься предпринимательской деятельностью, быть членом другой

ревизионного союза сельскохозяйственных организаций] [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс

¹³⁸ См.: Собрание законодательства РФ. - 2008. - № 40. - Ст. 4543.

¹³⁹ См.: Собрание законодательства РФ. - 2007. - № 9. - Ст. 1095.

¹⁴⁰ См.: Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. - 2009. - № 39.

саморегулируемой организации или членом ревизионного союза, учреждать аудиторские или ревизионные организации и осуществлять ревизии. За счет взносов своих членов саморегулируемые организации должны формировать компенсационный фонд в размере не менее, чем один миллион рублей. Этот фонд должен быть сформирован полностью в течение двух лет со дня внесения записи об организации в государственный реестр.

Средства компенсационного фонда используются для компенсационных выплат на возмещение убытков кооперативов, возникших в результате некачественной или недобросовестной ревизии, осуществленной на основании документов, представленных кооперативами, ревизия деятельности которых проводится, при условии, если: 1) вина ревизионного союза в возникновении убытков кооператива и размер этих убытков признаются ревизионным союзом и саморегулируемой организацией или установлены на основании решения суда; 2) компенсация указанных убытков не может быть осуществлена ревизионным союзом, по вине которого возникли эти убытки, в силу его неплатежеспособности; 3) некачественное составление ревизионного заключения и соответствующие убытки кооператива не явились следствием сокрытия кооперативом необходимых документов и сведений от осуществляющих ревизию работников ревизионного союза; 4) кооператив на основании рекомендаций ревизионного союза, в том числе юридического характера, принял необходимые меры по обжалованию в арбитражном суде решений государственных органов или органов местного самоуправления либо требований кредиторов о возмещении причиненных кооперативу убытков. При этом размер компенсации не может превышать двукратного размера взносов членов саморегулируемой организации. Следовательно, за счет самих членов саморегулируемой организации возмещаются причиненные им же убытки.

Члены саморегулируемой организации несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и в порядке,

которые предусмотрены учредительными документами саморегулируемой организации.

Нормы Федерального закона об обязательности членства кооперативов в ревизионном союзе и о членстве ревизионных союзов в саморегулируемых организациях довольно критично оценивается отечественными специалистами в области сельскохозяйственной кооперации¹⁴¹.

Во-первых, норма об обязательном членстве кооперативов в ревизионном союзе не соответствует конституционным началам. В частности, М. И. Палладина находит прямое противоречие этой нормы Закона статье 30 Конституции РФ, устанавливающей право на объединение, а не **обязанность** (выделено нами), а также запрет на принуждение к вступлению в какие – либо объединения¹⁴². Также она отмечает, что данная норма противоречит и самому Закону о сельскохозяйственной кооперации, так как основным принципом деятельности всех кооперативов, в том числе и сельскохозяйственных, является добровольность членства.

Во-вторых, функционирование ревизионных союзов осуществляется за счет взносов самих сельскохозяйственных кооперативов, что создает дополнительные финансовые сложности для них.

В-третьих, саморегулируемые организации определяют условия деятельности кооперативов, вмешиваясь и в процесс принятия решений, исторически которые кооперативные организации принимали исключительно самостоятельно.

В-четвертых, саморегулируемая организация – это объединение предпринимательских структур¹⁴³, а кооперативам присуща некоммерческая природа.

¹⁴¹ См.: Козырь М. И. Аграрное право России: состояние, проблемы и тенденции развития. – 2-е изд., перер. и допол.- М.: Норма, 2008. – С. 189; Палладина М. И. Третья удавка // Советская Россия. - 2007.- 22 марта.

¹⁴² См.: Палладина М. И. Искаженная правовая природа организационно-правовых форм ведения сельского хозяйства // Государство и право. - 2010. - № 3. - С. 45.

¹⁴³ См.: Палладина М. И. О некоторых проблемах правового статуса сельскохозяйственных унитарных предприятий и кооперативов // Государство и право. - 2009. - № 5. - С. 54.

В-пятых, формирование системы ревизионных союзов (от районных союзов до российского ревизионного союза) напоминает пирамиду¹⁴⁴.

Оценивая правовую конструкцию ревизионных союзов и их саморегулируемых организаций, отдельные ученые не стесняются в выражениях: так, М. И. Палладина характеризует их как «крепостное право для сельскохозяйственных кооперативов»¹⁴⁵.

Таким образом, существующая правовая конструкция ревизионных союзов не соответствует кооперативной природе, перечеркивает независимость и самостоятельность кооперативов, является финансово обременительной, а также препятствует развитию сельскохозяйственной кооперации.

Одним из оснований ликвидации потребительского кооператива является признание его банкротом. Основания для признания судом кооператива банкротом либо для объявления кооператива о своем банкротстве, а также порядок ликвидации такого кооператива устанавливаются Федеральным законом от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

В случае возникновения установленных законодательством признаков несостоятельности (банкротства) кооператива правление кооператива обязано:

- направить запрос о проведении ревизии финансово-хозяйственной деятельности кооператива в ревизионный союз, членом которого является кооператив;
- ознакомить наблюдательный совет кооператива с заключением ревизионного союза о результатах ревизии финансово-хозяйственной деятельности кооператива;
- разработать план мероприятий по предупреждению несостоятельности (банкротства) кооператива.

В случае принятия правлением кооператива и наблюдательным советом кооператива решения о необходимости обращения в арбитражный суд с заявлением должника о признании кооператива банкротом или в случае обращения конкурсного кредитора или

¹⁴⁴ См.: Козырь М. И., Палладина М. И. Указ. Соч. С. 10.

¹⁴⁵ Палладина М. И. Искаженная правовая природа организационно-правовых форм ведения сельского хозяйства // Государство и право. - 2010. - № 3.

уполномоченных органов в арбитражный суд с заявлением о признании кооператива банкротом наблюдательный совет кооператива или правление кооператива обязаны созвать общее собрание членов кооператива, на котором обязаны:

- ознакомить членов кооператива и имеющих право голоса ассоциированных членов кооператива с заключением ревизионного союза о результатах ревизии финансово-хозяйственной деятельности кооператива и о причинах, которые привели кооператив к банкротству;

- избрать представителя членов кооператива при проведении процедуры банкротства кооператива;

- принять план мероприятий по защите законных интересов членов кооператива, ассоциированных членов кооператива и работников кооператива.

Правление кооператива по поручению общего собрания членов кооператива или орган, принявшие решение о ликвидации кооператива, обязаны незамедлительно в письменной форме сообщить об этом в ФНС России для внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведения о том, что данный кооператив находится в процессе ликвидации.

Общее собрание членов кооператива или орган, принявшие решение о ликвидации кооператива, назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают в соответствии с ГК РФ порядок и сроки ликвидации данного кооператива. По ходатайству общего собрания членов кооператива решением суда о ликвидации кооператива на его правление могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации данного кооператива.

С момента назначения ликвидационной комиссии (ликвидатора) к ней переходят полномочия по управлению делами данного кооператива. Ликвидационная комиссия (ликвидатор) от имени ликвидируемого кооператива выступает в суде.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) помещает в официальном печатном органе, в котором публикуются сведения о государственной регистрации кооператива, публикацию о его ликвидации, порядке и сроке заявления требований кредиторами.

Этот срок не может быть менее двух месяцев с момента публикации сведений о ликвидации кооператива.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) принимает меры по выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также уведомляет в письменной форме кредиторов о ликвидации кооператива.

По окончании срока предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия (ликвидатор) составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого кооператива, перечне предъявленных кредиторами требований, а также сведения о результатах их рассмотрения.

Промежуточный ликвидационный баланс утверждается общим собранием членов кооператива или органом, принявшим решение о ликвидации кооператива, по согласованию с ревизионным союзом.

После принятия решения о ликвидации кооператива члены кооператива, не внесшие полностью свои обязательные паевые взносы, обязаны выплатить их в сроки, определенные общим собранием членов кооператива. При составлении ликвидационного баланса указанные паевые взносы учитываются как полностью выплаченные.

В случае, если имущества и средств кооператива недостаточно для удовлетворения претензий кредиторов, члены кооператива обязаны внести дополнительные взносы в размерах, предусмотренных уставом кооператива. Размеры дополнительных взносов определяются пропорционально обязательному паевому взносу либо в ином порядке, предусмотренном уставом кооператива.

Увеличение размера обязательного паевого взноса или повышение пределов субсидиарной ответственности на стадии ликвидации кооператива не допускается.

Если имеющихся у ликвидируемого кооператива денежных средств недостаточно для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия (ликвидатор) осуществляет продажу

имущества кооператива с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого кооператива производится ликвидационной комиссией (ликвидатором) в порядке очередности, установленной статьей 64 ГК РФ, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов пятой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия (ликвидатор) составляет ликвидационный баланс, который утверждается общим собранием членов кооператива или органом, принявшим решение о ликвидации кооператива, по согласованию с ревизионным союзом, в который входит ликвидируемый кооператив.

При ликвидации кооператива имеющиеся у него объекты социальной инфраструктуры, входящие в неделимый фонд кооператива, разделу не подлежат и передаются на основании решения общего собрания членов кооператива органу местного самоуправления.

Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество ликвидируемого кооператива передается членам кооператива и распределяется между ними. При этом в первую очередь выплачивается стоимость паевых взносов ассоциированных членов. Затем членам ликвидируемого кооператива выплачивается стоимость дополнительных взносов, внесенных ими в порядке субсидиарной ответственности, и стоимость дополнительных паевых взносов. Оставшиеся денежные средства или иное имущество кооператива распределяются между членами ликвидируемого кооператива пропорционально их паям, если иное не предусмотрено уставом данного кооператива.

Ликвидация кооператива считается завершенной, а кооператив - ликвидированным после внесения записи о ликвидации данного кооператива в единый государственный реестр юридических лиц, о чем орган, осуществляющий государственную регистрацию,

Т.Н. Чурилова, Н.П. Шилова

Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах Украины и России

публикует соответствующие сведения в официальном печатном органе.

Документация и бухгалтерская отчетность ликвидируемого кооператива передаются на хранение в государственный архив, который обязан допускать для ознакомления с указанными материалами членов и ассоциированных членов ликвидируемого кооператива и его кредиторов, а также выдавать по их просьбе необходимые копии, выписки и справки.

ГЛАВА 3. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ ЧЛЕНСТВА В СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБСЛУЖИВАЮЩИХ КООПЕРАТИВАХ

3.1. Институт членства в сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах Украины

Для изучения правовой сути сельскохозяйственного кооператива крайне важным является анализ отношений, которые возникают в сельскохозяйственном кооперативе на основе членства.

Собственно говоря, сегодня уже не стоит вопрос: кооперативы - это объединения лиц или объединения капиталов? Так, исследователи в области кооперативного права, такие отечественные ученые как В. Семчик, Ю. Шемшученко, О. Сонин, В. Уркевич, О. Гафурова, В. Федорович, Я. Гаецкая-Колотило, определяют именно объединение лиц организационной основой создания и деятельности кооператива. Ведь кооператив, тем более СХОК, создается именно для взаимопомощи в решении вопросов разных сфер жизни. Поэтому, конечно, капитал играет значительную роль, но все-таки не первоочередную.

Подобная позиция прослеживается и в международных актах. Из определения понятия «кооператив», зафиксированного в п. 2 Рекомендации МОТ №193, следует, что кооператив является ассоциацией людей¹⁴⁶.

Членство в сельскохозяйственном, обслуживающем и производственном кооперативе является организационной основой его создания и деятельности. Без отношений членства не может быть кооператива.

Институт права членства является одним из самых главных качеств, которое отличает сельскохозяйственные кооперативы от

¹⁴⁶ См.: Рекомендация МОТ от 20.06.2002 г. №193 «О содействии развитию кооперативов» [Электронный ресурс] – Режим доступа : http://www.businesspravo.ru/Docum/DocumShow_DocumID_80095.html.

других организационно-правовых форм сельскохозяйственного производства.

На основе членства формируется кооперативный коллектив, который

является полноправным хозяином кооператива. Коллектив и каждый его член осуществляют управление кооперативом.

Членство в кооперативе является основой возникновения кооперативных правоотношений – трудовых, земельных, имущественных, управленческих, договорных и др. «Право членства в кооперативе предоставляет гражданину юридическую возможность удовлетворить свои материальные, культурно-бытовые потребности и интересы, ради чего он стал его членом, а также стать субъектом организационно-правовых, управленческих, имущественных, социальных и других общественных отношений между ним (гражданином) и кооперативом».

В научной литературе право членства рассматривается в первую очередь как право объективное¹⁴⁷.

Так, В.В. Янчук определяет право членства как «совокупность правовых норм законов и подзаконных внутренних локальных правовых актов, которыми установлены определенные правила относительно порядка и условий вступления граждан в сельскохозяйственные предприятия кооперативного типа, юридического оформления этого факта, возникновения уставных прав и обязанностей у этих граждан-членов, а также правила относительно прекращения пребывания граждан в составе членов кооперативного типа сельскохозяйственных предприятий»¹⁴⁸. В субъективном значении право членства можно определить как возможность лица приобретать права и иметь обязанности относительно вступления в кооператив, пребывания в нем и прекращения юридической связи с кооперативом. Соответственно,

¹⁴⁷ Кооперативное право: учебник для кооперативных, сельскохозяйственных, экономических, юридических высших учебных заведений и факультетов / [Семчик В. И., Бабенко С. Г., Волик М. П. и др.] ; под. ред. В. И. Семчика. – К.: Ин Юре, 1998. – 336 с.

¹⁴⁸ См.: Аграрное право Украины : учебник. – [2-е издание, перераб. и доп.]. – [под ред. В. З. Янчука]. – К.: Юринком Интер, 2000. – 709 с.

отношения членства являются правоотношениями, которые возникают на основе волеизъявления сторон, - лица, которое изъявило желание вступить в кооператив (физического или юридического) и кооператива. Как правовая категория членство создает качественно новый статус субъекта общественных отношений через расширение объема полномочий. Термин «членство» используется только относительно такой организационно-правовой формы юридических лиц как кооперативы, в том числе и сельскохозяйственные.

Право членства характеризуется такими основными качествами: 1) оно является общим правом, охватывает всех без исключения граждан Украины; 2) является равным правом для всех граждан независимо от пола, расы, национальности; 3) является личным правом; 4) является добровольным; 5) имеет экономический характер¹⁴⁹.

Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации», так же как и Закон Украины «О кооперации», предусматривает два вида членства в любом кооперативе: действительное и ассоциированное.

Согласно ст. 8 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» членами обслуживающего кооператива могут быть как физические, так и юридические лица, которые признают устав и соблюдают его требования, пользуются услугами, формируют фонды и принимают участие в деятельности кооператива согласно кооперативным принципам.

Ассоциированными членами, соответственно ст. 12 указанного закона, могут быть физические или юридические лица, которые признают его устав и сделали паевой взнос в создание и развитие кооператива. Ассоциированные члены кооператива имеют ограниченный круг прав и, соответственно, обязанностей в кооперативе, а именно: право совещательного голоса, право на получение части дохода на свой пай, в случае ликвидации кооператива ассоциированные члены имеют первоочередное право на получение своего имущественного вноса и соответствующих

¹⁴⁹ См.: Гафурова Е. В. Права и обязанности производственных сельскохозяйственных кооперативов [Электронный ресурс]. – 2005. – Режим доступа : <http://studrada.com.ua/content/12 page=6>.

частей дохода и возврат их земельных участков в натуре (на местности). Среди обязанностей указано соблюдение устава и внесение пая. Закон предоставляет право действительному члену переоформить членство в кооперативе в ассоциированное в порядке, определенном уставом кооператива. Хотя это право преимущественно касается производственных кооперативов, позволим себе не согласиться с предложением Я. Гаецкой-Колотило закрепить в Законе Украины «О сельскохозяйственной кооперации» случаи переоформления членства по аналогии с Законом Российской Федерации, а именно: 1) в случае выхода на пенсию; 2) по состоянию здоровья; 3) при переходе на работу на выборную должность вне кооператива; 4) в случае службы в Вооруженных Силах Украины; 5) в других случаях, предусмотренных Законом или Уставом¹⁵⁰. Указанная норма, с нашей точки зрения, является дискриминационной, так как лишает определенную категорию членов значительного объема прав, которые они бы имели, оставаясь действительными членами. Кроме того, переоформление членства – добровольный акт.

Значение ассоциированного членства заключается в привлечении дополнительных средств для развития сельскохозяйственного кооператива, в то же время для ассоциированных членов является целью получение прибыли (как правило) в виде процентов на внесенные в кооператив инвестиции. Необходимо отметить, что применение института ассоциированного членства в СХОК, на первый взгляд, противоречит действующему законодательству.

Поскольку СХОК является неприбыльным товариществом, его деятельность, согласно Гражданскому кодексу Украины (ч. 1 ст. 85), не может преследовать цель получать прибыль. Однако прибыль является необходимым источником получения процентов на паевые взносы членов кооператива. Этот факт подтверждает неуместность классификации кооперативов как предпринимательских или непредпринимательских юридических

¹⁵⁰ См.: Гаецкая-Колотило Я. З. Организационно-правовые формы сельскохозяйственной кооперации в Украине : дис. . канд. юрид. наук : 12.00.06. – К., 2003. – 184 с.

лиц. Кооперативы занимают самостоятельное место, поскольку, органично сочетая признаки предпринимательских или непредпринимательских товариществ, они обладают собственными, характерными только им, качествами.

Правовое положение ассоциированных членов сельскохозяйственного кооператива имеет свои существенные особенности. Это выражается в ограниченном объеме их полномочий, сравнительно с действительными членами.

Юридическое или физическое лицо имеет право вступить в ассоциированный члены уже созданного сельскохозяйственного кооператива путем внесения паевого взноса, размер которого определяется уставом кооператива. При этом максимальное количество ассоциированных членов сельскохозяйственного кооператива не установлено. Отсутствие соответствующего ограничения в Законе не следует, с нашей точки зрения, расценивать как недостаток. Действительно, на практике возможна ситуация, когда количество ассоциированных членов превысит количество действительных членов кооператива. В этом случае выход ассоциированных членов из состава кооператива с получением стоимости паевых взносов может быть материально отягощающим для сельскохозяйственного кооператива в период его функционирования.

Необходимо отметить, что такая проблема существует не только в Украине. Несмотря на значительные различия правового регулирования прекращения членства, кооперативные уставы в разных странах, как правило, придерживаются, вопреки общепринятым принципам кооперативной демократии, ограничительной практики. Главный вопрос, связанный с прекращением членства в кооперативе, - это возвращение членам их паевых накоплений. Разумеется, это негативно влияет на финансовое состояние кооператива. С целью свести эти потери к минимуму, кооперативы требуют от своих членов, которые намереваются прекратить членство, соблюдения достаточно сложных процедур, направленных на охрану экономических интересов кооперативов.

Минимальные сроки членства в кооперативах практически всех стран так или иначе связаны с выполнением обязательств. Не допускается выход из кооператива до окончания срока взятых на себя членом кооператива обязательств (например, поставки установленного количества продукции на переработку или закупки определенного количества средств производства на протяжении определенного времени). Кооперативное законодательство Франции, например, предусматривает отказ в прекращении членства с выплатой паевых взносов, если это может нанести урон нормальному функционированию кооператива или повлечет за собой сокращение паевого капитала ниже установленной уставом границы. В швейцарской и датской кооперативной практике уставы предусматривают возмещение членам убытков, связанных с прекращением членства. В других случаях прекращение членства возможно только в определенное время – после окончания хозяйственного года и составления годового баланса. Во Франции кооператив может задержать возврат паевого капитала на 10 лет, если немедленная его выплата повредит экономическому состоянию кооператива. В Испании, Швеции, Бельгии этот срок составляет пять лет (но с выплатой за этот период процентов), в Австрии – три года, в Италии – два¹⁵¹.

По общему правилу, ассоциированные члены не имеют права принимать участие в работе органов управления сельскохозяйственным кооперативом (ч. 2 ст. 12 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации»). Это, как справедливо замечает Е.И. Павлова, «может оттолкнуть потенциальных ассоциированных членов, которые хотели бы не только сделать свой вклад, но и в какой-то мере принимать участие в деятельности кооператива»¹⁵².

¹⁵¹ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения / [В. Д. Мартынов, Л. А. Овчинцева, А. В. Петриков и др.]. Отв. ред. И. Н. Буздалов. – [2-е изд., перераб. и доп.]. – М. : Мн. «Армита – Маркетинг, Менеджмент», 1998. – 256 с.

¹⁵² Аграрная реформа в Российской Федерации: правовые проблемы и решения / [Башмаков Г. С., Беляева З. С., Козырь М. И. и др.]. Отв. ред.: З. С. Беляева, О. А. Самончик. – М., 1998. – 226 с.

Ассоциированное членство – новация для украинского законодательства, позаимствованная из практики организации кооперативных товариществ Германии, Франции, США и других стран, поэтому, безусловно, их опыт относительно регулирования ассоциированного членства интересен.

Например, в Англии до сих пор продолжают дискуссии относительно целесообразности введения и сохранения в законе норм касательно паев разных видов, в том числе таких, которые не дают права голоса и получаются чистыми «членами-инвесторами». Например, «Регистратор дружественных товариществ» (Регистрационная служба, которая осуществляет контроль соответствия положений устава кооперативным принципам) рассматривает этот вопрос либерально. Противоположный взгляд содержится в проекте «Кооперативного совета Объединенного Королевства» (УКСС), который вообще отклоняет наличие так называемых «членов-инвесторов» без права голоса, но допускает возможность выдачи паев различных видов. (IPSA 1965 предусматривает деление паев на различные группы, каждая из которых имеет разный объем прав, но запрещается устанавливать зависимость числа голосов от вида пая, поскольку это нарушает принцип «one member – one vote», то есть один член – один голос)¹⁵³.

Немного иначе вопрос участия членов-инвесторов решает законодательство Германии. В частности, Законом о кооперации от 16 октября 2006 года, § 8 абз. 2 предусмотрено участие лиц, которые не пользуются услугами кооператива и не принимают участие в его деятельности, то есть членов-инвесторов. Но количество таких членов, а также количество их голосов не должны приводить к блокированию решений, которые принимаются квалифицированным большинством в две трети голосов. Также

¹⁵³ Snaithe I. Handbook of Industrial and Provident Societies Law / I. Snaithe. – Manchester : «Holyoake Books», 1998.–4 p.

устанавливаются ограничения их участия в органах управления и правила приема в кооператив¹⁵⁴.

Интересным является опыт Франции относительно членов-инвесторов. В первую очередь необходимо заметить, что Законом от 13 июля 1992 года Франция радикально реформировала свое кооперативное право за весь период после 1947 года¹⁵⁵. Законодатель закрепил множество различных категорий членов и участников. Введены привилегированные паи, предназначенные ассоциированным членам и третьим лицам. Действительные члены кооператива их получить не могут. Закон о кооперативах прямо указывает на то, что капитал из привилегированных паев является чужим для кооператива капиталом, следовательно, он не должен соответствовать принципам кооперативного права.

Владельцы привилегированных паев образуют состав специального общего собрания кооператива, где имеют право высказывать свое мнение относительно любых решений общего собрания. Мнение объявляется общему собранию. Хотя, по общему правилу, привилегированные паи не голосуют, в отдельных случаях они могут быть преобразованы в такие, которые голосуют. В этом случае голосование будет происходить не по принципу «un homme, une voix», а пропорционально участию в капитале. Французский законодатель понимал, что превращение в капитал, который имеет право голоса, могло бы драматическим образом изменить характер кооператива. Поэтому, согласно ст. 3 bis Закона о кооперативах удельный вес голосов владельцев привилегированных паев ограничивается 35% общего числа голосов, если таким членом является юридическое лицо – до 49% голосов¹⁵⁶.

¹⁵⁴ См.: Коршунов П. Н. Европейское кооперативное законодательство: учеб. пособие. Под ред. Н. Д. Эриашвили. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2008. — 75 с. — (Закон и право).

¹⁵⁵ Loi no 92-643 du 13 juillet 1992 relative à la modernisation des entreprises cooperatives [Электронный ресурс] // Journal Officiel du 14 juillet 1992. — № 162. — Режим доступа : <http://www.fncc.coop/docs/loi1992.pdf>.

¹⁵⁶ См.: Коршунов П. Н. Европейское кооперативное законодательство: учеб. пособие Под ред. Н. Д. Эриашвили. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2008. — 75 с. — (Закон и право).

Таким образом, несмотря на угрозы, которые скрываются в ассоциированном членстве, его роль слишком важна, чтобы отказаться от такого существенного источника финансирования. Поэтому фактически все европейские страны пытаются так сбалансировать правовое положение ассоциированных членов, чтобы нейтрализовать все возможные риски, связанные с наличием членов-инвесторов.

Полностью соглашаемся с Л.В. Молдаван¹⁵⁷, которая отмечает, что сегодня более гибкого подхода требует реализация принципа ограниченности ассоциированного членства, которому следуют классические кооперативы. С одной стороны, в связи с кризисной ситуацией сельскохозяйственные товаропроизводители не имеют собственного капитала для формирования материальной базы кооперативов и для них пока что недоступны долгосрочные кредиты для этих целей. С другой стороны, на момент перехода к рыночной экономике в стране уже сложилась хорошо развитая сеть рыночной инфраструктуры перерабатывающих, пищевых и агросервисных предприятий, которые в процессе разгосударствления стали, в основном, частными акционерными компаниями. Монополизация ими переработки и маркетинговых каналов движения продукции от крестьянина к потребителю и средств производства сельскохозяйственного товаропроизводителя обусловила разрыв экономических связей между сельским хозяйством и его партнерами. На перерабатывающие предприятия, элеваторы поступает все меньше сырья, все реже обращаются крестьяне за услугами агросервисных организаций. В результате производственные мощности предприятий АПК не используются, рабочие места сокращаются, эффективность производства падает. В этой ситуации привлечение материальных ресурсов предприятий, которые не работают, к участию в создании различных видов кооперативов на принципах ассоциированного членства может оказаться достаточно привлекательным выходом из трудной

¹⁵⁷ См.: Молдаван Л. В. Основные закономерности развития обслуживающих кооперативов в Украине // Вестник Полтавского государственного сельскохозяйственного института. – 2001. – № 5-6. – С. 15

экономической среды для обеих сторон. При этом чаще всего может сложиться ситуация, когда в паевом фонде часть взносов ассоциированных членов в виде имущественного комплекса будет превышать часть членов кооператива, что может допускаться на определенный период, на протяжении которого эти части, путем дополнительных взносов, выкупа, приобретения части собственности ассоциированных членов посредством товарного кредита или другим законным путем, будут приведены к необходимому соотношению. Творческий подход с учетом системы указанных факторов должен регулировать как практическую деятельность по поддержке кооперативных сельскохозяйственных формирований, так и работу относительно их научного обеспечения.

Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» предусматривает, что создавать СХОК могут только граждане Украины или юридические лица, зарегистрированные в Украине (п. 2 ст. 5). Лица без гражданства, с двойным гражданством, иностранцы или иностранные юридические лица лишены такого права.

Некоторые авторы объясняют предостережение в законе тем, что согласно Конституции Украины и Земельного кодекса Украины субъектом права собственности на земли сельскохозяйственного назначения в Украине могут быть только граждане и юридические лица Украины. При этом земельный фонд субъектов хозяйствования – юридических лиц, как правило, формируется за счет земельных участков, переданных в уставный фонд в пользование или в аренду их учредителями¹⁵⁸.

Такое объяснение трудно воспринять, ведь, во-первых, земельные участки сельскохозяйственного назначения для сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов не играют такую роль, как для производственных. Как правило, для СХОК земельные участки нужны для размещения зданий и сооружений, необходимых для его деятельности в зависимости от профиля, то

¹⁵⁸ См.: Гаецкая-Колотило Я. З. Организационно-правовые формы сельскохозяйственной кооперации в Украине : дис. . канд. юрид. наук : 12.00.06. – К., 2003. – 184 с.

есть несельскохозяйственного назначения. Во-вторых, Земельным кодексом, ст. 81, 82 предусмотрено, что иностранные граждане и лица без гражданства могут приобретать права собственности на земельные участки сельскохозяйственного назначения в пределах населенных пунктов, а также на земельные участки сельскохозяйственного назначения за пределами населенных пунктов, на которых размещены объекты недвижимого имущества, которые принадлежат им на праве частной собственности. Иностранные юридические лица могут приобретать право собственности на земельные участки сельскохозяйственного назначения: в пределах населенных пунктов в случае приобретения объектов недвижимого имущества и для сооружения объектов, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности в Украине; за пределами населенных пунктов в случае приобретения объектов недвижимого имущества. Не менее важным является то, что законом допускается внесение пая имуществом, в том числе деньгами, имущественными правами или земельным участком (ст. 1 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации»).

Таким образом, можно допустить, что не имеет значения, в каком виде он делается. Учёт паев осуществляется в ценностном выражении и составляет определенную сумму, которая одинакова для всех членов кооператива.

Более удачной, с нашей точки зрения, является норма Закона Российской Федерации о членстве в потребительском (обслуживающем в украинском законодательстве) кооперативе. Так, ст. 13 закона о сельхозкооперации предусмотрено право приобретения членства наравне с гражданами Российской Федерации и иностранными гражданами и (или) юридическими лицами.

Нельзя оставить без внимания и общеевропейские тенденции в кооперативном праве, тем более в свете евроинтеграционных процессов в Украине.

В пределах Евросоюза, как акт общеевропейского кооперативного права, был разработан Устав Европейского кооператива, который подлежит применению вместе с нормами национального кооперативного права. Это означает, что Устав не

изменяет, а лишь дополняет национальное кооперативное законодательство. Цель Устава Европейского кооператива заключается в том, чтобы предоставить кооперативам, члены которых находятся на территории как минимум двух государств-участников, соответствующую (наднациональную) организационно-правовую форму. В результате возникает возможность создавать кооперативы за пределами национальных границ на всей территории государств-участников¹⁵⁹.

Наличие в украинском законодательстве нормы, которая ограничивает право вступления в СХОК иностранных граждан и юридических лиц может замедлить евроинтеграцию Украины.

Вступление в СХОК возможно как на стадии его создания, так и после его государственной регистрации. Порядок вступления в кооператив на стадии его создания рассмотрен нами при исследовании порядка создания СХОК. Рассмотрим другой вариант приобретения членства.

Вступление в кооператив, урегулированное статьей 9 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации», осуществляется путем подачи правлению кооператива заявления о вступлении. Граждане и юридические лица, которые изъявили желание вступить в кооператив, должны соответствовать тем требованиям, которые выдвигаются Законом и уставом кооператива. Необходимым условием для вступления в члены кооператива является достижение лицом 16-летнего возраста. Именно в этом возрасте граждане могут реализовать свое право на членство в кооперативе, приобретать права, предусмотренные для членов кооператива, выполнять возложенные на них обязанности, а также нести ответственность в определенном порядке за вред, причиненный имуществу кооператива в связи с невыполнением или ненадлежащим выполнением своих обязанностей. Что касается юридических лиц, то закон не содержит особых требований, кроме наличия устава сельскохозяйственного производителя (ст. 1 Закона).

¹⁵⁹ Kodolitsch-Jonas Tilka-S. Die Europäische Genossenschaft in identitätsorientierter Betrachtung / Kodolitsch-Jonas Tilka-S. – Zeitschrift für das gesamte Genossenschaftswesen. – 2000. – № 49. – S. 62.

Решение правления о вступлении нового члена подлежит одобрению общим собранием кооператива. Заявление о вступлении должно содержать обязательства соблюдать требования устава кооператива, в частности вносить предусмотренные уставом кооператива паевые взносы, нести ответственность по обязательствам кооператива в пределах паевого взноса. Логично, что написанию заявления предшествует ознакомление с содержанием устава СХОК.

Правление принимает и регистрирует заявление. Оно не может отказать гражданину в его принятии. Срок рассмотрения заявления правлением кооператива законом не установлен. Таким образом, можно допустить, что этот вопрос должен быть урегулирован уставом каждого отдельного кооператива.

Правление кооператива может рекомендовать общему собранию принять гражданина в кооператив или отказать ему в этом.

Моментом возникновения членства является утверждение решения правлением о приеме гражданина в члены кооператива общим собранием. Такое положение вполне логично, ведь согласно ст. 14 Закона окончательное решение насчет приобретения членства является прерогативой именно общего собрания. То есть дата принятия решения является датой возникновения членских правоотношений, а, следовательно, соответствующих прав и обязанностей члена кооператива.

Справедливым является замечание Я.З. Гаецкой-Колотило насчет несогласованности ст. 9 и ст. 14 Закона. Согласно п. 2 ст. 9 Закона, решение правления (главы) о принятии в кооператив подлежит одобрению общим собранием. Однако, уже ст. 14 Закона «О сельскохозяйственной кооперации» говорит об утверждении общим собранием решения правления кооператива о приеме новых членов. С юридической точки зрения понятия «одобрение» и «утверждение» имеют разную смысловую нагрузку. И если первое имеет совещательный, разрешительный оттенок, то второе предусматривает императивное принятие решения по данному вопросу. Поэтому, наверное, правильно говорить об утверждении общим собранием как высшим органом управления в кооперативе

решения правления, которое является подконтрольным и подотчётным общему собранию¹⁶⁰.

Кооперативное законодательство не содержит оснований и не определяет мотивы, по которым можно отказать лицу, которое изъявило желание стать членом кооператива. Если правление кооператива считает, что такое лицо не достойно быть его членом, оно обязано изложить свои аргументы и предложения общему собранию.

Согласно Конституции Украины, а именно ст. 55, заявитель имеет право обратиться в суд и оспорить отказ в принятии в члены кооператива. Но законодательство о кооперации не предусматривает, что решение о признании судом отказа в принятии в кооператив немотивированным и необоснованным может быть основанием для принятия в кооператив «по решению суда»¹⁶¹. Можно считать, что таким образом законодатель закрепил право кооператива самостоятельно формировать коллектив его членов.

Каждый член СХОК имеет право прекратить свое членство в порядке, предусмотренном Законом и Уставом кооператива. Ст. 10 Закона предусматривает прекращение членства в СХОК в случае: добровольного выхода из кооператива; исключения в случаях и в порядке, определенных уставом кооператива; неодобрения общим собранием решения правления (главы) о принятии в кооператив; потери членом кооператива – юридического лица своего статуса; смерти члена кооператива; реорганизации и ликвидации кооператива.

Выход из кооператива является добровольным. По украинскому кооперативному законодательству член СХОК может прекратить свои отношения с кооперативом в любой момент. Как

¹⁶⁰ См.: Гаецкая-Колотило Я. З. Организационно-правовые формы сельскохозяйственной кооперации в Украине : дис. . канд. юрид. наук : 12.00.06.– К., 2003. – 184 с.

¹⁶¹ См.: Галиновская Е. А. Комментарий к Федеральному Закону «О сельскохозяйственной кооперации» / Галиновская Е. А., Минина Е. Л., Панкратов И. Ф. ; отв. ред. Е. Л. Минина. – М. : Издательская группа ИНФРА-М-Норма, 1997. – 269 с.

указывалось ранее, общей чертой, которая свойственна практически всем уставам, независимо от страны создания кооператива, являются минимальные сроки членства. К тому же практически во всех странах они так или иначе связаны со сроками выполнения обязательств, взятых на себя лицами при вступлении в кооператив (а это могут быть и два, и пять, и десять, а в некоторых кооперативах Франции даже 30 лет). Не допускается выход из кооператива до окончания срока взятых на себя членом обязательств (например, насчет поставки установленного количества продукции на переработку или закупки определенного количества средств производства на протяжении определенного времени).

Наиболее консервативным в этом плане является кооперативное законодательство Франции, которое предусматривает отказ в прекращении членства с выплатой паевых взносов, если это может нанести урон нормальному функционированию кооператива или повлечет за собой сокращение паевого капитала ниже определенного уставом предела. Практически во всех экономически развитых странах уставы требуют заблаговременного уведомления о выходе из кооператива (от четырех недель в Нидерландах до одного года в Испании и Швеции). Естественно, что в основе указанной нормы не административный, а экономический смысл. Нарушение этого правила приводит к потере паевых взносов. Это достаточно суровая санкция, ведь, как правило, это значительные средства, которые являются результатом участия в кооперативной деятельности нескольких поколений фермерских семей¹⁶².

Несомненно, такие ограничения кооперативной демократии имеют основания и вызваны требованием времени. Ведь в условиях быстрого сокращения количества фермерских хозяйств главным вопросом, связанным с прекращением членства в кооперативе, является возвращение членам их паевых накоплений, что негативно

¹⁶² См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения / [В. Д. Мартынов, Л. А. Овчинцева, А. В. Петриков и др.]. Отв. ред. И. Н. Буздалов. – [2-е изд., перераб. и доп.]. – М. : Мн. «Армита – Маркетинг, Менеджмент», 1998. – 256 с.

влияет на финансовую базу кооператива. Чтобы свести эти потери к минимуму, кооперативы предусматривают в своих Уставах достаточно сложные процедуры, направленные на охрану экономических интересов.

Следующим основанием прекращения членства является исключение из членов кооператива.

Эта мера является исключительной фактически во всех странах. Если обобщить признаки принудительного прекращения членства, то они будут следующими: грубое (принципиальное) нарушение членом кооператива своих прямых обязанностей, а также действующего законодательства или устава; юридическая несостоятельность члена кооператива; банкротство члена кооператива; утрата переданных члену кооператива ценностей, если за это не несет ответственность руководство кооператива; этические соображения. Как правило, эти случаи обусловлены законодательно. Кроме этого, устав кооператива может предусматривать другие причины прекращения членства, инициированные кооперативом. Например, когда член кооператива не соответствует установленным требованиям к профессиональным и деловым качествам¹⁶³.

Среди оснований исключения из кооператива, которые распространены в кооперативной мировой практике, необходимо отметить невыполнение условий договора, который заключается между кооперативом и членом (например, поставки установленного количества продукции на переработку или закупки определенного количества средств производства на протяжении определенного времени). Ярким примером могут послужить датские кооперативы, которые в договорах со своими членами о поставке свиней закрепляют пункт, который запрещает использование как компонента комбикормов гормональных препаратов и рыбной муки, которые негативно сказываются на вкусовых качествах бекона. Дело в том, что приблизительно три четверти датского бекона на протяжении последних ста лет экспортируются в Великобританию. Традиционно датский бекон стоит дороже, чем

¹⁶³ См.: Зиновчук В. В. Организационные основы сельскохозяйственного кооператива : [2-е изд., доп. и перераб.]– К.: Логос, 2001. – 379 с.

тот, который поставляется на рынок английскими фермерами или экспортируется из других стран. Фермер, который нарушил указанный пункт, немедленно исключается из кооператива. Это означает потерю репутации честного сельского хозяина и фактически делает невозможным дальнейшее занятие коммерческим сельскохозяйственным производством, поскольку кооперативы доминируют в сбыте сельскохозяйственной продукции¹⁶⁴.

Еще одним основанием принудительного прекращения членства, которое предусмотрено кооперативным законодательством многих стран мира, является неосуществление членом кооператива хозяйственной деятельности через кооператив на протяжении длительного периода. В.В. Зиновчук приводит в пример положение Устава кооператива «Этлентик Бридерз» (США), где предусмотрено, что в случае, когда член кооператива не осуществляет деловые операции с кооперативом на протяжении 12 месяцев, он утрачивает привилегии, связанные с членством, либо право голосовать или выражать свое мнение на любых собраниях членов кооператива, а его пай в кооперативе должен быть возвращен ему в порядке, предусмотренном Уставом¹⁶⁵.

С нашей точки зрения, основания для принудительного прекращения членства, принимая во внимание мировой кооперативный опыт, должны быть закреплены на локальном уровне, именно в уставе СХОК, а не в законе. Это будет еще одной возможностью для кооператива самостоятельно формировать коллектив.

Необходимо отметить, что такое основание для прекращения членства как неодобрение общим собранием решения правления (главы) о принятии в кооператив, с нашей точки зрения, не имеет смысла, поскольку отношения членства возникают с момента

¹⁶⁴ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения / [В. Д. Мартынов, Л. А. Овчинцева, А. В. Петриков и др.]. Отв. ред. И. Н. Буздалов. – [2-е изд., перераб. и доп.]. – М. : Мн. «Армита – Маркетинг, Менеджмент», 1998. – 256 с.

¹⁶⁵ См.: Зиновчук В. В. Организационные основы сельскохозяйственного кооператива : [2-е изд., доп. и перераб.]. – К.: Логос, 2001. – 379 с.

утверждения решения правления общим собранием. Следовательно, не приобретённое членство прекратиться не может.

Кроме того, членские отношения в кооперативах прекращаются в результате прекращения существования субъекта членских отношений. Это может быть смерть гражданина или ликвидация юридического лица – члена кооператива или же ликвидация или реорганизация самого кооператива.

Законом Украины «О кооперации», в частности ст. 13, определено еще одно основание для прекращения членства – неуплата взносов в порядке, определенном уставом кооператива.

Необходимо отметить, что в большинстве стран внесение паевых взносов является обязательным условием членства в кооперативе. Размер и порядок внесения паев (кроме вступительного взноса, который не входит в сумму паевого капитала) определяются уставом в зависимости от вида деятельности кооператива. В большинстве кредитных и обслуживающих кооперативов предусмотрен равный для всех одноразовый взнос. В сбытовых и снабженческих кооперативах размер паев и порядок отчислений в паевой капитал имеют более дифференцированный характер¹⁶⁶.

С нашей точки зрения, это только одно из оснований принудительного прекращения членства, а поэтому нет смысла выделять его отдельно. Более удачным является перечень оснований для прекращения членства в ст. 10 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации», где предусмотрены случаи как добровольного, так и принудительного прекращения членства.

С момента приобретения членства в СХОК лицо становится носителем соответствующих прав и обязанностей. Именно они и составляют содержание кооперативных отношений. Однако, в Законе Украины «О кооперации», так же как и в Законе Украины «О сельскохозяйственной кооперации» правам и обязанностям посвящена только одна статья: 12 и 11 соответственно.

¹⁶⁶ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения / [В. Д. Мартынов, Л. А. Овчинцева, А. В. Петриков и др.] ; отв. ред. И. Н. Буздалов. – [2-е изд., перераб. и доп.]. – М. : Мн. «Армита – Маркетинг, Менеджмент», 1998. – 256 с.

Прежде чем обратится к вопросу о правовом статусе членов СХОК, отметим некоторые их особенности.

Из-за особенного характера отношений членства права и обязанности возникают не только у членов сельскохозяйственных кооперативов, им корреспондируют права и обязанности кооперативов как организаций относительно своих членов. В юридической литературе давно обращалось внимание на характер юридического единства прав и обязанностей со стороны управомоченного и обязанного лица. Хотя, как было указано, это совсем «не исключает противоположность их содержания»¹⁶⁷. Поэтому разрешим себе, в рамках исследования, коснуться и этого аспекта вопроса. Обратим внимание и на то, что содержание прав и обязанностей членов сельскохозяйственных производственных и обслуживающих кооперативов различается. И, наконец, речь пойдет о правах и обязанностях только действительных членов СХОК, поскольку правовой статус ассоциированных членов определен выше.

Права члена СХОК можно определить как выраженную в установленной нормой права возможность выбрать характер и границы поведения, обязанность – как предусмотренную нормой необходимость выбирать поведение четко определенного характера и границ.

Правами, которые отображают, собственно говоря, кооперативную природу, и фактически не изменяются на протяжении всей истории кооперативного движения, являются равенство, добровольность вступления и выхода из кооперативной организации, демократическая форма голосования, получение необходимой информации относительно состояния дел в кооперативе, получение прибыли пропорционально хозяйственному участию, судебная защита прав.

Обратим внимание, что лишь некоторые из этих прав зафиксированы в ст. 11 и ст. 12 Законов Украины «О сельскохозяйственной кооперации» и «О кооперации»

¹⁶⁷ См.: Иоффе О. С. Вопросы теории и права / О. С. Иоффе, М. Д. Шаргородский. – М., 1961. – 381 с.

соответственно. Другие же находятся в разных разделах указанных законов.

Имущественный характер имеют такие обязанности: сделать вступительный и внести паевой взносы в определенной форме и в установленные сроки; принимать участие в кооперативной хозяйственной деятельности; выполнять свои обязательства перед кооперативом; не создавать конкуренцию тем видам деятельности, которыми занимается кооператив.

К сожалению, последняя обязанность не отображена в кооперативных законах Украины, однако имеет существенное значение именно для СХОК. Справедливости ради необходимо отметить, что определенные шаги в этом направлении сделаны законодателем. Согласно п. 2 ст. 11 Закона, члены кооператива обязаны принимать участие в хозяйственной деятельности СХОК в объеме, который составляет большую часть годового оборота деятельности, которая кооперируется, то есть не менее 50% произведенной продукции должно реализоваться через кооператив. Это положение вполне логично, но, с нашей точки зрения, в условиях становления кооперативного сектора в АПК необходимо увеличить процент до ста, делая конкуренцию невозможной.

В общем, спектр реализации принципа обязательного участия в хозяйственной деятельности кооператива имеет чрезвычайное разнообразие форм в зависимости от конкретных условий. В ряде случаев уставы кооперативов требуют от своих членов совершать все деловые операции через кооператив согласно его профилю. Такое правило, например, существовало в большинстве молочных кооперативов на ранней стадии их развития (а во многих странах существует до сих пор)¹⁶⁸.

К имущественным правам можно отнести право участия в предпринимательской деятельности СХОК, получение кооперативных выплат – части дохода кооператива, который подлежит разделу между его членами, получение части дохода на

¹⁶⁸ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения / [В. Д. Мартынов, Л. А. Овчинцева, А. В. Петриков и др.] ; отв. ред. И. Н. Буздалов. – [2-е изд., перераб. и доп.]. – М. : Мн. «Армита– Маркетинг, Менеджмент», 1998. – 256 с.

пай (дополнительный пай); получение пая в случае выхода из кооператива в порядке и сроках, определенных уставом кооператива.

Такое право, как получение своего имущественного взноса и возвращение земельных участков в натуре (на местности) в случае ликвидации СХОК, указано только относительно ассоциированных членов (п. 5 ст. 12). Что касается действительных членов, то в перечне прав, зафиксированных ст. 11 Закона, такое право вообще отсутствует. Упоминается оно только в п. 3, 4 ст. 38 Закона в связи с ликвидацией кооператива.

Под правом участия в хозяйственной деятельности СХОК Закон понимает поставку (сбыт) через кооператив продукции, сырья, приобретение товаров в кооперативе, пользование услугами кооператива (ст. 1 Закона). Но для СХОК это еще и прямая обязанность (ст. 3, ч. 2 ст. 11 Закона).

Законами Украины «О кооперации» и «О сельскохозяйственной кооперации» не предусмотрено право члена СХОК на передачу своего имущественного пая другому лицу (члену кооператива) в отличие от аналогичного закона РФ. Право передать свой имущественный пай другому члену кооператива существует и в кооперативном законодательстве Испании¹⁶⁹.

Член СХОК имеет право прекратить членство на условиях и в порядке, предусмотренном Законом и уставом кооператива (п. 1 ст. 10 Закона). На основании ст. 25 Закона в случае выхода из кооператива физическое или юридическое лицо имеет право на получение имущественного пая натурой, деньгами или, по желанию, ценными бумагами соответственно его стоимости на момент выхода, а земельного участка – в натуре (на местности). Срок и другие условия получения пая устанавливаются уставом кооператива, при этом срок получения пая не может превышать двух лет, а отсчет этого срока начинается 1 января года, который наступает после момента выхода (исключения) из кооператива.

¹⁶⁹ См.: Чернов К. В. Организация и деятельность сельскохозяйственных кооперативов Испании: правовые проблемы : [Электронный ресурс] : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.06. – М., 2006. – 288 с.

К организационным правам относятся следующие: участие в управлении делами кооператива, право голоса на общем собрании кооператива, право выбирать и быть избранным в органы управления кооперативом. Для членов кооператива – юридических лиц эти права реализуются их уполномоченными представителями.

К обязанностям относятся: соблюдение устава кооператива; выполнение решений органов управления кооператива и органов контроля деятельности кооператива (ст. 12 Закона Украины «О кооперации»).

Право на участие в управлении делами сельскохозяйственного кооператива имеют члены как производственного, так и обслуживающего кооператива. Это право можно рассматривать в нескольких аспектах.

Член кооператива имеет право принимать участие в работе общего собрания с правом одного голоса. Юридическое лицо, которое является членом СХОК, также имеет один голос при принятии решений общим собранием.

Закон защищает это право, поскольку предусматривает ряд гарантий для его реализации: 1) уведомление в письменной форме членов кооператива о созыве общего собрания с соблюдением требований п. 2 ст. 14 Закона; 2) возможность инициирования внеочередного собрания со стороны членов кооператива, если их не меньше трети, а также наблюдательного совета, ревизионной комиссии (ревизора), органа управления кооперативного объединения, членом которого является СХОК, в порядке, предусмотренном п. 6 ст. 15 Закона Украины «О кооперации»; 3) общее собрание членов кооператива имеет право решать вопросы, если на нем присутствует больше половины его членов, а собрание уполномоченных – при наличии не менее двух третей уполномоченных; 4) решение общего собрания (собрания уполномоченных) кооператива о принятии, внесении изменений в устав, вступление в кооперативное объединение или выход из него и о реорганизации или ликвидации кооператива считается принятым, если за него проголосовало не менее 75% членов кооператива, присутствующих на общем собрании кооператива. По другим вопросам решения принимаются простым большинством

голосов членов (уполномоченных) кооператива, присутствующих на его общем собрании.

Необходимо отметить, что Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» предусматривает только гарантию, обозначенную нами номером первым. Закон Украины «О кооперации» более прогрессивен в этом отношении. Новацией этого Закона стала норма, которая регламентирует условия, порядок созыва внеочередного собрания, определяет лиц (органы), которые имеют полномочие инициировать такое собрание (п. 6, 7 ст. 15). Также Закон предусматривает порядок и условия проведения собрания уполномоченных (п. 6, 7 ст. 15). По общему правилу решения на общем собрании принимаются простым большинством голосов членов (уполномоченных) кооператива, присутствующих на его общем собрании. Законом, а именно п. 11 ст. 15, указан перечень вопросов, решения по которым считаются принятыми, если за них проголосовало не менее 75% членов кооператива, присутствующих на общем собрании кооператива.

Закон «О сельскохозяйственной кооперации» не устанавливает обязанность членов кооператива принимать участие в работе высшего органа управления кооперативом, но допускает это, поскольку общее собрание имеет право принять решение только при наличии необходимого кворума (п. 9 ст. 15 Закона Украины «О кооперации»).

В отличие от закона о сельскохозяйственной кооперации РФ, п. 1 ст. 25, которым предусматривается право члена кооператива оспорить в суде решение общего собрания в случае несогласия с ним, кооперативное законодательство Украины не содержит такую норму, хотя такое право предусмотрено Конституцией Украины.

Любой член кооператива имеет право быть избранным в наблюдательный совет кооператива, правления, ревизионной комиссии, что позволяет непосредственно осуществлять контроль и управление СХОК.

Необходимо обратить внимание, что реализация принципа демократического управления и контроля является фактором, который ограничивает возможность достижения группой людей

собственных целей, отличных от целей основной массы членов кооператива.

Опыт показывает, что дисбаланс принципов демократического управления и демократического членского контроля влечет негативные последствия. Например, введение административного управления большевиками уничтожило потребительскую и сельскохозяйственную кооперацию.

Не менее важным правом члена СХОК является право на информацию и образование.

Если право на информацию упоминается, хотя и не детализируется, в ст. 12 Закона Украины «О кооперации», то право на образование вообще не упоминается в кооперативном законодательстве. Собственно говоря, это вполне закономерно, поскольку в законодательстве отсутствует принцип, провозглашенный МКА: образование и информация.

Необходимо отметить, что этот принцип – результат многовекового опыта человечества. Он свойственен всем без исключения формам хозяйствования, а поэтому не является основным характерным признаком кооперативных товариществ.

Безусловно, этот фактор присутствовал во всех кооперативных товариществах, независимо от времени и условий их деятельности. Это объясняется тем, что без повышения уровня образования своих членов хозяйство не может не только развиваться, но и существовать.

Сам уровень образования и его направленность зависит от целей хозяйства, вида его деятельности и исторического периода его существования. На современном этапе развития кооперации развитие образования мотивируется как потребностями кооператива, так и личными амбициями его членов.

В этом принципе необходимо отдельно выделить информационные факторы.

Их влияние на деятельность кооператива заключается в следующем: получение любой информации способствует повышению эффективности деятельности кооператива; распространение благоприятной для кооператива информации улучшает его имидж; отсутствие у членов информации о

хозяйственной деятельности кооператива исключает их возможность контролировать руководство кооператива и приводит к перерождению кооперативов в чисто предпринимательские товарищества.

Таким образом, можно констатировать, что принцип образования и информации реализуется путем закрепления соответствующих прав, соблюдение которых является гарантом стойкости кооператива, а также создает предпосылки успешной деятельности и дальнейшего развития.

Интересным является опыт Испании относительно закрепления механизма реализации права на информацию. С нашей точки зрения, он полезен для Украины. С целью реализации права каждого члена на информацию, правление должно обеспечить каждого члена копией устава кооператива, а также положением о внутреннем распорядке, если такой документ был принят в кооперативе. Любой член имеет свободный доступ к книгам регистрации членов кооператива, а также к протоколам общего собрания; по его заявлению правление должно предоставить ему удостоверенные копии решений, принятых на общем собрании. Каждый член имеет право обратиться к правлению с просьбой предоставить ведомости о его финансово-экономическом состоянии в связи с участием в кооперативной деятельности и дать необходимые разъяснения в срок не более месяца.

В тех случаях, когда общее собрание, согласно повестке дня, планирует обсуждать вопросы о финансовых итогах года и принимать соответствующие решения, по месту нахождения кооператива, начиная со дня объявления о проведении собрания и до его завершения, должны быть обнародованы для ознакомления ежегодный финансовый отчет, доклад о деятельности правления, предложения о разделе доходов, заключение ревизионной комиссии. Правление в определенных случаях, предусмотренных законодательством, может отказать в предоставлении информации, если это ставит под угрозу интересы кооператива. Однако, оно не может отказать в тех случаях, когда информация должна быть обнародована на общем собрании или когда за предоставление информации проголосует больше половины членов кооператива,

присутствующих на собрании. В любой случае отказ правления предоставить информацию заинтересованным лицам может быть оспорен согласно процедуре, установленной кооперативным или гражданским законодательством¹⁷⁰.

Однако, закрепляя за членами кооператива право на информацию, с нашей точки зрения, необходимо обратить внимание на защиту интересов кооператива. Анализ последствий предоставления членам доступа к информации о кооперативе позволяет сделать вывод о необходимости разработки мер относительно защиты и недопущения огласки конфиденциальной информации, которая может попасть к членам кооператива. Предлагаем, в частности, ввести конкретные санкции за нарушение условий о конфиденциальности и закрепить их в уставе или других внутренних документах.

3.2. Правовая характеристика института членства в российских сельскохозяйственных потребительских кооперативах

Важным кооперативным институтом, отличающим кооперативы от иных организационно-правовых форм юридических лиц, является институт членства, который является основой для возникновения и развития внутрикооперативных отношений (трудовых, управленческих, имущественных, земельных и других).

Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации» допускает членство и ассоциированное членство.

По Федеральному закону «О сельскохозяйственной кооперации» член сельскохозяйственного потребительского кооператива – это физическое лицо и/или юридическое лицо, принимающие участие в хозяйственной деятельности кооператива, удовлетворяющее требованиям действующего законодательства и устава кооператива, внесшее паевой взнос, принятое в члены

¹⁷⁰ Ley 27/1999, de 16 de julio, Cooperativas de Espana [Электронный ресурс] // Boletin oficial Espanol. – 1999. – Режим доступа : http://noticias.juridicas.com/base_datos/Privado/127-1999.html.

кооператива с правом голоса и несущее по обязательством кооператива субсидиарную ответственность.

Уставы кооперативов могут предусматривать и иные требования к лицам, вступающим в кооператив. Например, соответствовать определенным личным качествам. В научной литературе не раз отмечалась абстрактность данного требования¹⁷¹. Кроме того, данная норма, по мнению А. А. Тюкавкина – Плотникова, нарушает принцип открытого членства в кооперативе, поэтому он предлагает исключить эту норму из ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»¹⁷².

Минимальное количество членов сельскохозяйственного потребительского кооператива – пять физических и (или) два юридических лица, за исключением кредитных кооперативов: образовать кредитный кооператив могут не менее 15 физических лиц и (или) пяти юридических лиц.

Членами потребительского кооператива могут быть признающие устав потребительского кооператива, принимающие участие в его хозяйственной деятельности и являющиеся сельскохозяйственными товаропроизводителями граждане и (или) юридические лица, а также граждане, ведущие личное подсобное хозяйство, граждане, являющиеся членами или работниками сельскохозяйственных организаций и (или) крестьянских (фермерских) хозяйств, граждане, занимающиеся садоводством, огородничеством или животноводством, и сельскохозяйственные потребительские кооперативы. Расширенный перечень лиц, которые могут быть приняты в члены кооператива, нарушает принцип кооперации, закрепленному в ст. 2 Закона, - ограничение участия в хозяйственной деятельности кооператива лиц, не являющихся его членами. Также эта норма нарушает мировую кооперативную практику. Кроме того, допускается членство

¹⁷¹ Данный недостаток закона достаточно критично оценивается в юридической литературе // См.: Демьяненко В. Н., Демьяненко В. В. Сельскохозяйственно-кооперативное право: курс лекций. – 4-е изд., исправ. и допол. – Саратов: Из-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2005. – С.146.

¹⁷² См.: Тюкавкин-Плотников А. А. О принципе открытого членства в производственном кооперативе // Юрист. - 2006. - № 11.

физических и юридических лиц, не являющихся сельскохозяйственными товаропроизводителями, но оказывающие кооперативу или его членам услуги, либо лица, являющиеся работниками учреждений социального обслуживания населения сельских поселений. Но законодательно определено ограничение участия таких членов – их количество не должно превышать 20% от общего числа членов кооператива – сельскохозяйственных товаропроизводителей и лиц, ведущих ЛПХ.

Юридическое лицо, являющееся членом кооператива, должно быть представлено в данном кооперативе физическим лицом, уполномоченным надлежащим образом оформленной доверенностью.

Граждане и юридические лица могут быть членами нескольких потребительских кооперативов, если иное не предусмотрено уставами данных кооперативов.

Члены потребительского кооператива должны принимать участие в его хозяйственной деятельности: осуществлять поставки в кооператив продукции, сырья для переработки, приобретать товары производственного назначения, пользоваться услугами кооператива и др.

Статус члена потребительского кооператива можно рассматривать с трех позиций: член кооператива как владелец собственности кооператива, инвестор и пользователь услугами кооператива; член кооператива как управляющий его деятельностью; член кооператива как получатель прибыли кооператива¹⁷³. Статус члена кооператива воплощен в его правах и обязанностях.

Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации» не содержит структурированных правовых норм о правах и обязанностях членов кооператива. В Законе Украины «О сельскохозяйственной кооперации», наоборот, закреплён четкий перечень прав и обязанностей членов кооператива (ст.11).

Анализ российского кооперативного законодательства и уставов кооперативов позволяет выделить следующие права и

¹⁷³ См.: Шмелев Г. И. Захаров И. В. Соболев А. В. Сельскохозяйственные потребительские кооперативы в России. – М., 2001. – С. 103.

обязанности членов кооператива. К числу прав относятся: право на участие в управлении кооперативом, право кооперативные выплаты, на информацию о деятельности кооператива, на выход из кооператива с получением пая на условиях, предусмотренных уставом кооператива, право на ликвидационную квоту.

Обязанностями членов кооператива являются внесение обязательного паевого взноса, соблюдение устава кооператива, локальных актов кооператива, решений общего собрания, несение ответственности по долгам кооператива и др., предусмотренное уставами кооперативов.

Для вступления в кооператив в РФ граждане обращаются в правление с заявлением о вступлении в кооператив, в котором содержатся обязательства по соблюдению устава кооператива, внесению паевого взноса, несению субсидиарной ответственности по обязательствам кооператива. Правление кооператива дает свое заключение (рекомендацию) по вопросу принятия гражданина в члены кооператива. Решение о принятии в члены кооператива утверждается общим собранием членов кооператива. Заявитель считается принятым в день утверждения решения о принятии в члены кооператива общим собранием. Каждому члену кооператива выдается членская книжка, в которой указываются сведения, предусмотренные п. 6 ст. 15 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации».

Основания и порядок прекращения членства предусмотрены в ст. 16 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» и конкретизируются в уставах кооперативов. Членство в кооперативе прекращается в случаях:

1) выхода члена из кооператива (это право каждого члена). Член кооператива подает в правление кооператива заявление о выходе за две недели до выхода, если уставом кооператива не предусмотрен иной срок. Выходящему члену кооператива выплачивается стоимость пая, определенного по окончании финансового года и утверждения бухгалтерского баланса, в денежной или натуральной форме. При этом необходимо помнить, что невозможно сохранить членство в кооперативе при выплате

выходящему члену кооператива стоимости пая¹⁷⁴. Если срок возврата стоимости паевого взноса превышает более шести месяцев, то кооператив обязан выдать документ, подтверждающий сумму, срок и порядок выплат. В практике нередко возникают споры о сроках выплаты стоимости пая. Так, в Определении Конституционного Суда РФ от 20 июня 2006 года № 256-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Горшкова Е. Н. на нарушение его конституционных прав абзацем вторым п. 1 ст. 111 ГК РФ, п. 5 ст. 14 и п. 1 ст. 18 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» было отмечено, что определение размера стоимости пая осуществляется по бухгалтерскому балансу по итогам финансового года, в котором член кооператива вышел из него. Сроки, порядок, условия выплаты могут определяться уставом кооператива, и эта норма Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» не противоречит Конституции РФ и не нарушает конституционных прав заявителя¹⁷⁵.

2) наступление смерти члена кооператива. При этом важное значение приобретает вопрос наследования пая. Как отмечает М. М. Капура, если дореволюционное законодательство не предусматривало возможность наследования пая, то современное наследственное законодательство устанавливает право наследников на наследование пая¹⁷⁶.

Особенности наследования прав, связанных с участием кооперативе, предусмотрены в 1176 ГК РФ. При этом, если в п. 1 этой статьи предусматривается, что наследнику члена жилищного, дачного или иного потребительского кооператива не может быть отказано в приеме в члены кооператива, то согласно п. 7 ст. 16 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации»

¹⁷⁴ См.: Определение ВАС РФ от 2 марта 2009 года № 2021/09 [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс.

¹⁷⁵ Документа официально не опубликован [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс.

¹⁷⁶ См.: Капура М. М. Наследование прав, связанных с участием в производственных и потребительских кооперативах // Наследственное право. - 2006. - № 1.

наследники члена сельскохозяйственного потребительского кооператива могут быть приняты в члены кооператива. Следовательно, наследники умершего члена сельскохозяйственного потребительского кооператива могут быть приняты в члены кооператива, а могут и нет. Решение данного вопроса отнесено на усмотрение кооператива. Наследникам умершего члена кооператива, не принятым в члены кооператива, выплачивается стоимость пая умершего члена кооператива. Порядок выплаты пая регулируется уставом кооператива.

3) передачи пая членом кооператива другим членам кооператива. Можно передать пай полностью или его часть. Обязательное условие – наличие согласия общего собрания кооператива на передачу пая. В этом случае члены потребительского кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая. Не допускается передача пая лицу, не являющемуся членом кооператива. Дата выхода члена кооператива при передаче пая другому лицу – дата решения общего собрания кооператива о передаче пая.

4) исключение из кооператива. Основаниями исключения члена из потребительского кооператива являются: 1) невыполнение обязанностей, предусмотренных уставом, 2) предоставляет недостоверные данные бухгалтерской отчетности или о своем имущественном состоянии, 3) в результате неисполнения своих обязанностей причинил кооперативу ущерб, 4) членство в конкурирующем кооперативе или иной сельскохозяйственной организации либо он является учредителем этих организаций, 5) не участвует без уважительных причин в хозяйственной деятельности кооператива в течение года. При этом данные основания исключения должны быть предусмотрены в уставе кооператива. В уставах кооперативов могут быть предусмотрены дополнительные основания исключения из кооператива, не противоречащие Закону. Исключение из кооператива допускается только после окончания финансового года. О возможном исключении член кооператива должен быть письменно предупрежден. Член кооператива может быть исключен из кооператива при невыполнении обязательств, предусмотренных уставом; при отсутствии права вступать в

кооператив или член кооператива утратил право быть членом кооператива; не пользуется услугами кооператива без уважительных причин. Решение об исключении предварительно рассматривает правление, затем наблюдательный совет (при его наличии), но окончательное решение об исключении принимает общее собрание. Член кооператива должен быть извещен о возможном исключении его из кооператива, о дате и месте созыва общего собрания. При неявке без уважительных причин решение об исключении принимается заочно. Решение об исключении доводится до сведения бывшего члена кооператива в 14-дневный срок в письменной форме. Исключенному члену кооператива выплачивается стоимость пая. Из стоимости паевого взноса могут быть удержаны долги бывшего члена перед кооперативом. Решение общего собрания может быть обжаловано в судебном порядке. Как отмечают В. Н. Демьяненко и В. В. Демьяненко, «в суд может быть обжаловано только решение общего собрания, а не какого иного органа управления кооператива»¹⁷⁷.

В сельскохозяйственных потребительских кооперативах допускается ассоциированное членство. Ассоциированный член кооператива – это физическое или юридическое лицо, внесшее паевой взнос, по которому оно получает дивиденды, несущее риск убытков, связанных с деятельностью кооператива, в пределах стоимости своего паевого взноса и имеющее право голоса в кооперативе с учетом ограничений, установленных Законом и уставом кооператива.

Гражданин или юридическое лицо, изъявившие желание вступить в кооператив в качестве ассоциированных членов, подают в правление кооператива заявление с просьбой о приеме в ассоциированные члены кооператива. Решение правления кооператива о приеме ассоциированного члена кооператива подлежит утверждению наблюдательным советом кооператива.

Ассоциированный член кооператива не обязан участвовать в хозяйственной деятельности кооператива.

¹⁷⁷ Демьяненко В. Н., Демьяненко В. В. Сельскохозяйственно-кооперативное право: курс лекций. – 4-е изд., исправ. и допол. – Саратов: Из-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2005. – С. 150.

По смыслу ассоциированного членства основная обязанность ассоциированных членов – внесение имущественного паевого взноса, а право – получение дивидендов. По статусу ассоциированные члены являются инвесторами кооператива.

Имущественные отношения между кооперативом и ассоциированным членом оформляются договором, в котором предусматриваются порядок, размер внесения паевого взноса ассоциированного члена, основания и порядок выплаты дивиденда, права и обязанности сторон. К правам ассоциированного члена относятся право на получение дивиденда, право на управление, право на получение стоимости своего паевого взноса при ликвидации кооператива, право на выход из кооператива. В РФ общее число ассоциированных членов с правом голоса на общем собрании членов кооператива не может превышать 20 процентов от числа членов кооператива. В случае, если число ассоциированных членов кооператива превышает определенное Законом и уставом кооператива максимальное число их голосов на общем собрании членов кооператива, персональный состав участников общего собрания членов кооператива – ассоциированных членов кооператива устанавливается на собрании ассоциированных членов кооператива.

Основными обязанностями ассоциированных членов являются внесение паевого взноса, соблюдение устава, решений общего собрания кооператива, соблюдение условий договора, несение риска убытков в пределах своего паевого взноса.

Ассоциированный член кооператива в случае нарушения им условий заключаемого с кооперативом договора или осуществления им действий, причиняющих кооперативу убытки, может быть исключен из ассоциированных членов кооператива в порядке, определенном для членов кооператива.

Институт ассоциированного членства довольно критично оценивается в российской научной литературе. Одним из аргументов неприемлемости данного вида членства является то, что статус ассоциированных членов в большей степени соответствует природе акционеров, а не кооперативным началам, в частности, речь идет о начислении дивидендов пропорционально сумме взноса

Т.Н. Чурилова, Н.П. Шилова
Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих
кооперативах Украины и России

ассоциированного члена, то есть о распределении прибыли на капитал. Полагаем, что институт ассоциированного членства должен быть изъят из российского кооперативного законодательства.

ГЛАВА 4. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ В СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБСЛУЖИВАЮЩИХ КООПЕРАТИВА

4.1. Имущественные отношения в украинских сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах

Известным является тезис, что собственность – гарантия свободы. В то же время, чрезмерная опека над собственностью, жесткая законодательная регламентация могут привести к неожиданным негативным последствиям. Тем более в нашей стране, где долгие годы существовала монополия государственной собственности и инстинкт собственника необходимо еще пробуждать. В связи с этим уместно напомнить слова Наполеона в Государственном Совете о том, что большую ошибку правительства составляет чрезмерное стремление к отеческой заботе о собственности; благодаря этому разрушается и свобода, и собственность¹⁷⁸.

В кооперации как форме объединения взаимосвязь собственности, свободы и права проявляется наиболее выразительно и доступно для восприятия. Ведь кооперация являет собой организационно оформленную добровольную ассоциацию людей, которые объединили принадлежащее им имущество для совместной хозяйственной деятельности. Добровольности как самому главному принципу кооперации свойственна свобода. Что касается объединения имущества, то, несомненно, наличие его именно на праве собственности играет основную и решающую роль. На объединении только идей, где, кстати, тоже может проявляться свобода, хозяйственная деятельность невозможна. Следовательно, без права собственности кооперация не имела бы возможности развиваться¹⁷⁹.

¹⁷⁸ См.: Юшкевич В. А. Наполеон I на поприще гражданского правопедения законодательства – М., 1905. – 403 с.

¹⁷⁹ См.: Черноморец А. Е. Правовое регулирование отношений собственности

Учитывая многофункциональность сельскохозяйственных кооперативов: сельскохозяйственное производство, переработка продукции, обеспечение материально-техническими ресурсами, научное обеспечение по подготовке специалистов и т. п., необходимо признать, что отношения собственности в сельскохозяйственной кооперации являются сложными.

Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» вполне закономерно признал имущественные отношения одними из центральных в сельскохозяйственном кооперативе. Нормы, которые регулируют имущественные отношения, содержатся в пятом разделе Закона.

Прежде чем осуществить анализ имущественных отношений в кооперативе обслуживающего типа, необходимо остановиться на понятии «имущество».

Распространенным является представление о собственности как об имуществе, с которым она отождествляется. Последнее, согласно ч. 2 ст. 139 ХК Украины, относится к основным фондам, оборотным и денежным средствам, товарам. В ГК Украины указанные понятие вообще не используются, так как они являются экономическими, присущими налоговому и финансовому законодательству. Исключением являются только денежные средства, которые статьями 177 и 190 ГК Украины относятся к вещам.

Согласно ст. 190 ГК Украины к имуществу как объекту права собственности Украины относятся отдельная вещь, совокупность вещей, а также имущественные права и обязанности. ХК Украины (ч. 1 ст. 139, ст. 143, ст. 145) этим понятием охватывается совокупность вещей и других ценностей.

Расхождения в определении имущества между ГК Украины и ХК Украины заключаются в том, что в ХК Украины: а) использовано более широкий по значению в сравнении с «имуществом» термин «ценности»; б) установлено их критерии, в частности, указанием на их стоимостный характер; в) понятие

в сельскохозяйственной кооперации: история и современность // Сельскохозяйственная кооперация и право. – М., 1993. – С. 68 – 69.

имущества (ценностей) соединено с их учётом; г) в соответствии с этим введено понятие имущественного положения (ст. 145); д) предусмотрено разные правовые режимы этого имущества (кроме права собственности и других вещных прав, урегулированных ГК, в ХК Украины предусматриваются еще и права полного хозяйственного ведения, оперативного управления и оперативного пользования – ст.ст. 134, 136, 138)¹⁸⁰.

Необходимо отметить, что имущественные обязанности в ГК Украины и ХК Украины отдельно не определяются. Имущественные права, согласно ч. 2 ст. 190 ГК, во-первых, входят в состав имущества; во-вторых – являются вещными правами.

Имущественные права по ХК Украины: во-первых, не обозначены непосредственно как такие, которые входят в состав имущества (ст. 139), во-вторых, более-менее понятно перечислены в ч. 1 ст. 86 как права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями, а также другие имущественные права (включая имущественные права на объекты интеллектуальной собственности).

Согласно ст. 20 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» имущество принадлежит СХОК на праве собственности. В объективном значении право собственности являет собой совокупность правовых норм, призванных регулировать отношения касательно владения, пользования и распоряжения собственным имуществом на свое усмотрение.

Собственные средства СХОК составляются из дохода от реализации продукции (работ, услуг), паевых и других взносов членов кооператива.

Своеобразность правового режима имущества кооператива связана с тем, что оно формируется, в частности, из паевых взносов членов кооператива. Передавая пай в СХОК, лицо передает право собственности на имущество (средства) в зависимости от того, в каком виде сделан паевой взнос. Таким образом, при создании

¹⁸⁰ См.: Спасибо-Фатеева И. Понятие имущества, имущественных и корпоративных прав как объектов права собственности // Украинское коммерческое право. – 2004. – № 5. – С. 9.

СХОК члены передают ему имущество вместе с правом собственности на него, взамен получают обязательственные права относительно кооператива. К полученным правам можно отнести: право на получение дохода в определенном объеме; право на получение имущества при выходе из кооператива; право на ликвидационную квоту; право на участие в управлении; право на информацию.

Необходимо отметить, что с точки зрения некоторых ученых право на получение дохода в определенно объеме, как и право на получение имущества при выходе из кооператива и право на ликвидационную квоту являются имущественными правами. Другие же права, в частности, право на участие в управлении, право на информацию являются личными неимущественными правами, поскольку они не имеют экономического содержания, являются неотчуждаемыми и абсолютными по своей природе и неразрывно связаны с лицом¹⁸¹.

Не выходя за пределы исследования, попробуем сформировать собственный взгляд.

Если обратиться к ГК Украины, в частности к ст. 269, становится очевидным, что личные неимущественные права принадлежат каждому физическому лицу от рождения или по закону, личные неимущественные права физического лица не имеют экономического содержания, личные неимущественные права тесно связаны и физическим лицом, физическое лицо не может отказаться от личных неимущественных прав, а также не может быть лишено этих прав, личными неимущественными правами физическое лицо владеет пожизненно.

Существенно то, что наличие всех этих признаков в совокупности является основанием для определения права как личного неимущественного. Но относительно права на участие в управлении и получении информации членом кооператива,

¹⁸¹ См.: Эрделевский А. М. О защите личных неимущественных прав акционеров / А. М. Эрделевский // Хозяйство и право. – 1997. – № 6. – С. 70; Советское гражданское право : учебник / [под ред. О. А. Красавчикова]. – М. : Высшая школа. – 1985. – Т. 1. – 544 с.; Братусь С. Н. Предмет и система советского гражданского права. – М. : Госюриздат, 1963. – 196 с.

понятно, что такие права не являются пожизненными и прекращаются с момента прекращения членства. А если так, то и основания причислять эти права к личным неимущественным отсутствуют. Кроме того, с нашей точки зрения, эти права имеют экономическое содержание. О.С. Иоффе писал, что, несмотря на связь имущественных отношений с вещами, объектом правового регулирования являются действия людей¹⁸². Возникает вопрос: могут ли правоотношения, объектом которых являются действия, признаваться имущественными? Имущественная природа многих обязательственных отношений, объектом которых являются действия, не вызывает сомнений. Действия, которые являются объектом членских правоотношений, заключаются, например, в получении (предоставлении) информации о финансовом состоянии юридического лица. Право члена кооператива на получение такой информации непосредственно не связано с его правом (несомненно, имущественным) на получение прибыли¹⁸³.

Почему же действия, направленные на удовлетворение имущественных интересов, должны носить неимущественный характер? Кроме того, обязанностью членов кооператива является осуществление паевого взноса. Независимо от того, признаем мы объектом правоотношений сам взнос или действия лица относительно внесения, вряд ли можно оспаривать имущественный характер указанного объекта членских правоотношений. На первом этапе (имеется в виду момент создания кооператива) право членства возникает на основании осуществления паевого взноса, но впоследствии возможна их передача в наследство, то есть безвозмездное приобретение членских прав. Принимая во внимание несколько теорий юридического лица, мы склоняемся к признанию его фикцией, обособленным имуществом. Вряд ли действия относительно имущества (обособленного) могут носить неимущественный характер. Любое юридическое лицо создается

¹⁸² См.: Иоффе О. С. Правоотношение по советскому гражданскому праву. – Ленинград : Издательство Ленинградского университета, 1949. – 143 с.

¹⁸³ См.: Решение партии и правительства по хозяйственным вопросам : [сб. док. за 50 лет] : в 5 т. / [сост. К. У. Черненко, М. С. Смиртюков]. – М. : Политиздат, 1968 – . – Т. 4 : 1953-1961 годы. – 1968. – 783 с.

для участия в имущественном обороте. Таким образом, права членов кооператива необходимы им для удовлетворения своих имущественных интересов. В.Б. Ельяшевич писал, что в римском праве полномочия члена союза относительно его имущества были некоторым образом похожи на права собственника, но в союзе они ограничивались и видоизменялись «согласно целям союза». Однако это дает нам возможность вести речь об имущественной природе этих правоотношений, так как они возникали относительно имущества, что было способом реализации общей цели и таким, которое подчинялось ее достижению¹⁸⁴.

Можно возразить: СХОК не имеет цели получить прибыль. Несомненно, такое юридическое лицо принимает участие в имущественном обороте, поскольку это необходимо для достижения целей, ради которых эта организация создана. Но если члены организации все-таки создали юридическое лицо, то для удовлетворения их неимущественных интересов необходимо определенное имущество и участие в имущественном обороте. Такие права как управление и контроль осуществляются членами также в отношении имущества юридического лица. И снова мы приходим к тому, что относительно имущества вряд ли могут возникать неимущественные права. Следовательно, все права членов СХОК имеют имущественный характер. Вряд ли в управлении кооперативом можно принимать участие ради самого управления. Для реализации собственного управленческого таланта достаточно заключить трудовой или гражданско-правовой договор и работать наемным работником.

Таким образом, учитывая вышесказанное, можно сделать вывод, что паевой взнос – это денежные средства и материальные ресурсы в ценностном выражении (деньги и др.), которые вносятся членом (физическим или юридическим лицом) для создания и деятельности кооператива, а пай является правом, которое содержит определенный комплекс прав и обязанностей, которые возникают у члена кооператива после выполнения всех условий, связанных с приобретением членства.

¹⁸⁴ См.: Ельяшевич В. Б. Юридическое лицо, его происхождение и функции в римском частном праве. – Санкт-Петербург, 1910. – 488 с.

В украинской юридической литературе эту позицию наиболее последовательно обосновал В.И.Семчик, который считает, что у учредителей (членов) сельскохозяйственного кооператива возникает право на пай (имущественный или земельный). Но это не право собственности как один из видов вещных прав, а право требования как один из видов обязательственного права. Право требования означает, что лицо (физическое или юридическое), для которого часть в собственности выражается паем, имеет право получить его в натуре или его компенсацию в случае выхода из состава юридического лица или при его ликвидации. Пай не имеет признаков вещи. Он измеряется только в ценностном выражении, и, следовательно, не может быть объектом права собственности¹⁸⁵. Имущественную основу хозяйствования СХОК может составлять не только право собственности, поскольку кооператив имеет право пользоваться имуществом и на других правовых основаниях. Финансовые ресурсы кооператива формируются за счет: дохода от реализации продукции (работ, услуг), паевых и других взносов членов кооператива, кредитов и других поступлений, не запрещенных законодательством (ч. 5 ст. 21 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации»). Размер заемных средств не ограничивается.

Заемные средства – это, собственно, и есть та часть имущества кооператива, которая состоит из его долгов и обязанностей (чаще всего это кредитные средства). Для хозяйственной деятельности СХОК заемные средства имеют большое значение, поскольку они составляют часть оборотных средств, которые в отличие от собственных, не закрепляются в хозяйственном обороте, а принимают участие в нем на протяжении установленного срока.

Учёт имущества в сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах осуществляется преимущественно в форме бухгалтерского учёта, основные требования и правила которого

¹⁸⁵ См.: Кооперативное право: учебник для кооперативных, сельскохозяйственных, экономических, юридических высших учебных заведений и факультетов / [Семчик В. И., Бабенко С. Г., Волик М. П. и др] ; под ред. В. И. Семчика. – К. : Ин Юре, 1998. – 336 с.

содержаться в ХК Украины от 16 января 2003 года, Законах Украины «О бухгалтерском учёте и финансовой отчётности в Украине» от 16 июля 1999 года¹⁸⁶, «О сельскохозяйственной кооперации» от 17 июля 1997 года, «О кооперации» от 10 июля 2003 года согласно национальным Положениям (стандартам) бухгалтерского учёта и других нормативно-правовых актов.

Основными средствами признаются материальные активы, которые предприятие содержит с целью использования их в процессе производства или поставки товаров, предоставления услуг, сдачи в аренду другим лицам или для осуществления административных и социально-культурных функций, ожидаемый срок полезного использования (эксплуатации) которых больше одного года (или операционного цикла, если он дольше года), согласно п. 4 Положения (стандарта) бухгалтерского учёта 7 «Основные средства». Объектом основных средств признается законченный прибор со всеми приспособлениями и принадлежностями к нему; конструктивно отделенный предмет, предназначенный для выполнения определенных самостоятельных функций; отдельный комплекс конструктивно соединенных предметов одинакового или разного назначения, которые имеют для их обслуживания общие приспособления, принадлежности, управление и единый фундамент, в результате чего каждый предмет может выполнять свои функции, а комплекс - определенную работу только в составе комплекса, а не самостоятельно; другой актив, который отвечает определению основных средств, или часть такого актива, который контролируется предприятием.

Для целей бухгалтерского учета основные средства классифицируются по таким группам: земельные участки, капитальные расходы на улучшение земель, здания, сооружения и передаточные устройства, машины и оборудование, транспортные средства, инструменты, приборы, инвентарь (мебель), животные,

¹⁸⁶ См.: Закон Украины от 16.07.1999 г. № 996-XIV «О бухгалтерском учете и финансовой отчетности в Украине» – (Законодательство Украины). - [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=996-14>.

многолетние насаждения, другие основные средства, другие необоротные материальные активы: библиотечные фонды, малоценные необоротные материальные активы, временные (нетитульные) сооружения, природные ресурсы, инвентарная тара, предметы проката, другие необоротные материальные активы, незавершенные капитальные инвестиции¹⁸⁷.

Наряду с основными фондами для работы предприятия огромное значение имеет наличие оптимального количества оборотных средств. Оборотные средства являются совокупностью средств, авансированных для создания оборотных производственных фондов и фондов обращения, которые обеспечивают их непрерывный круговорот. Оборотные средства обеспечивают непрерывность производства и реализации продукции предприятия. Оборотные производственные фонды вступают в производство в своей натуральной форме и в процессе изготовления продукции полностью используются, перенося свою стоимость на создаваемый продукт. Фонды обращения связаны с обслуживанием процесса оборота товаров. Они не принимают участие в образовании стоимости, а являются ее носителями. После окончания производственного цикла, стоимость оборотных средств возмещается в составе выручки от реализации продукции (работ, услуг). Это создает возможность систематического обновления процесса производства, что осуществляется путем непрерывного круговорота средств предприятия.

Использование классификации материальных и денежных средств на основные и оборотные является обязательным для СХОК и позволяет ему осуществлять учёт имущества и отчитываться о своей деятельности перед контрольными органами по общепринятым правилам.

¹⁸⁷ См.: Приказ Министерства финансов Украины от 27.04.2000 г. № 92 «Об утверждении Положения (стандарта) бухгалтерского учета 7 «Основные средства». (Законодательство Украины). [Электронный ресурс]. Режим доступа : <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=z0288-00>.

Кроме экономических отличий, существует разница и в правовом режиме основных и оборотных средств. Это, в частности, относится к источникам их пополнения: оборотные средства пополняются за счет доходов СХОК, кредитов и других источников; а основные – из определенных фондов СХОК.

Важное значение имеет раздел имущества на движимое и недвижимое. В его основе – степень связи того или иного имущественного объекта с землей. К недвижимому имущественному объекту относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что связано с землей, в том числе леса, многолетние насаждения, здания и сооружения, которые при отделении от земли практически обесцениваются. Вещи, которые не относятся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, считаются движимым имуществом. Характерной чертой недвижимого имущества является связь его правового режима с правом на земельный участок, на котором сооружены имущественные объекты. Правовой режим такого объекта рассматривается вместе с земельным участком.

Среди объектов права собственности сельскохозяйственного кооператива особенное место принадлежит земельным участкам. Земля является особым природным объектом, занимает господствующее место в составе единого природного комплекса. Современная теория земельного права рассматривает землю как особый вид недвижимости.

У СХОК, деятельность которого заключается в предоставлении услуг, в отличие от производственного кооператива, который занимается преимущественно производством сельскохозяйственной продукции, земельные отношения не имеют такого решающего значения, поэтому в данной работе мы их не исследовали отдельно.

Как уже отмечалось, в СХОК существует два основных источника формирования собственных средств кооператива: паевые, взносы членов (вступительные, членские, целевые) и доходы кооператива. Необходимо подчеркнуть, что перечень возможных источников формирования имущества в законодательстве не является исчерпывающим.

Для осуществления хозяйственной и другой деятельности кооператив за счет собственного имущества формирует соответствующие имущественные фонды. Согласно Закону Украины «О кооперации» для обеспечения уставной деятельности кооператив в порядке, предусмотренном его уставом, формирует паевой, резервный, неделимый и специальный фонды (ст. 20). Хотя Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» предусматривает формирование только двух фондов, а именно паевого и неделимого, в соответствии с Заключительными положениями Закона Украины «О кооперации», он имеет преимущественную силу перед Законом «О сельскохозяйственной кооперации». Во-первых, кооперативы и кооперативные объединения, которые созданы до вступления в силу Закона, обязаны на протяжении года со дня вступления в силу Закона привести свои уставы в соответствие с Законом. До приведения уставов в соответствие с этим Законом кооперативы и кооперативные объединения руководствуются положениями действующих уставов в части, которая не противоречит Закону. Во-вторых, Кабинету Министров Украины поручено на протяжении года со дня вступления в силу этого Закона подготовить и подать на рассмотрение Верховной Рады Украины предложения относительно приведения законодательных актов в соответствие с этим Законом.

Разграничение имущества сельскохозяйственного кооператива на вышеупомянутые фонды отражает специфику имущественных отношений, которые существуют между самим кооперативом и его членами, и имеет самостоятельное юридическое значение.

Паевой фонд создается для обеспечения финансовой стабильности кооператива, осуществления его статутной деятельности. Паевой фонд (капитал) формируется за счет паевых взносов членов кооператива и состоит из обязательных и дополнительных взносов. Обязательные и дополнительные паевые взносы составляют общий размер пая каждого члена кооператива, являются возвратными, а потому в случае прекращения членства возвращаются ему в определенном уставом порядке. Учитывая назначение паевого взноса, его размер определяется

пропорционально участию члена кооператива в его хозяйственной деятельности. Фактически обязательный пай является частичной оплатой услуг кооператива, предоставленных ним его членам.

При внесении пая, размер которого превышает требование пропорциональности, сумма превышения определяется как дополнительный паевой взнос. Такая ситуация может возникать при передаче членом принадлежащего ему имущества как паевого взноса. Желательно, чтобы в процессе деятельности кооператива большие диспропорции между паевыми взносами постепенно нивелировались.

Дополнительный пай являет собой денежный, имущественный взнос члена в паевой фонд кооператива для сбалансирования его текущей деятельности или расширения ее базы. Фактически дополнительный пай необходимо рассматривать как инвестицию в развитие хозяйственно-технической базы кооператива или выравнивание текущего баланса его финансового состояния. Размер дополнительных паев, как и общую величину дополнительного паевого фонда, необходимо ограничить уставом кооператива, и обозначать его как определенную процентную часть общего паевого фонда или размера обязательного пая. Дополнительные паи могут, по решению членов кооператива, подлежать первоочередному возврату и получению процентных выплат на данный пай (выплат инвестиционного дохода). По отношению к ним также необходимо предусмотреть возможность трансформации дополнительных паев в обязательный пай и в обратном направлении (в случаях значительного сокращения членом кооператива объема операций с ним)¹⁸⁸.

Необходимо отметить, что кооперативное законодательство предусматривает внесение обязательного взноса как однократно, так и на протяжении определенного периода (п. 1 ст. 21 Закона Украины «О кооперации»). Эта норма не содержит жесткой регламентации внесения паев и является диспозитивной. Поэтому

¹⁸⁸ См.: Гончаренко В. В. Сельскохозяйственный обслуживающий кооператив: практическое пособие / Гончаренко В. В., Гриценко М. П., Воскобийник Ю. П. и др.. – [2003]. – 90 с. [Электронный ресурс] – Режим доступа к учебнику : <http://www.minagro.gov.ua/files/00008020/prakt.pos.doc>.

кооперативу предоставлено право самостоятельно решать вопрос о внесении обязательных паевых взносов для отдельных членов на протяжении определенного периода, длительность которого устанавливается индивидуально.

Пополнение паевого фонда происходит в случае вступления новых членов, при увеличении размеров обязательного паевого взноса, при внесении дополнительных паевых взносов. Размер паевого фонда может быть уменьшен в случае прекращения членства или уменьшения паевых взносов.

Принцип пропорциональности при определении размера паевых взносов – главный, что обусловлено особенностями паевых отношений в кооперативах:

- паи каждого члена кооператива связаны с пользованием услугами своего предприятия;
- паи не могут свободно переходить от одного лица к другому;
- может быть предусмотрена персональная материальная ответственность членов кооператива за долги предприятия в случае его ликвидации.

Размер и порядок расчета паевого взноса осуществляется в соответствии с видом кооператива и спецификой его основной деятельности.

Учёт паевого капитала осуществляется согласно Плану расчетов бухгалтерского учёта активов, капитала, обязательств и хозяйственных операций предприятий и организаций, утвержденного приказом Министерства финансов Украины от 30 ноября 1999 года №291 и ведется на счете 41 «Паевой капитал»¹⁸⁹.

В отличие от уставных фондов хозяйственных товариществ для паевого фонда СХОК (так же как и для сельскохозяйственных производственных кооперативов) не установлены минимальные (ограничительные) жесткие процедурные нормы динамики его

¹⁸⁹ См.: Приказ Министерства финансов Украины от 30.11.99 г. № 291 «Об утверждении Плана счетов бухгалтерского учета активов, капитала, обязательств и хозяйственных операций предприятий и организаций» – (Законодательство Украины). [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=z0892>

размеров и это, с нашей точки зрения, является вполне обоснованным.

Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» определяет неделимый фонд как такой, который образовывается за счет вступительных взносов и имущества кооператива (за исключением земли). Паевые взносы членов кооператива в него не включаются. Порядок формирования и размеры неделимого фонда устанавливаются уставом (п.3 ст. 23). С нашей точки зрения, такая дефиниция не содержит главного признака неделимого фонда – отсутствия возможности его раздела между членами кооператива или выплаты при прекращении членства. Этот недостаток устранил Закон Украины «О кооперации», определив неделимый фонд как обязательный, который формируется за счет вступительных взносов и отчислений от дохода кооператива и не подлежит разделу между паевиками (ст. 2).

Вступительный взнос представляет собой взнос члена кооператива в денежной форме, оплаченный в фиксированном размере, который определяется уставом, при его вступлении для обеспечения его организационной деятельности.

Порядок формирования, размеры отчислений в неделимый фонд части дохода определяются уставом кооператива или правилами внутренней хозяйственной деятельности кооператива.

Значительность формирования неделимого фонда в колхозах признавалась и в Законе о кооперации СССР¹⁹⁰, согласно которому принцип неделимости действовал только в процессе деятельности колхозов и других сельскохозяйственных производственных кооперативов.

Разрушение идеи неделимости части имущества кооперативных организаций началось с осуществлением аграрной реформы. В частности, согласно Закону Украины «О коллективном сельскохозяйственном предприятии» (1992)¹⁹¹ предусматривалось

¹⁹⁰ См.: Закон Союза Советских Социалистических Республик от 26.05.1988 г. № 8998-11 «О кооперации в СССР» - (Законодательство Украины).- [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=v8998400-88>.

¹⁹¹ См.: Закон Украины от 14.02.1992 г. № 2114-ХІІ «О коллективном

образование паевого фонда имущества КСП на базе неделимых фондов реорганизованных в КСП колхозов. Неделимый фонд колхозов был представлен остаточной стоимостью основных фондов и собственными оборотными средствами. Необходимо отметить, что именно он полнее всего отображал масштабы собственности хозяйства, его фактическое имущество. Неделимый фонд колхоза составлял базовый паевой фонд КСП, который распределялся между гражданами, которые имеют право на часть колхозной собственности. Следствием раздела материально-технической базы бывших колхозов стало фактическое ее уничтожение.

Учитывая тот факт, что неделимый фонд кооператива является существенной гарантией жизнеспособности сельскохозяйственной организации, Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» закрепил в императивном порядке обязанность кооператива формировать неделимый фонд за счет вступительных взносов и отчислений с дохода кооператива.

Формирование неделимого фонда отображается по кредиту субсчета 411 «Неделимый капитал» счета 41 «Паевой капитал» и дебета счетов по учёту средств и других активов.

Резервный фонд создается за счет отчислений с дохода кооператива, перераспределения неделимого фонда, пожертвований, безвозвратной финансовой помощи и за счет других, не запрещенных законом поступлений для покрытия возможных убытков. Резервный фонд в первую очередь используется для самофинансирования кооператива как источник необходимых вкладов и пополнения оборотных средств, а также в случае возникновения неблагоприятных обстоятельств в его деятельности. Часть средств из резервного фонда должна идти на пополнение неделимого фонда для уменьшения риска, который возникает в результате выхода члена из кооператива, и облегчает прием новых членов.

Создание резервного фонда является своего рода рычагом управления финансовой стойкостью кооператива. Учитывая такой

аспект, необходимо, по аналогии с российским законом о сельхозкооперации, установить на законодательном уровне минимальный размер резервного фонда (согласно ст. 34 Закона РФ минимальный размер резервного фонда составляет 10% паевого фонда).

Норма об обязательности пополнения резерва содержалась также в Положении о кооперативных товариществах и их союзах от 20 марта 1917 года¹⁹². Предусматривалось, что на формирование запасного капитала отчисляется не меньше пятой части чистой прибыли. Во Франции резервный фонд составляет десятую часть чистой прибыли кооператива, а другой вид резервного фонда составляется за счет прибыли от операций с третьими лицами – нечленами. Причём эти средства ни в коем случае не могут быть использованы для членов кооператива, поскольку резервы не распределяются, кроме особых случаев (ропуска или ликвидации кооператива). Но, даже при ликвидации кооператива, запрещается распределять законный неделимый фонд; он передается другому кооперативу или на местное общественно полезное дело¹⁹³.

Специальный фонд является новацией Закона Украины «О кооперации». Он создается за счет целевых взносов членов кооператива и других, предусмотренных законом, поступлений для обеспечения его уставной деятельности и используется по решению органов управления кооператива. Специальный фонд, как правило, создается для реализации отдельных программ (проектов) кооператива и иначе не используется. Чаще всего специальный фонд выступает источником покрытия расходов на приобретение имущества или выполнение работ (предоставление услуг), необходимых для нормальной деятельности кооператива.

¹⁹² См.: Постановление Временного правительства от 20 марта 1917 «Об утверждении Положения о кооперативных товариществах и их союзах» // Собрание узаконений РСФСР. – 1917. – № 72. – Ст. 414.

¹⁹³ См.: Сельскохозяйственная кооперация в СССР и во Франции : по материалам 1 франко-советского симпозиума по вопросам сельскохозяйственного права / Под ред. Н. И. Краснова. – М., 1983. – 120 с.

Вопросу распределения дохода в сельскохозяйственных кооперативах посвящена ст. 29 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» и ст. 25 Закона Украины «О кооперации». Фактически, они идентичны.

Интересен факт, что схему распределения дохода Закон распространяет как на производственные кооперативы, которые являются предпринимательскими организациями (ст. 84 ГК), так и на обслуживающие кооперативы, которые признаны непредпринимательскими (ст. 86 ГК).

В четвертой главе первого раздела мы более детально рассматривали этот вопрос и подчеркивали, что согласно Декларации о кооперативной идентичности¹⁹⁴ и производственные, и обслуживающие кооперативы имеют одну суть, общую цель, которая во все исторические периоды заключалась и заключается в удовлетворении материальных и других потребностей своих членов.

Подтверждая этот факт, законодатель фактически опровергает деление кооперативов на предпринимательские и непредпринимательские. Ведь доход распределяется одинаково. А именно возможность распределения дохода – один из критериев деления на предпринимательские и непредпринимательские товарищества. Поскольку сельскохозяйственные кооперативы создаются и функционируют исключительно в интересах своих членов, то большое значение имеют порядок и принципы формирования и распределения дохода кооператива. Соответственно такие принципы должны быть одинаковыми для всех сельскохозяйственных кооперативов.

Наше исследование посвящено СХОК, следовательно, на них мы и будем акцентировать внимание. Для СХОК вполне логичным является порядок распределения дохода кооператива по принципу неприбыльности.

¹⁹⁴ Выдержки из Декларации о кооперативной идентичности, принятой на Генеральной Ассамблее Международного кооперативного альянса в 1995 г. [Электронный ресурс]. – 1995 г. – Режим доступа : <http://www.infopravo.by.ru/fed2002/ch05/akt19565.shtm>.

В основе такого распределения лежит общая стоимость реализованной за отчётный год продукции. Если рассчитать скидки и надбавки к реализационным ценам, то эта определенная сумма называется чистой реализацией. Из нее покрываются расходы, непосредственно связанные с реализацией продукции, например, расходы на ее приобретение, хранение и переработку. Сумма, которая осталась, составляет валовой доход кооператива. Из него покрываются общие расходы. К ним относят амортизацию, страхование, налоги (кроме доходного), арендную плату, поставку, ремонт и коммунальные услуги. Далее покрываются текущие расходы (заработная плата наемного персонала, начисления в фонд занятости, страхование работников, расходы на доставку, рекламу и продвижение продукции), административные расходы (полученные услуги, долги, штрафы, обработка информации, расходы на образование, встречи, командировки, канцелярские принадлежности, телефонные переговоры), выплата задолженности, банковское обслуживание и т.п. Остаток валового дохода, который называется операционным доходом, вместе с другими денежными поступлениями (например, в виде части прибыли своего кооператива, полученные соответственно хозяйственному участию в его деятельности) с вычетом всех других возможных расходов, таких как торговые убытки, выплата процентов за кредит и других долговых обязательств, считают чистым доходом кооператива, который подлежит налогообложению¹⁹⁵.

Исходя из вышесказанного, мы полностью согласны с Я.З. Гаецкой-Колотило относительно названия ст. 29 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» и соответственно ст. 24 Закона Украины «О кооперации». Вместо существующих, они должны носить название «Чистый доход (прибыль) кооператива (объединения)», поскольку разница в терминах имеет существенное значение и может касаться экономических интересов кооператива и

¹⁹⁵ См.: Зиновчук В. В. Организационные основы сельскохозяйственного кооператива : [2-е изд., доп. и перераб.]– К. : Логос, 2001. – 379 с.

его членов¹⁹⁶. Согласно указанной норме, чистый доход кооператива распределяется на:

- налоги и сборы (обязательные платежи) в соответствующие бюджеты;
- погашение кредитов;
- покрытие расходов;
- проведение отчислений в фонды кооператива;
- кооперативные выплаты;
- выплату частей дохода на паи (до 20%, предусмотренных для раздела).

По своей экономической природе кооперативные выплаты – это возвращение членам средств, полученных кооперативом сверх себестоимости предоставленных услуг, или надбавки к предварительно установленным ценам реализации продукции членов кооператива. Как правило, в общем сумма, которая предназначается для распределения в виде кооперативных выплат, устанавливается общим собранием. По решению общего собрания часть кооперативных выплат может быть перечислена в паевой фонд.

Кооперативные выплаты отражают специфику внутреннего движения продукции в СХОК. Производитель – член кооператива, поставляя собственный продукт в кооператив (для сбыта, переработки с дальнейшим сбытом и т.п.), осуществляет не продажу, а только передает своему «агенту» - СХОК – продукцию для дальнейшей реализации. Суть дела не меняет тот факт, что производитель получает в момент передачи частичную оплату этого продукта. Точно так же это касается приобретения через СХОК средств производства. Окончательный расчет проводится по итогам финансового года, когда на уровне кооператива рассчитывается чистый доход, из которого часть выплачивается членам кооператива как надбавка за полученную от них продукцию или скидка с цены за приобретенные в кооперативе средства

¹⁹⁶ См.: Гаецкая-Колотило Я. З. Организационно-правовые формы сельскохозяйственной кооперации в Украине : дис. . канд. юрид. наук : 12.00.06.– К., 2003. – 184 с.

производства, удобрения, семенной материал и др. Это и есть кооперативные выплаты.

Таким образом, в любом случае кооператив проводит коммерческие операции не со своими членами, а от имени членов, не преследуя цель получить прибыль от операций непосредственно для кооператива как субъекта рыночных отношений. Целью кооператива является получение максимально возможного экономического результата его членами.

Необходимо отметить, что понятие «кооперативные выплаты» было предложено украинскими законодателями. В мировой экономической литературе существуют такие понятия как «распределение доходов с учетом объема экономической деятельности», «патронажный возврат», «отчисления клиентам»¹⁹⁷.

Выплаты на паи по Закону Украины «О кооперации» п. 2 ст. 26 – выплаты части дохода кооператива на паи члена и ассоциированного члена кооператива.

Начисление и выплата частей дохода на пай осуществляется по итогам финансового года с дохода, который остается в распоряжении кооператива с учетом необходимости формирования фондов для его развития (п. 2 ст. 24 Закона). По своей природе, начисления на пай должны быть ограничены, даже если размер экономического результата очень значителен. Ведь большой экономический результат не обязательно означает, что кооператив произвел выгодные операции благодаря капиталу (включая дополнительные паи или паи ассоциированных членов).

Украинским законодателем часть экономического результата, которая выделяется для осуществления начислений на паи, ограничена законом до 20%. Начисления выплачиваются на дополнительные паи и на паи ассоциированных членов. При распределении дохода из паевого капитала в большинстве стран закон устанавливает максимальную процентную ставку начислений на этот капитал. Например, в Бельгии, США ставка составляет 8%, во Франции не больше 8,5%, в Швеции соответствует учётной процентной ставке государственного рынка. В этом случае

¹⁹⁷ См.: Зиновчук В. В. Указ. Соч.

полученные членами кооператива доходы освобождаются от налогообложения.

Если же процент начислений превышает установленный законом максимум, доходы кооперативов рассматриваются дивиденды акционерной компании и подлежат налогообложению¹⁹⁸.

Формирование и распределение дохода между членами в кооперативах разных стран осуществляется по единым принципам: либо путем начисления процентов на паевой капитал, либо пропорционально объему экономической деятельности каждого члена на протяжении года, либо в комбинации того и другого в зависимости от того, каким образом этот вопрос решает устав кооператива. Выплата дивидендов с прибыли членам кооператива вообще запрещена в большинстве стран, возможность начисления процентов на паи ограничена. По общему принципу член получает часть дохода в зависимости от участия в обороте кооператива. Также в большинстве стран мира запрещено распределять резервы и включать в расчет прибыль, полученную от операций с другими лицами. Соблюдение этих правил способствует укреплению принципа идентичности.

Поскольку основным источником пополнения собственных средств кооператива являются отчисления с дохода, в уставах должны быть отображены достаточно четкие и гибкие принципы этого распределения. В большинстве стран уставы не фиксируют нормы процентов дохода на паи, оставляя этот вопрос полностью на усмотрение общего собрания. Оно, например, может принять решение направить всю прибыль на инвестиционные цели для расширения и модернизации производства.

Обострение конкурентной борьбы на рынке продовольствия в первой половине 90-х годов обусловило в большинстве случаев для кооперативов именно такую практику.

¹⁹⁸ См.: Сельскохозяйственная кооперация: теория, мировой опыт, проблемы возрождения / [В. Д. Мартынов, Л. А. Овчинцева, А. В. Петриков и др.] ; отв. ред. И. Н. Буздалов. – [2-е изд., перераб. и доп.]. – М. : Мн. «Армита – Маркетинг, Менеджмент», 1998. – 256 с.

Таким образом, есть все основания утверждать, что зафиксированный украинским кооперативным законодательством порядок распределения дохода в кооперативах воспроизводит лучшие мировые традиции кооперативного предпринимательства.

Имущественная ответственность СХОК предусмотрена в основном нормами, которые содержатся в гражданском, земельном и аграрном законодательствах. Она заключается в полном возмещении причиненных убытков, в том числе утраченной выгоды.

Имущественная ответственность является обязанностью субъекта, виновного в причинении вреда или убытков, который должен возместить или компенсировать убытки, причиненные собственнику или законному хозяину имущества¹⁹⁹.

Принципы имущественной ответственности сельскохозяйственных кооперативов изложены в ст. 23 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации»: «Кооператив несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Члены кооператива несут ответственность по обязательствам кооператива только в пределах паевого имущественного вноса. Кооператив не несет ответственность по обязательствам членов кооператива».

Несколько иначе изложены принципы имущественной ответственности в Законе Украины «О кооперации». Ст. 27 предоставляет общему собранию право определять размер имущественной ответственности членов. Другими словами, устав может предусматривать ответственность, не ограниченную размером внесенного пая. Необходимо отметить, что вопрос пределов имущественной ответственности в разных странах несколько варьируется. Например, в Законе о сельскохозяйственной кооперации РФ предусмотрено, что члены потребительского (обслуживающего согласно украинскому законодательству) кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной

¹⁹⁹ См.: Погребной А.А. Аграрное право : [учебник для студентов высших учебных заведений] / Багай Н. О., Бондарь Л.А., Гуревский В. К. и др. ; под ред. А.А. Погребного. — К. : Истина, 2007. — 448 с.

части дополнительного взноса каждого члена кооператива (п. 3 ст. 37). Также лицо, которое приобрело членство в созданном кооперативе, отвечает по обязательствам, которые возникли до его вступления в члены данного кооператива, если это предусмотрено уставом (п.4 ст. 37)²⁰⁰.

Определение объема связанной с членством ответственности является важным вопросом, ведь для повышения своей экономической стойкости кооператив стремится повышать ответственность членов и выбирать методы, которые обеспечивают наибольшую эффективность своей деятельности (например, максимально возможное экономическое участие членов).

Но фактор свободы выбора ограничивает амбиции кооператива и требует находить разумный баланс между принципами демократии и объемом ответственности.

Таким образом, ограничение ответственности членов сельскохозяйственного кооператива паевым взносом можно считать общепринятой кооперативной практикой. Но, с нашей точки зрения, Закон Украины «О кооперации» более удачно урегулировал указанный вопрос, предоставив праву общему собранию определять пределы ответственности в уставе (п.3 ст. 27).

Мы подчеркивали, что для обеспечения уставной деятельности кооператив в порядке, предусмотренном его уставом, формирует паевой, резервный, неделимый и специальный фонды.

Каждый фонд имеет свой правовой режим. Паевой фонд в структуре имущества СХОК занимает основополагающее место. Его можно рассматривать как условную величину, которая выражает стоимость (денежную оценку) взносов членов. К тому же размер паевого фонда связан с возможностью приобретения и реализации тех или иных прав. Неделимый фонд является частью имущества кооператива, которое не подлежит в период существования кооператива разделу на паи членов кооператива или

²⁰⁰ См.: Галиновская Е. А. Комментарий к Федеральному Закону «О сельскохозяйственной кооперации» / Галиновская Е. А., Минина Е. Л., Панкратов И. Ф. ; отв. ред. Е. Л. Минина. – М. : Издательская группа ИНФРА-М-Норма, 1997. – 269 с.

выплате при прекращении ими членства и используется для целей, определенных уставом кооператива.

Резервный фонд формируется с целью защиты кооператива, учитывая его особенную природу, то есть переменный капитал, а также с целью обеспечения кредитоспособности кооператива и безопасности относительно третьих лиц.

Специальный фонд создается с целью осуществления различных проектов.

Имущество, которое входит в указанные фонды, принадлежит кооперативу.

Таким образом, согласно ст. 96 ГК Украины, п. 1 ст. 23 Закона Украины «О кооперации», п. 1 ст. 27 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» требования кредиторов должны удовлетворяться за счет имущества, которое принадлежит кооперативу на праве собственности, независимо от того, к какому фонду оно относится.

Поскольку основной целью деятельности СХОК является предоставление услуг своим членам, уместно вести речь в первую очередь об имущественной ответственности за нарушение договорных отношений.

За невыполнение или ненадлежащее выполнение договорных обязательств, то есть за нарушения договорной дисциплины, стороны несут имущественную ответственность, которая определяется условиями конкретного договора. Нарушением обязательства является его невыполнение или выполнение его с нарушением условий, определенных содержанием обязательства (ненадлежащее выполнение) (ст. 610 ГК). Согласно ст. 526 ГК Украины обязательство должно выполняться надлежащим образом в соответствии с условиями договора и требованиями ГК Украины, других актов гражданского законодательства, а при отсутствии таких условий и требований – согласно обычаям делового оборота или другим требованиям, которые обычно выдвигаются. Под выполнением обязательств понимают совершение кредитором и должником действий по реализации прав и выполнению обязанностей, которые следуют из обязательства. Например, при выполнении договорного обязательства купли-продажи под

надлежащим выполнением необходимо понимать передачу вещи продавцом в собственность покупателя и принятие этой вещи покупателем, а также выплату определенной договором суммы (цены вещи) покупателем и принятие этой суммы продавцом. Таким образом, обязательство должно быть выполнено не только в натуре, но и надлежащим образом, то есть в том виде, который следует из соответствующего основания возникновения обязательства, или соответственно требованиям, которые обычно выдвигаются. При этом необходимо обратить внимание на два обстоятельства: при выполнении обязательства могут применяться обычаи делового оборота; выполнение обязательства должно опираться на принципы добросовестности, порядочности, разумности и справедливости. Они рассматриваются как важнейшие критерии, с помощью которых может определяться принцип ненадлежащего выполнения обязательства.

Несоблюдение таких требований приводит к нарушению обязательств. Обязательство считается нарушенным в случае либо полного его невыполнения, либо выполнения с нарушением условий, определенных содержанием обязательства. Таким образом, невыполнение обязательств имеет место тогда, когда стороны вообще не совершают действий, которые составляют содержание обязательства (передача и принятие имущества, выполнение работы и т.п.), или не воздерживаются от определенных действий, хотя согласно содержанию обязательства должны воздерживаться от их совершения. Например, СХОК считается нарушившим обязательство, как тогда, когда он хоть и поставил товар, но более низкого, чем обусловлено договором, качества, или с просрочкой, или не в обусловленное договором место и др.

Поскольку участники обязательства всегда четко определены (ст. 510 ГК Украины), его нарушителем в большинстве случаев является одна из его сторон (кредитор или должник).

Как невыполнение, так и ненадлежащее выполнение обязательства, в зависимости от характера нарушения, влечет за собой невыгодные правовые последствия для стороны, которая допустила гражданское правонарушение. Эти последствия

являются разновидностями санкции за нарушение обязательства. К ним, в частности, относятся: прекращение обязательства вследствие одностороннего отказа от него (ст. 615 ГК Украины) или расторжение договора (ст. 651), изменение условий обязательства (ст. 651 ГК Украины), выплата неустойки (ст. 624 ГК Украины), возмещение убытков и морального вреда (ст. 623 ГК Украины).

Правовые последствия нарушения обязательств неоднородны по своей правовой природе. Выплата неустойки, возмещение убытков и морального вреда являются мерами ответственности и применяются, по общему правилу, при наличии вины нарушителя (ст. 614 ГК Украины). Прекращение обязательства и изменение его условий не являются мерами ответственности, и, следовательно, применяются независимо от вины нарушителя обязательства. Но все эти последствия являются основаниями для гражданско-правовой ответственности.

Согласно ч. 1 ст. 623 ГК Украины, должник, который нарушил обязательство, должен возместить кредитору причиненные убытки. Возмещение убытков является одним из основных способов защиты гражданских прав и интересов и одновременно универсальной мерой ответственности. Поскольку возмещение убытков является мерой ответственности, оно применяется при наличии вины должника (ст. 614 ГК Украины).

По общему правилу, должник, который нарушил обязательство, должен возместить кредитору в полном объеме причиненные нарушением убытки, которые включают реальные убытки и утраченную выгоду (ст. 22 ГК Украины).

На кредитора возлагается обязанность доказать размер убытков, причиненных ему нарушением обязательства. Предъявление требований относительно возмещения недополученных доходов (утраченной выгоды) возлагает на кредитора обязанность доказать, что эти доходы (выгода) не абстрактные, а действительно были бы им получены в случае надлежащего выполнения должником своих обязанностей. При определении реальности недополученных доходов должны учитывать меры, принятые кредитором для их получения, проведенные с этой целью приготовления.

Важным вопросом является регулирования не только отношений СХОК с третьими лицами, а и с собственными членами. Мировой кооперативной практике свойственны договорные отношения между кооперативом и его членом, которые, как правило, имеют длительный и возобновляемый характер.

В зависимости от направлений деятельности СХОК существенными условиями в контрактах между кооперативом и его членами являются, как правило, количество, качество и сроки поставки продукции на переработку; объемы закупки средств производства; объем и характер услуг, которые предоставляются кооперативом; способы и средства доставки и упаковки продукции и др. Особенное внимание уделяется качеству продукции.

Нарушение условий договора означает для сельскохозяйственного товаропроизводителя утрату честной репутации, что делает невозможным осуществление сельскохозяйственной деятельности в будующем.

4.2. Правовой режим имущества сельскохозяйственных потребительских кооперативов

Материальной и финансовой основой хозяйственной деятельности кооператива является его имущество, имеющее особый правовой режим.

Согласно ст. 34 ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации», источниками формирования имущества сельскохозяйственного кооператива могут быть как собственные, так и заемные средства. Доля заемных средств определяется уставом кооператива²⁰¹.

Внутренними источниками формирования имущества производственного кооператива являются паевые взносы членов кооператива, паевые взносы ассоциированных членов кооператива, доходы от собственной деятельности, доходы от размещения средств в банках, ценных бумагах и др. Внешними источниками

²⁰¹ До внесения изменений в ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» 11 июня 2003 года доля заемных средств ограничивалась 60 процентами от общего объема средств кооператива.

формирования имущества кредитных кооперативов являются кредиты, займы в сельскохозяйственных кредитных кооперативах.

Потребительский кооператив является собственником имущества, вправе распоряжаться им в порядке определенном действующим законодательством и уставом кооператива.

В литературе уже давно ведется спор о правовой природе кооперативного имущества. Ни Конституция РФ, ни ГК РФ не предусматривает кооперативную форму собственности. По существующей классификации форм собственности имущество кооперативов является частной собственностью. При этом, как справедливо отмечает С. А. Чаркин, четкой концепции собственности кооперативов по-прежнему нет, поэтому на вопрос о собственности кооперативов следует дать научно обоснованный ответ²⁰². Основными особенностями собственности кооператива является наличие неделимого фонда, управление имуществом через органы управления.

Для осуществления своей деятельности сельскохозяйственный производственный кооператив должен формировать различные имущественные фонды.

Основной из них – паевой фонд. Как отмечает. М. И. Палладина, первоначально сформированный паевой фонд – это минимальный размер имущества кооператива, гарантирующий интересы его кредиторов²⁰³.

Паевой фонд составляет сумму паев членов кооператива и паевых взносов его ассоциированных членов.

Пай – часть имущества кооператива, отражающая размер участия члена кооператива или ассоциированного члена в образовании имущества кооператива и учитываемая в стоимостном выражении.

Пай члена кооператива складывается из паевых взносов и приращенного пая.

²⁰² См.: Чаркин С. А. Правовое положение сельскохозяйственных кооперативов // «Черные дыры» Российского законодательства. - 2010. - № 1. - С. 60.

²⁰³ См.: Козырь М. И., Палладина М. И. Указ. раб. С. 8.

Каждый член кооператива вносит обязательный паевой взнос. Обязательный паевой взнос - паевой взнос члена кооператива, вносимый в обязательном порядке и дающий право голоса и право на участие в деятельности кооператива, на пользование его услугами и льготами, предусмотренными уставом кооператива, и на получение полагающихся кооперативных выплат. Обязательные паевые взносы в потребительском кооперативе могут быть неравными и определяться пропорционально предполагаемому объему участия члена кооператива в хозяйственной деятельности данного кооператива.

При создании сельскохозяйственного потребительского кооператива его члены обязаны к моменту государственной регистрации внести не менее двадцати пяти процентов суммы обязательного взноса, остальная часть вносится в порядке, определенном уставом. При вступлении в созданный кооператив обязательный паевой взнос вносится также в порядке, определенном уставом. При невнесении обязательного паевого взноса член кооператива может быть исключен. В качестве обязательного паевого взноса могут быть внесены деньги, земельные и имущественные доли, земельные участки, иное имущество, имущественные права, имеющие денежную оценку. Методику оценки вносимого имущества или прав утверждает общее собрание. Оценка проводится правлением, а наблюдательный совет утверждает результаты оценки. При возникновении спора о стоимости вносимого имущества оценка может быть проведена независимым оценщиком. При внесении в качестве взноса земельного участка его оценка проводится в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 29 июля 1998 года № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»²⁰⁴.

Члены кооператива вправе внести дополнительный паевой взнос, под которым понимается паевой взнос члена кооператива, вносимый им по своему желанию сверх обязательного паевого взноса, по которому он получает дивиденды в размере и в порядке,

²⁰⁴ См.: Собрание законодательства РФ. - 1998. - № 31. - Ст. 3813.

которые предусмотрены Федеральным законом «О сельскохозяйственной кооперации» и уставом кооператива.

Кроме того, за счет прибыли в форме кооперативных выплат формируется приращенный пай. Приращенный пай – это часть пая только членов кооператива, которая формируется дополнительно и может погашаться в порядке, предусмотренном Законом.

В юридической литературе существующий режим приращенного пая неоднократно подвергался критике. В частности, М. И. Палладина отмечает, что «неизбежное несовпадение отчислений от прибыли на прирост паевого фонда с возвратом приращенных паев ... обуславливает неустойчивость ... паевого фонда, что несовместимо с требованиями не только расширенного, но и нормального (стабильного) простого воспроизводства»²⁰⁵. Следовательно, на личных счетах членов кооператива формируется пай как сумма обязательного паевого взноса, дополнительных паевых взносов и приращенного пая. Каждый из них имеет свой особый режим: обязательный паевой взнос не участвует в распределении прибыли в отличие от дополнительных паевых взносов, возвращаются они только при выходе или исключении членов из кооператива. Приращенный пай может возвращаться периодически, но не ранее, чем через три года с момента создания кооператива.

Размер и порядок внесения паевого взноса ассоциированного члена определяет устав кооператива и договор, заключаемый между кооперативом и ассоциированным членом.

Размер паевого фонда устанавливается, увеличивается или уменьшается общим собранием. Увеличение или уменьшение размера паевого взноса не требуют внесения изменений в устав. При уменьшении размера паевого фонда кредиторы должны быть извещены об этом в течение месяца с момента вступления изменений в юридическую силу. В течение шести месяцев кредиторы вправе предъявлять претензии к кооперативу, которые кооператив обязан удовлетворить.

²⁰⁵ Козырь М. И., Палладина М. И. Указ. Соч. С. 8.

Кооператив обязан формировать резервный фонд, а также может создавать иные неделимые фонды.

Неделимый фонд кооператива – часть имущества кооператива, не подлежащая в период его деятельности разделу на паи членов кооператива и ассоциированных членов или выплате при прекращении ими членства и используемая на цели определенные уставом.

Мировая кооперативная практика и зарубежное кооперативное законодательство уже давно признали необходимость существования неделимого фонда как важнейшего атрибута кооператива (в частности, в ФРГ и Франции он формируется за счет прибыли от операций с нечленами).

Впервые идея об образовании неделимого кооперативного фонда возникла в середине XIX века. Правовая конструкция неделимого фонда в форме «нераздельного и неотчуждаемого» к кредитным товариществам была применена Ф. Райффайзенем к кредитным кооперативам, Кингом - к потребительской кооперации, Бюше – к производственной кооперации. Несмотря на то, что конструкция неделимого фонда была обоснована еще на стадии становления кооперации, и это позволяет отдельным современным юристом сравнивать его с атавизмом, МКА, как отмечает Р. Ф. Кутлярова, одобрил создание неделимых фондов.²⁰⁶

Значение неделимых фондов состоит в том, что они не распределяются между пайщиками. Именно неделимые фонды составляют устойчивую финансовую основу деятельности кооператива в любых условиях.

Согласно п. 6 ст. 34 Закона кооператив формируется резервный фонд в размере не менее 10% от паевого фонда кооператива. Установленная законодательно обязанность кооператива формировать минимальный размер резервного фонда (10% от паевого фонда) достаточно резко критикуется, так как не соответствует реальным возможностям кооперативов²⁰⁷. Этот фонд является неделимым, не подлежит разделу на паи членов

²⁰⁶ См.: Кутлярова Р. Ф. Правовой режим паевого и неделимого фондов сельскохозяйственного кооператива // Право и политика. - 2007. - № 10.

²⁰⁷ См.: Козырь М. И., Палладина М. И. Указ. Соч. С. 9..

кооператива и ассоциированных членов или выплате при прекращении ими членства. Общее собрание может определять объекты имущества, относимого к неделимому фонду. Это могут быть здания, строения, сооружения, техника, оборудование и иное имущество. До формирования резервного фонда в полном объеме кооператив не вправе осуществлять кооперативные выплаты, начисления и выплату дивидендов по дополнительным паевым взносам членов кооператива.

В сельскохозяйственном потребительском кооперативе резервный фонд формируется за счет 1) отчислений от доходов, 2) внесения дополнительных паевых взносов пропорционально участию членов в хозяйственной деятельности и 3) иных источников, предусмотренных уставом кооператива.

Решение о формировании неделимого фонда, его размере и перечне объектов имущества, относимого к неделимому фонду, принимается членами кооператива единогласно, если уставом кооператива не определен иной порядок принятия решений по данному вопросу.

Размер и порядок формирования иных кооперативных фондов определяется уставом.

Российские правоведы предлагают формировать и иные фонды. Например, М. И. Палладина предлагает формировать за счет отчислений от прибыли целевой фонд возврата паевых взносов²⁰⁸.

В отдельных видах потребительских кооперативах в обязательном порядке формируют иные фонды. В частности, в сельскохозяйственном потребительском кредитном кооперативе формируется фонд финансовой взаимопомощи. Он формируется за счет части собственных средств кредитного кооператива и средств, привлекаемых в кредитный кооператив в форме займов, полученных от членов кооператива, ассоциированных членов кооператива, кредитов кредитных и иных организаций. Размер фонда финансовой взаимопомощи, порядок его формирования и использования определяются уставом кредитного кооператива, решениями общего собрания членов кредитного кооператива.

²⁰⁸ Там же. С. 8.

Временно свободный остаток фонда финансовой взаимопомощи по решению общего собрания членов кредитного кооператива может передаваться на основе договора займа в фонд финансовой взаимопомощи кредитного кооператива последующего уровня или использоваться кредитным кооперативом для приобретения государственных и муниципальных ценных бумаг либо передаваться на хранение в банки.

Согласно статье 38 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» сделки кооператива (в том числе сделки по передаче в аренду земельных участков и основных средств кооператива, по залогу имущества кооператива), стоимость которых в процентах от общей стоимости активов кооператива за вычетом стоимости земельных участков и основных средств кооператива составляет до 10%, совершаются по решению правления кооператива, от 10 до 20% - по совместному решению правления кооператива и наблюдательного совета кооператива, свыше 20% - по решению общего собрания членов кооператива.

Сделка кооператива, второй стороной в которой выступают председатель кооператива или исполнительный директор кооператива, члены правления кооператива или наблюдательного совета кооператива, их супруги и ближайшие родственники либо владельцы пая, размер которого составляет более чем 10% от паевого фонда кооператива, считается сделкой, в которой присутствует конфликт интересов. Такой сделкой признается и сделка, в которой не менее чем 10% членов кооператива или не менее чем 20 процентов ассоциированных членов кооператива по их заявлениям в письменной форме усматривают имущественный интерес указанных лиц, не совпадающий с законными имущественными интересами кооператива. Данные лица обязаны довести до сведения общего собрания членов кооператива и ревизионного союза, членом которого является данный кооператив, информацию о:

- юридических лицах, 10 и более процентами голосующих акций (долей, паев) которых они владеют отдельно либо в совокупности со своим аффилированным лицом или своими аффилированными лицами;

- юридических лицах, в состав органов управления которых они входят, и крестьянских (фермерских) хозяйствах, членами или главами которых они являются;

- совершаемых или предполагаемых сделках, о которых им известно и в которых они могут быть заинтересованными лицами.

Решения о совершении сделок кооператива, в которых присутствует конфликт интересов, принимаются на совместном заседании правления кооператива и наблюдательного совета кооператива единогласно и утверждаются общим собранием членов кооператива большинством не менее чем две трети голосов. Сделка, в которой присутствует конфликт интересов, может быть совершена при условии соблюдения установленного кооперативом порядка определения рыночной стоимости имущества, являющегося предметом такой сделки, и при условии оглашения на общем собрании членов кооператива заключения ревизионного союза, членом которого является кооператив, о соответствии указанной сделки закону и интересам кооператива, членов кооператива и ассоциированных членов кооператива. В противном случае сделка может быть признана недействительной по иску кооператива либо его члена или ассоциированного члена.

Порядок распределения прибыли и убытков урегулирован ст. 36 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации» и уставом кооператива.

Доходы кооператива, определяемые по бухгалтерскому балансу и оставшиеся после уплаты налогов, сборов и обязательных платежей, распределяются в следующем порядке:

- 1) на погашение просроченных долгов;
- 2) в резервный фонд и иные неделимые фонды;
- 3) на выплату дивидендов по дополнительным паевым взносам членов кооператива и паевым взносам ассоциированных членов.

Дивиденд – это часть прибыли кооператива, выплачиваемая по дополнительным паевым взносам членов кооперативов и паевым взносам ассоциированных членов кооператива. Размер этих выплат ограничивается 30% от прибыли кооператива, подлежащей распределению. Далеко не все российские правоведы позитивно оценивают использование определения «дивиденд». Так, по

мнению Е.Л. Мининой, вместо термина «дивиденд», присущего для распределения прибыли в акционерных обществах, необходимо использовать применяемый в дореволюционном российском кооперативном законодательстве термина «процент на пай»²⁰⁹;

4) на кооперативные выплаты, которые распределяются между членами кооператива доле их участия в хозяйственной деятельности кооператива,

Кооперативные выплаты используются в следующем порядке:

1) не менее чем 70 процентов суммы кооперативных выплат направляется на пополнение приращенного пая члена кооператива;

2) остаток кооперативных выплат выплачивается члену кооператива.

Средства, зачисленные в приращенные пай, используются на:

1) создание и расширение фондов кооператива, за исключением неделимого фонда кооператива;

2) погашение приращенных паев.

Средства, зачисленные в приращенные пай, используются на создание и расширение производственных и иных основных фондов кооператива, за исключением неделимого фонда кооператива, а также на погашение приращенных паев. В первую очередь погашаются пай, начисленные в наиболее ранний период по отношению к году их погашения. Если размер чистых активов уменьшился по сравнению с предыдущим годом, то погашение приращенных паев не допускается.

Кооператив как юридическое лицо несет ответственность всем своим имуществом, за исключением того имущества, на которое нельзя обратить взыскание (п. 7 ст. 37 Федерального закона). Однако данный запрет не распространяется, если имущество было передано в залог в качестве исполнения обязательств, указанных в абз 2. п. 7 ст. 37 Закона: 1) договор залога имущества был заключен на основании решения общего собрания, принятого двумя третями голосов членов кооператива и уставом предусмотрена субсидиарная ответственность членов кооператива в размере не менее 20 % от их пая и 2) имущество кооператива передано в залог

²⁰⁹ См.: Комментарий к Федеральному закону "О сельскохозяйственной кооперации" (постатейный) / Под ред. Е.Л. Мининой. - М., 1997. - С. 21.

для обеспечения кредитов, по которым федеральным бюджетом или бюджетами субъектов РФ предусмотрено возмещение затрат на уплату процентов и иных льготных кредитов, по которым субсидирование осуществляется за счет средств федерального бюджета или бюджета субъектов РФ.

Убытки покрываются за счет резервного фонда, за счет уменьшения приращенных паев или за счет внесения дополнительных взносов членов кооператива. Убытки кооператива, определенные по бухгалтерскому балансу, распределяются между членами потребительского кооператива в соответствии с долей их участия в хозяйственной деятельности потребительского кооператива,

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения годового бухгалтерского баланса покрыть образовавшиеся убытки за счет резервного фонда кооператива либо путем внесения дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов.

Ассоциированные члены несут ответственность только в пределах своего паевого взноса.

ГЛАВА 5. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ САМОУПРАВЛЕНИЯ В СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОБСЛУЖИВАЮЩИХ КООПЕРАТИВАХ

5.1. Правовая характеристика управления в сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах Украины

Специфическим признаком любых кооперативов, в том числе и сельскохозяйственных обслуживающих, является наличие независимых и самостоятельных органов управления, которые функционируют на принципах кооперативного самоуправления. Организационной основой отношений самоуправления является членство граждан в кооперативе и участие всех членов в управлении последним. Безусловно, нужно согласиться с В.И.Семчиком, что понятие «кооперативное самоуправление» и «демократия» по своему социально-управленческому назначению и содержанию, правовым определению и закреплению и способности быть весомым способом регулирования рыночных экономических отношений являются тождественными²¹⁰. Ведь во все времена любая кооперативная организация, в том числе сельскохозяйственная, осуществляла свою деятельность на основе таких наработанных мировой кооперативной теорией и проверенных на практике демократических принципов, как самоуправление, гласность, участие членов в решении вопросов, связанных с деятельностью кооперативов по принципу: один член – один голос; соблюдении требований гласности при обсуждении и принятии решений по вопросам деятельности кооператива; обязательности решений, принятых большинством, для всех членов кооператива; ответственности и подотчётности перед членами кооператива исполнительных органов управления и т.п.

²¹⁰ См.: Кооперативное право: учебник для кооперативных, сельскохозяйственных, экономических, юридических высших учебных заведений и факультетов / [Семчик В. И., Бабенко С. Г., Волик М. П. и др.] ; под. ред. В. И. Семчика. – К. : Ин Юре, 1998. – 336 с

Это, несомненно, способствует созданию атмосферы единства членов кооператива относительно осуществления производственно-хозяйственной политики.

Управление в сельскохозяйственном обслуживающем кооперативе имеет характерные особенности, обусловленные теми обстоятельствами, что его члены работают не в кооперативе, а в собственном отдельном хозяйстве. СХОК им необходим для получения услуг, которые нужны им для ведения собственной деятельности. Собственники обслуживающего кооператива являются его клиентами. Они имеют собственную землю, имущество и вносят только часть своей собственности в кооператив в виде паев. В обслуживающем кооперативе нет земли для сельскохозяйственных целей, а его члены получают прибыль от деятельности своих хозяйств, и кооператив является только средством увеличения этой прибыли. Обслуживающий кооператив не может быть предприятием с собственными целями, которые находятся вне интересов его членов. Поэтому управление кооператива строится так, что становится непосредственно ответственным перед его собственниками.

Одним из принципов деятельности кооператива является управление им на демократических основах. Этот принцип является главным не только потому, что демократическое управление – это элемент кооперативной идеологии, которая отдает приоритетную роль человеку, а не капиталу, но и потому, что это главный залог эффективной экономической деятельности. Члены кооператива являются его собственниками и реализуют свое право собственности через участие в управлении кооперативом. Это характерно не только кооперативам, но и акционерным обществам, где собственники акций принимают участие в корпоративном управлении. Однако, в отличие от акционеров, члены кооператива не только вносят имущественные паи, но и берут на себя обязательства относительно ведения совместной деятельности (совместное хранение продукции, ее переработка или реализация, совместное обеспечение членов кооператива средствами производства или другими услугами).

СХОК является продолжением деятельности хозяйств его членов, поэтому непосредственно влияет на них. Они должны самостоятельно принимать решения относительно собственных хозяйств, иначе утратят свою автономию. По этим причинам сельскохозяйственные производители должны принимать участие в управление кооперативом. Без достаточного контроля в управлении кооперативом трудно контролировать ход выполнения обязательств со стороны его членов. В связи с этим демократия в кооперативе повышает уровень выполнения обязательств²¹¹.

Соблюдение требований демократии означает обязательное выполнение принципов и процессуальных правил, направленных на обеспечение гарантий полного самоуправления в кооперативах.

Юридические гарантии обеспечены нормами Законов Украины «О сельскохозяйственной кооперации», «О кооперации» и заключаются в следующем: исчерпывающее определение полномочий органов управления кооператива; своевременный созыв общего собрания членов кооператива, проведение заседаний правления и контрольно-ревизионных органов и соблюдение регламента их работы; соблюдение правил голосования – открытого или закрытого (тайного) при выборах главы правления кооператива, а также при решении общим собранием принципиально важных для кооператива вопросов; выборность главы правления, состава исполнительно-распорядительных органов и ревизионной комиссии на срок, указанный в уставе и других локальных нормативных актах; соблюдение кворума при проведении общего собрания, правления кооператива, наблюдательного совета; избрания в органы управления и ревизионной комиссии только членов кооператива; досрочный отзыв выборных должностных лиц, если они не оправдали доверия членов кооператива; прекращение или отмена незаконного решения органа управления кооператива²¹².

²¹¹ См.: Основы сельскохозяйственной обслуживающей кооперации: уч. пособие / [В. В. Зиновчук, Л. В. Молдован, В. Б. Моссаковский и др.]. Под ред В. В. Зиновчука. — К. : Высшее образование, 2001. — 464 с.

²¹² См.: Кооперативное право: учебник для кооперативных, сельскохозяйственных, экономических, юридических высших учебных заведений

Согласно ст. 14 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» высший орган самоуправления в кооперативе – общее собрание, которое проводится ежегодно после окончания финансового года. Оно может созываться вне очереди по решению правления кооператива или по инициативе не менее трети членов кооператива. Согласно установленной процедуре правление кооператива обязано принять решение о созыве общего собрания и известить членов кооператива о времени, месте их проведения и повестке дня не позднее, чем за 10 дней. Общее собрание имеет право принимать решения, если на нем присутствует больше половины членов кооператива.

Законом Украины «О кооперации» более детально урегулирован как порядок созыва общего собрания, так и процесс принятия решений. В частности, согласно ст. 16 упомянутого закона, внеочередное общее собрание должно созываться на протяжении 20 дней со дня поступления такого требования. В случае необеспечения правлением (главой) кооператива созыва внеочередного общего собрания, оно может быть созвано лицами, которые требовали его созыва, на протяжении следующих 20 дней.

В случае, когда по организационным причинам (из-за территориального расположения или значительное количество кооператива) проведение общего собрания невозможно, уставом кооператива может быть предусмотрен созыв собрания уполномоченных кооператива. Количество членов кооператива, которые имеют право делегировать уполномоченных, и порядок делегирования уполномоченных для участия в собрании уполномоченных определяются уставом кооператива.

Общее собрание членов кооператива имеет право решать вопросы, если на нем присутствует больше половины его членов, а собрание уполномоченных – при наличии не менее двух третей уполномоченных.

Каждый член кооператива или уполномоченный кооператива имеет один голос, и это право не может быть передано другому лицу.

Решение общего собрания членов (собрания уполномоченных) кооператива о принятии, внесении изменений в устав, вступлении в кооперативное объединение или выход из него, а также о реорганизации или ликвидации кооператива считается принятым, если за него проголосовало не менее 75% членов кооператива, присутствующих на общем собрании кооператива. По другим вопросам решения принимаются простым большинством голосов членов (уполномоченных) кооператива, присутствующих на его общем собрании.

Решения общего собрания членов (собрания уполномоченных) кооператива принимаются согласно его уставу открытым или тайным голосованием.

Таким образом, проведенный анализ дает все основания утверждать, что в украинском кооперативном законодательстве управление на демократических основах гарантировано.

Управление деятельностью сельскохозяйственных обслуживающих кооперативов совершается соответствующими исполнительно-распорядительными и контрольно-ревизионными органами. Их предназначение и содержание деятельности регламентируются законами и другими нормативно-правовыми актами. Именно функционирование органов управления создает возможность реализации права самоуправления.

В кооперативном законодательстве существуют две системы управления: монистическая и дуалистическая.

Дуалистическая система предусматривает наличие одного исполнительного органа, то есть правления и одного наблюдательного органа – наблюдательного совета. Члены правления назначаются и увольняются общим собранием или наблюдательным советом. Распределение исполнительных и наблюдательных функций гарантируется запретом одновременно занимать должности в указанных органах. Наблюдательный совет, количество членов которого определяется уставом, осуществляет контроль деятельности исполнительного органа. Члены

наблюдательно совета избираются и отзываются общим собранием. Как правило, ассоциированные члены кооператива могут занимать в составе наблюдательно совета до одной трети. Дуалистическая система свойственна таким странам как Германия, Австрия, Италия и некоторым другим²¹³.

Монистическая система воспроизводит англо-американский вариант управления в кооперативах. Такая система предусматривает один орган управления – правление. Члены правления назначаются и увольняются общим собранием. Ассоциированные члены также могут избираться в состав органа управления, но они не могут составлять его большинство. Орган управления может передавать полномочия относительно ведения дел одному или нескольким своим членам или даже лицам, которые не состоят в членских отношениях. Орган управления подотчётен общему собранию. Существенный для кооперативов принцип демократического управления обеспечивается путем распределения между правлением и общим собранием²¹⁴.

Независимо от количества органов управления, статус общего собрания фактически во всех странах одинаковый. Общее собрание признается высшим органом управления кооперативом.

Так, ст. 13 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» предусматривает, что высшим органом управления кооператива является общее собрание. К органам управления относится правление кооператива. В случае необходимости кооператив нанимает исполнительного директора, образует наблюдательный совет. Для подготовки отдельных вопросов общее собрание, а в период между ним – правление кооператива или наблюдательный совет могут создавать специальные комиссии из

²¹³ См.: Коршунов П. Н. Европейское кооперативное законодательство: учеб. пособие Под ред. Н. Д. Эриашвили. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2008. — 75 с. — (Закон и право).

²¹⁴ Snaith I. Handbook of Industrial and Provident Societies Law / I. Snaith. — Manchester : «Holyoake Books», 1998. — 4 p.

членов кооператива с привлечением в качестве консультантов наемных работников.

Право кооперативного самоуправления реализуется главным образом путем правового определения полномочий общего собрания и практическим их осуществлением в процессе всей деятельности кооператива.

Право членов осуществлять управление делами кооператива определено законами «О сельскохозяйственной кооперации» (ст. 11, ст. 14), «О кооперации» (ст. 12, ст. 15). В них закреплены основные полномочия общего собрания. Согласно ст. 14 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» к компетенции общего собрания членов кооператива относится: вносить изменения и дополнения в устав, принимать нормативные документы кооператива; избирать путем прямого тайного голосования главу кооператива и членов правления кооператива, членов ревизионной комиссии (ревизора), членов наблюдательного совета и т.п.; заслушивать отчёты органов управления кооператива об их деятельности; определять виды и размеры фондов кооператива, порядок их формирования и использования; утверждать правила внутреннего распорядка; годовой отчет и баланс кооператива; порядок формирования и распределения дохода кооператива; решения правления кооператива о принятии новых членов; решать вопросы о вступлении кооператива в объединения кооперативов, создание предприятий разных видов; вопросы о реорганизации или ликвидации кооператива.

Указанный перечень не является исчерпывающим, общее собрание имеет право принимать любые решения, связанные с уставной деятельностью кооператива.

В ст. 15 Закона Украины «О кооперации» частично изменена компетенция органов управления кооператива. Общее собрание получило новые дополнительные функции, к которым относятся: определение размеров вступительного и членского взносов и паев; определение размеров оплаты труда главы правления, главы ревизионной комиссии (ревизора), а также сметы на содержание аппарата органов управления и органов контроля деятельности кооператива; принятие решений относительно владения,

пользования и распоряжения имуществом; создание специальных комиссий с привлечением в качестве консультантов наемных работников.

Законом Украины «О кооперации» установлено, что в компетенцию исключительно высшего органа самоуправления входит как принятие устава, так и внесение в него изменений и дополнений. Устав, во-первых, является необходимым условием государственной регистрации кооператива, потребительского товарищества и основанием для предоставления ему правового статуса юридического лица. А во-вторых, правовые нормы устава определяют правоспособность кооператива как для осуществления внутренней кооперативной деятельности, в том числе юридического закрепления прав и обязательств членов, так и для признания его полномочий для осуществления внешних отношений.

Любой кооператив, в том числе СХОК, осуществляет свою деятельность на основе кооперативного самоуправления, что проявляется в избрании на общем собрании исполнительно-распорядительного и контрольно-ревизионного органов и ответственных должностных лиц (п. 2 ст. 15). Избрание общим собранием двух руководящих центров – совета и правления – имеет глубокий смысл, поскольку позволяет реализовать такие основополагающие кооперативные принципы, как самостоятельность и самоуправление. К функциям совета относится контроль соблюдения устава и выполнение решений общего собрания, утверждение общих правил ведения делопроизводства. Правление же осуществляет оперативное управление хозяйственной деятельностью кооператива. В полномочия общего собрания входит не только избрание состава совета и правления, но и контроль их деятельности путем заслушивания и утверждения отчётов.

Указанный порядок избрания органов управления и распределение их полномочий, с нашей точки зрения, является надежным препятствием бюрократизации, злоупотреблениям и некомпетентности.

СХОК как юридическое лицо является субъектом права собственности. Решение имущественных отношений, которые основываются на этом праве собственности, осуществляется общим собранием. Именно оно определяет размеры вступительного и членского взносов и паев (п. 5 ст. 15). Решение вопросов имущественного характера осуществляется путем утверждения годовых отчетов правления, балансов кооператива (п. 3, 8 ст. 15), посредством чего членами СХОК анализируются позитивные и негативные моменты использования имущественных средств. Безусловно, в компетенцию общего собрания входит принятие решений относительно владения, пользования и распоряжения имуществом. Но в уставе желательно было бы определить перечень соглашений, заключение которых потребует решения общего собрания, и их стоимость. Иначе полномочия общего собрания относительно принятия решений по всем соглашениям с имуществом может стать препятствием деятельности кооператива²¹⁵.

Высший орган кооперативного самоуправления решает ряд организационно-правовых вопросов. В частности, принимает решения о ликвидации и реорганизации, о вступлении кооператива в кооперативные объединения (п. 12, 13 ст. 15). Организационно-правовыми также являются вопросы относительно формирования состава кооператива. Это вопросы о вступлении граждан в члены кооператива и прекращение членства, которые утверждаются общим собранием (п. 9 ст. 15).

Новацией Закона Украины «О кооперации» является расширения круга полномочий общего собрания такими вопросами, как определение размеров оплаты труда главы правления, главы ревизионной комиссии (ревизора), а также сметы на содержание аппарата органов управления и органов контроля деятельности кооператива; создание специальных комиссий с привлечением в качестве консультантов наемных работников.

²¹⁵ См.: Гриценко М. П. Сельскохозяйственные обслуживающие кооперативы: создание и деятельность / М. П. Гриценко, А. М. Черниш, О. И. Кузьменко. – К.: Киевская областная совещательная служба, 2005. – С. 68.

Что касается оплаты труда, то мы соглашаемся с В.В. Зиновчуком, который утверждает, что в современных условиях в связи со значительным усложнением заданий, которые приходится решать правлению кооператива, все чаще поддерживается предложение о денежном вознаграждении членов правления. Формами такого вознаграждения являются: а) установление годовой ставки члена правления; б) гонорар за участие в каждом заседании правления; в) возмещение расходов, связанных с работой в правлении; г) участие в программах стимулирования наемных работников (например, страхование жизни, медицинское страхование, пенсионные программы и т.п.); д) комбинация предыдущих вариантов. Вознаграждение труда членов правления должно предусматриваться уставами, а его конкретный размер должен быть согласован с общим собранием²¹⁶.

Непонятной является норма относительно возможности создавать специальные комиссии с привлечением в качестве консультантов наемных работников решением общего собрания. Ведь вопросами привлечения специалистов занимается правление кооператива (ст. 16) и наблюдательный совет.

Важная роль в осуществлении самоуправления отведена правлению кооператива. Правление является коллегиальным исполнительно-распорядительным органом, который в своей деятельности ответственен перед общим собранием. Оно избирается общим собранием членов кооператива, в состав которого входит не меньше 10 членов. Срок полномочий правления не может превышать 3 года (п. 1 ст. 15 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации»). Законом Украины «О кооперации» этот срок увеличен до 5 лет, что, с нашей точки зрения, является безосновательным, поскольку процедура отзыва правления сложнее, чем продление срока его полномочий.

Если количество членов сельскохозяйственного кооператива меньше указанного, то есть 10 лиц, то общее собрание избирает главу, который выполняет функции правления.

²¹⁶ Зиновчук В. В. Организационные основы сельскохозяйственного кооператива : [2-е изд., доп. и перераб.]– К.: Логос, 2001. – 379 с.

Членом правления кооператива может быть любое физическое лицо, которое имеет полную дееспособность и не является членом наблюдательного совета или ревизионной комиссии. Количественный состав правления, порядок назначения его членов определяются уставом кооператива. Порядок созыва и проведения заседаний коллегиального исполнительного органа устанавливается уставом или положением об исполнительном органе кооператива. В своей повседневной оперативной работе правление руководствуется теми целями и заданиями, которые определены общим собранием.

Правление подчинено общему собранию как субъекту права самоуправления, действует согласно законам «О сельскохозяйственной кооперации», «О кооперации», уставу кооператива. Безусловно, члены правления должны быть достаточно осведомлены о конкретных условиях деятельности кооператива, экономической ситуации, в которой он функционирует, социальных проблемах. Именно от надлежащего выполнения правлением и, в первую очередь, главой кооператива функциональных обязанностей зависит уровень эффективности деятельности кооператива.

Согласно ст. 16 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации», исполнительный орган возглавляет глава кооператива, который избирается правлением или общим собранием. Глава правления является руководящим должностным лицом, которое осуществляет и коллегиальное, и единоначальное руководство деятельностью кооператива. Функции главы кооператива и порядок его избрания (отзыва) определяются уставом кооператива.

Учитывая возможность правления заключать договора от имени кооператива и осуществлять представительство в отношениях с третьими лицами, уместно дополнить Закон Украины «О сельскохозяйственной кооперации» положениями, которые закрепляют право главы кооператива без доверенности действовать от имени кооператива согласно решениям правления, в том числе представлять интересы кооператива, заключать договора от имени кооператива, издавать приказы и распоряжения, обязательные для

выполнения всеми работниками кооператива. В случае невозможности выполнения главой своих полномочий, закрепить возможность осуществлять его полномочия за одним из членов правления. Другой порядок может быть предусмотрен уставом или положением об исполнительном органе кооператива. Относительно других лиц, то они могут действовать от имени кооператива в порядке представительства, предусмотренном ГК Украины.

Компетенция правления определена в ст. 15 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» и в ст. 16 Закона Украины «О кооперации». Так, исполнительный орган кооператива, которым является правление:

- осуществляет управление кооперативом в период между общими собраниями членов кооператива, обеспечивает выполнение их решений;
- представляет кооператив в отношениях с органами государственной власти и органами местного самоуправления, международными организациями, юридическими и физическими лицами;
- заключает сделки между кооперативом и другими лицами;
- действует от имени кооператива в пределах, предусмотренных уставом кооператива.

Перечень полномочий может быть расширен или, наоборот, сужен высшим органом управления кооператива или уставом (ст. 16 Закона Украины «О кооперации»).

Правление и глава кооператива несут материальную ответственность за всю его деятельность, обеспечение сохранности товарно-материальных ценностей, денежных средств и другого имущества, соблюдение требований самоуправления, за ненадлежащее выполнение своих служебных обязанностей должностными лицами и др.

К сожалению, вопрос прекращения полномочий главы правления и его членов даже не упоминается ни законом «О сельскохозяйственной кооперации», ни законом «О кооперации».

Согласно ст. 17 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации», правление кооператива может нанимать

исполнительного директора для оперативного управления деятельностью кооператива. Ведь должностные лица исполнительного органа – это, как правило, сельскохозяйственные товаропроизводители, которые не имеют специальной подготовки, достаточного опыта и времени для ежедневного управления предприятием в сфере агробизнеса. Управление же текущей деятельностью кооператива требует соответствующего образования, определенного опыта работа в управлении предприятием и организационных способностей. Исполнительный директор не может быть членом кооператива, он выполняет свои функции на условиях контракта, который заключает с ним правление кооператива, формирует исполнительную дирекцию и выполняет функции, делегированные ему правлением кооператива. Исполнительный директор и дирекция должны действовать исключительно в интересах кооператива, добросовестно, разумно и профессионально. Они должны предпринимать меры по охране конфиденциальности информации, которая составляет коммерческую тайну и которая стала им известна в связи с осуществлением своих полномочий. Поскольку на исполнительного директора (дирекцию) возлагается осуществление оперативного управления делами кооператива, то к его компетенции можно отнести и возможность найма работников и организацию их труда; реализацию программ развития кооператива, утвержденных общим собранием членов кооператива; использование согласно сметам или другим документам финансовых ресурсов кооператива и т. п. Но при этом важно разграничить компетенцию правления кооператива и исполнительного директора (дирекции). И если первое определяет в целом основные направления реализации политики кооператива, то заданием исполнительного директора (дирекции) является их реализация²¹⁷.

Привлечение профессиональных менеджеров на условиях контракта является, с нашей точки зрения, непродуманным решением, которое приведет к нежелательным последствиям для

²¹⁷ См.: Марвин А. Шаарс. Кооперативы: принципы и практика / Марвин А. Шаарс ; [пер. з англ.]. – К.: ВОКА, 1994. – 66 с.

кооператива. Ведь контракт является разновидностью трудового договора, соответственно отношения между менеджером и кооперативом рассматриваются как трудовые, то есть работнику обеспечиваются все гарантии, льготы и компенсации, установленные законодательством о труде.

В то же время, все развитые страны четко и недвусмысленно выводят отношения между любым товариществом и его должностными лицами из сферы действия трудового права, квалифицируя договора между должностным лицом и товариществом как договор о предоставлении услуг.

Необходимо учитывать и то, что трудовое право поддерживает более слабую сторону трудовых отношений – работника, предоставляя ему целый спектр возможностей защиты от работодателя. Однако, такая защита может распространяться только на тех, кто действительно в ней нуждается²¹⁸.

Ситуация с восстановлением в должности по решению суда «неправомерно» уволенного менеджера или директора, который ссылается на гарантии от увольнения, предусмотренные трудовым законодательством, является абсурдом для законодательства любой развитой страны. Фактически трудовое право зарубежных стран предусматривает ограничение ответственности работника, четкую регламентацию его обязанностей и гарантии от бесосновательного увольнения. Классификация отношений между корпорацией и ее менеджером как таких, которые относятся к сфере действия трудового права, с одной стороны, практически исключает возможность применения концепции фидуциарных обязанностей, а с другой стороны, усложняет задачу избавиться от недобросовестного, некомпетентного, но сведущего в трудовом праве менеджера. Еще одним наследием советской системы с ее тотальным огосударствлением собственности является отсутствие практики привлечения менеджеров к ответственности за причиненный ими вред, кроме случаев привлечения к криминальной ответственности за кражу или мошенничество.

²¹⁸ См.: Спасибо-Фатеева И. Понятие имущества, имущественных и корпоративных прав как объектов права собственности // Украинское коммерческое право. – 2004. – № 5. – С. 9.

Неразвитость института деликтной ответственности и, в частности, ответственности за нарушение фидуциарных обязательств является мощным фактором, который стимулирует недобросовестное поведение украинских менеджеров²¹⁹.

Таким образом, мы считаем, необходимо четко установить, что на отношения между исполнительным директором, дирекцией кооператива и кооперативом трудовое право не распространяется, менеджер принимается на работу и увольняется с должности решением правления, принятым простым большинством голосов.

Несомненно, при условии эффективного функционирования, количество членов СХОК будет увеличиваться, что повлияет и на систему управления кооперативом. Перед кооперативом возникнет проблема выбора между сохранением демократических основ управления с широким привлечением членов кооператива к принятию принципиальных управленческих решений и его эффективностью (понятно, что увеличение количества субъектов, от которых зависит принятие управленческого решения, не увеличивает эффективность управления). Специалисты по кооперативному менеджменту считают, что когда баланс власти нарушается в пользу членов, не всегда демократический контроль способствует удовлетворению интересов кооператива в долгосрочной перспективе. Современный кооперативный агробизнес требует больших масштабов деловых операций, выверенной и гибкой конкурентной политики, изучения и максимального удовлетворения потребностей каждого члена кооператива, что невозможно без использования высокопрофессиональных менеджеров. Возрастание роли наемного управленческого аппарата постепенно отдаляет членов кооператива от участия в управлении своим предприятием. К сожалению, это является объективным эволюционным процессом дальнейшего развития системы управления в кооперативах.

Эта проблема свойственна не только кооперативам. Ее возникновение – характерная тенденция для всех предприятий кооперативной собственности. Появились даже понятия

²¹⁹ См.: Ефименко А. Корпоративное управление по Закону «Об акционерных обществах»: достижения и ошибки // Юридический советник. – 2009. – № 9.

«управленческая революция» и «менеджеризм», с которыми связывают уменьшение роли собственников капитала в управлении своей корпорацией, и, следовательно, постепенным переходом власти к профессиональным управленцам (менеджерам).

Необходимо согласиться с В.В. Зиновчуком, который убеждает, что, несмотря на общие черты систем управления в кооперативах и обычных корпорациях, между ними существует принципиальная разница. Интерес члена кооператива к личному участию в управлении своим предприятием не связан (или не настолько связан) с функционированием его капитала. И это является основополагающей доминантой кооперативных отношений. Статус клиентов-собственников вынуждает членов кооператива осознать, что объединение хозяйственной и финансовой деятельности логично требует стабильности и длительности их отношений с кооперативом и что предназначение кооператива заключается в удовлетворении их долгосрочных интересов, а это будет делать их равнодушными к участию в управлении делами собственного предприятия²²⁰.

То, что члены кооперативов принимают более активное участие в управлении своим предприятием, чем собственники обычных корпораций, подтверждается представителями европейской и американской школ кооперативной мысли.

Дуалистическая система управления, которая свойственна национальному законодательству, предусматривает наличие одного исполнительного органа, то есть правления, и одного наблюдательного органа – наблюдательного совета.

Таким образом, для усиления своего контроля деятельности правления и наемной дирекции рядовые члены кооперативов могут создавать наблюдательные советы (ст. 18 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации»). Наблюдательный орган создается только в кооперативах, количество членов которых составляет не менее 50 лиц. Мы соглашались с Я.З. Гаецкой-Колотило, которая утверждает, что указанная норма, по сути, ограничивает право членов малых кооперативов, количеством до 50

²²⁰ См.: Зиновчук В. В. Организационные основы сельскохозяйственного кооператива : [2-е изд., доп. и перераб.]– К.: Логос, 2001. – 379 с.

лиц, избирать наблюдательный совет. А поэтому, второе предложение п. 1 статьи Закона уместно изложить в такой редакции: «Наблюдательный совет может создавать в кооперативах, в состав которых входит не менее 10 членов, а в кооперативах, количество членов которых больше 50 лиц, создание наблюдательного совета является обязательным»²²¹.

Согласно ст. 17 Закона Украины «О кооперации» наблюдательный совет избирается из членов кооператива на общем собрании в количестве 3 – 5 лиц, которые работают в совете на общественных началах. Порядок избрания наблюдательного совета и его главы и принятие решений наблюдательным советом устанавливается Уставом кооператива. Член наблюдательного совета не может быть членом правления или ревизионной комиссии.

К сожалению, украинским кооперативным законодательством не уделяется должное внимание такому органу как наблюдательный совет. Ни законом «О кооперации», ни законом «О сельскохозяйственной кооперации» не определены функции и круг полномочий наблюдательного органа. Это является существенным недостатком, ведь в условиях так называемого «менеджеризма» роль кооперативного принципа демократического руководства ничего существенно не изменит, если имеет место потенциальный конфликт интересов менеджмента и членов кооператива. В первую очередь эта проблема касается больших кооперативов, где общее собрание как «верховный авторитет» уже не имеет возможности самостоятельно контролировать деятельность менеджеров и правления²²².

Вопросы, которые составляют компетенцию наблюдательного совета, должны быть закреплены в первую очередь в Законе и в

²²¹ См.: Гаецкая-Колотило Я. З. Организационно-правовые формы сельскохозяйственной кооперации в Украине : дис. . канд. юрид. наук : 12.00.06. - К., 2003. – 184 с.

²²² Snaithe I. Corporate Governance // Journal of Co-operative Studies. – vol. 34. – 2001, № 1(101). – P. 1. – (Corporate Governance at the margins). Snaithe I. Regulating Industrial and Provident Societies : edited by Milman D. Oxford. // Regulating Enterprise – Law and Business Organisations in the UK. – «Hart», 1999. – P. 179.

уставах кооперативов. Именно поэтому существует нужда дополнить статью 17 Закона Украины «О кооперации» и соответственно ст. 18 Закона Украины «О сельскохозяйственной кооперации» следующими положениями:

1. К компетенции наблюдательного совета относится решение вопросов, предусмотренных Законом, уставом, а также переданных на решение наблюдательному совету общим собранием.

2. К исключительной компетенции наблюдательного совета относится:

- подготовка повестки дня общего собрания, принятие решения о дате его проведения и о включении предложений в повестку дня;

- принятие решений о проведении очередных и внеочередных общих собраний на требование членов кооператива или по предложению правления;

- утверждение условий гражданско-правовых договоров, которые

- будут заключаться с исполнительным директором (дирекцией), установление размеров их вознаграждения;

- внесение предложений общему собранию об отстранении главы правления, членов правления от выполнения полномочий и избрании лица, которое временно будет исполнять полномочия главы правления;

- отстранение от выполнения полномочий главы правления, действия или бездеятельность которого нарушают права членов кооператива, до решения общим собранием вопроса о прекращении его полномочий;

- избрание аудитора кооператива и определение условий договора, который будет заключен с ним, установление размера оплаты его услуг. В случае если наблюдательный совет отсутствует, этот вопрос относится к компетенции правления, если другое не определено уставом;

- решение других вопросов, которые относятся к исключительной компетенции наблюдательного совета согласно уставу кооператива.

3. Вопросы, которые относятся к исключительной компетенции наблюдательного совета кооператива, не могут решаться другими органами товарищества, кроме общего собрания, за исключением случаев, установленных Законом.

4. Должностные лица кооператива обеспечивают членам наблюдательного совета доступ к информации в пределах, предусмотренных Законом и уставом кооператива.

Существенным моментом в законодательном регулировании деятельности СХОК является срок полномочий наблюдательного совета и, соответственно, порядок и основания досрочного прекращения полномочий членов наблюдательного совета. Эти вопросы оказались без внимания законодателя. С нашей точки зрения, необходимо закрепить на законодательном уровне возможность определять основания и порядок досрочного прекращения полномочий членов наблюдательного совета по решению общего собрания, а также основания для прекращения полномочий члена наблюдательного совета без решения общего собрания на уровне Уставов.

Первоочередной проблемой, которая на сегодняшний день практически не исследована, является проблема имущественной ответственности должностных лиц за вред, причиненный кооперативу ненадлежащим выполнением свои обязанностей. Такое положение вещей наблюдается и в корпоративном праве. Вместе с тем, актуальность указанного вопроса очень велика со всех позиций: и с практической, и с теоретической. Законодательство многих стран регулирует такие правоотношения. Например, параграфом 34 Закона о кооперативах Германии от 2006 года предусмотрено, что члены правления несут имущественную ответственность перед кооперативом за вред, причиненный нарушением своих обязанностей. Основаниями для их ответственности является, в частности, выплата паев членам кооператива, начисление процентов на прибыль, осуществление платежей, которые влекут за собой неплатежеспособность кооператива или долги, что является основанием для возбуждения дела о банкротстве. Основанием для освобождения членов правления от ответственности является доказательство того, что

они действовали исключительно по решениям общего собрания. Члены правления несут ответственность не только перед кооперативом, но и перед кредиторами последнего в части, где их требования не могут быть удовлетворены кооперативом. Ответственность членов правления перед кредиторами кооператива не могут отменить ни отказ кооператива от своих требований к членам правления, ни мировое соглашение с ними, ни ссылка на решение общего собрания, которое послужило основанием для их действий²²³.

Согласно ст. 92 ГК Украины, если члены органа юридического лица и другие лица, которые в соответствии с законом или учредительными документами выступают от имени юридического лица, нарушают свои обязанности по представительству, они несут солидарную ответственность за убытки, нанесенные юридическому лицу. Такая ответственность имеет гражданско-правовой характер и наступает в силу прямого указания закона, независимо от договоренности сторон (кооператива и должностного лица). Отказ от применения ответственности также недействителен, поскольку ответственность предусмотрена императивной нормой. Нарушением обязанностей относительно представительства может быть превышение полномочий или злоупотребление ними, несоблюдение порядка принятия решений, несоблюдение ограничений, установленных высшим органом, совершение действий вопреки решениям высшего органа и др.²²⁴ При определении оснований и размеров ответственности членов правления должны быть приняты во внимание обычные условия делового оборота и другие обстоятельства, которые имеют значение для дела. Общие условия имущественной ответственности должностных лиц такие: наличие элементов корпоративного правонарушения: нарушение нормы закона, устава или решение

²²³ См.: Коршунов П. Н. Европейское кооперативное законодательство: учеб. пособие Под ред. Н. Д. Эриашвили. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2008. — 75 с. — (Закон и право).

²²⁴ См.: Кравчук В. Ответственность должностных лиц органов управления юридических лиц // Юридический советник. — 2006. — № 3(11).

органа управления; вина; причинная связь; наступление негативных последствий.

Если имущественный вред в кооперативе не был нанесен, виновные действия должностных лиц могут быть основанием для увольнения, но не для имущественной ответственности. В ином случае общее собрание или наблюдательный совет должны принять решение о привлечении должностного лица к имущественной ответственности. Вред может наступить вследствие ошибочных действий должностных лиц (по неосторожности) или вследствие умышленных действий вопреки интересам кооператива. Оценка действий членов органов управления – очень относительное понятие, поскольку она осуществляется, как правило, ретроспективно, после наступления негативных последствий. Юридическое значение ошибок может быть разным. Только отдельные ошибки могут быть основанием для имущественной ответственности, в частности те, которые можно было предотвратить при надлежащем выполнении должностных обязанностей²²⁵.

В кооперативном праве остается неурегулированным порядок привлечения должностных лиц к ответственности. Учитывая широкий круг полномочий правления, в том числе и заключение сделок между кооперативом и другими лицами и осуществление представительства кооператива в разных отношениях, необходимо ввести норму, которая определяла бы основания и границы ответственности должностных лиц кооператива.

С целью контроля финансово-хозяйственной деятельности кооператива Законом Украины «О сельскохозяйственной кооперации» ст. 19 предусматривается создание ревизионной комиссии или избрание ревизора, если в составе кооператива меньше 10 членов. Ревизионная комиссия (ревизор) подотчётна общему собранию кооператива и избирается ими из числа членов кооператива согласно порядку голосования, установленного уставом кооператива. Членами ревизионной комиссии (ревизором) не могут быть члены правления кооператива или наблюдательного

²²⁵ См.: Там же.

совета. Детальнее урегулирован порядок деятельности ревизионной комиссии (ревизора) ст. 18 Закона Украины «О кооперации». Проверки результатов финансово-хозяйственной деятельности кооператива проводятся ревизионной комиссией по собственной инициативе, а также по решению общего собрания или по требованию не менее 10% членов кооператива. По требованию ревизионной комиссии (ревизора) предоставляются любые материалы, бухгалтерские и другие документы, а также разъяснения должностных лиц кооператива. Ревизионная комиссия (ревизор) составляет заключение о результатах деятельности кооператива по годовым отчетам.

Необходимо согласиться с Я.З. Гаецкой-Колотило в том, что нет нужды создавать ревизионную комиссию (ревизора) в тех кооперативах, где уже создан наблюдательный совет²²⁶, поскольку функции ревизионной комиссии фактически являются составляющей функций наблюдательного совета. С нашей точки зрения, в первую очередь кооперативы требуют не усиления полномочий ревизионной комиссии, а четкого закрепления роли и места внешнего аудитора в системе кооперативных отношений и заимствования из иностранного законодательства механизмов, которые обеспечивают независимость и ответственность аудиторов.

Проблемой является то, что в Украине аудиторы не чувствуют никаких обязательств перед обществом и лояльны по отношению к лицу, которое оплачивает их услуги. Необходимо сказать, что у украинских аудиторов нет серьезной мотивации больше учитывать интересы других лиц, чем непосредственного нанимателя, поскольку в Украине еще не сложилась практика привлечения аудиторов к ответственности третьими лицами, которые положились на достоверность финансовой отчетности, подтвержденной выводами аудитора. Кроме того, в отличие от развитых стран, украинские аудиторские фирмы (учитывая дочерние фирмы «Большой Четверки») существуют в форме

²²⁶ См.: Гаецкая-Колотило Я. З. Организационно-правовые формы сельскохозяйственной кооперации в Украине : дис. . канд. юрид. наук : 12.00.06.– К., 2003. – 184 с.

обществ с ограниченной ответственностью или закрытых акционерных обществ, которая надежно изолирует персональные активы аудиторов от возможных судебных исков²²⁷.

В то же время, в Германии, например, аудиторское объединение, аудитор и аудиторские компании несут ответственность перед кооперативом за умышленное или неосторожное нарушение обязанностей, которые возлагаются на них в связи с проведением аудиторской проверки. В случае нанесения убытков из-за неосторожности ответственность не может превышать сумму в 1 млн. евро по каждому случаю проведенной проверки. Лица, которые причинили вред кооперативу умышленными действиями, несут ответственность в полном объеме. Ответственность несут не только конкретные аудиторы, но даже члены наблюдательного совета компании, если аудиторская проверка проводилась аудиторской компанией²²⁸.

В разных странах аудиторские проверки кооперативов осуществляются разными аудиторскими организациями и учреждениями. Но, как правило, так сложилось исторически, кооперативы объединяются в разнообразные объединения, которые действуют на кооперативных основах и осуществляют проведение аудиторских проверок для своих членов. Кроме аудиторских услуг, эти объединения могут представлять интересы объединенных в них кооперативов, предоставлять им консультации и другие услуги, предусмотренные их Уставами.

Законодательство отдельных стран, в частности Германии, связывает создание кооперативов с требованием вступления, одновременно с регистрацией кооператива, в аудиторское объединение. Выход из него обуславливает прекращение деятельности кооператива по решению суда²²⁹.

²²⁷ См.: Ефименко А. Корпоративное управление по Закону «Об акционерных обществах»: достижения и ошибки // Юридический советник. – 2009. – № 9.

²²⁸ См.: Коршунов П. Н. Европейское кооперативное законодательство: учеб. пособие Под ред. Н. Д. Эриашвили. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2008. – 75 с. – (Закон и право).

²²⁹ Munkner Hans-H. Cooperative Law in the Federal Republic of Germany / Hans-H. Munkner. Marburg, 1989. 24 p.

Мы поддерживаем предложение Я.З. Гаецкой-Колотило, которая справедливо утверждает, что вместо создания внутреннего аудиторского (ревизионного) органа, статья 19 Закона должна закрепить право кооперативов создавать аудиторские объединения. Определить, согласно законодательству об аудиторской деятельности правовое положение такого объединения, состав, условия лицензирования аудиторской деятельности, полномочия, ответственность и т.п.

Таким образом, система органов управления СХОК, как и любого кооператива, характеризуется трехуровневой структурой: общее собрание (собрание уполномоченных) – правление (на этом же уровне может действовать и исполнительный орган (дирекция)) – наблюдательный совет.

Каждый из этих органов выполняет функции, предусмотренные для них Законом и Уставом, в пределах своей компетенции. При этом общее собрание может решать любые вопросы, связанные с уставной деятельностью кооператива, и принимать относительно них решения, а правление кооператива и наблюдательный совет – только те, которые предусмотрены для них в законе или Уставе.

5.2. Правовой механизм кооперативного управления в России

Управление в сельскохозяйственных потребительских кооперативах основано на демократических началах. Органами управления в кооперативе являются общее собрание, правление, и (или) председатель и наблюдательный совет.

Общее собрание членов кооператива является высшим органом управления кооперативом. Оно вправе решать любые вопросы, касающиеся деятельности кооператива, а также вправе отменять или изменять решения правления, председателя и наблюдательного совета.

К исключительной компетенции общего собрания относятся следующие вопросы:

- утверждение устава, внесение в него изменений и дополнений;

- выборы председателя, членов правления и наблюдательного совета и прекращение их полномочий;
- утверждение программ развития кооператива, бухгалтерского баланса, годового отчета;
- установление размера и порядка внесения и возврата паевых взносов, порядок распределения прибыли и убытков;
- отчуждение земельных участков и основных средств производства, их приобретения и совершения иных следок (если устав относит решение этого вопроса к компетенции общего собрания);
- определение видов, размера и порядка формирования паевого и иных фондов кооператива,
- вступление кооператива в другие юридические лица или их объединения;
- создание и ликвидация филиалов и представительств кооператива;
- определение условий и размера вознаграждения членов правления, председателя, компенсации расходов членам наблюдательного совета;
- привлечение к ответственности членов правления, председателя, членов наблюдательного совета;
- утверждение локальных актов кооператива.

Устав кооператива также может отнести к исключительной компетенции общего собрания и иные вопросы.

Решения по вопросам об утверждении устава, внесении в него дополнений и изменений, определения размера и порядка внесения паевых взносов, распределения прибыли и убытков, отчуждения земельных участков и иных основных средств производства принимаются не менее двумя третями голосов членов кооператива. Устав кооператива вправе устанавливать и более высокий кворум для принятия решений по этим вопросам.

Общее собрание членов кооператива может быть как очередным, так и внеочередным.

Как отмечал М. И. Козырь, Федеральный закон от 3 ноября 2006 года № 183-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации» и отдельные

законодательные акты РФ» «впервые в истории кооперативного движения провел деление общих собраний на очередные и внеочередные, что призвано повысить роль годовых общих собраний»²³⁰. Не все авторы позитивно оценивают классификацию общих собраний только на два этих вида. В частности, отмечает М. И. Палладина, необдуманно отрицается созыв иных общих собраний, в частности, плановых (перед посевной или уборкой).

Порядок созыва общего годового собрания урегулирован п.п. 1-2.1 ст. 21 и ст. 22 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации».

Первое общее собрание членов кооператива созывается в возможно короткий срок, но не позднее чем через три месяца после государственной регистрации кооператива. Кооператив не ранее чем через два месяца и не позднее чем через четыре месяца после окончания финансового года обязан проводить годовое общее собрание членов кооператива. Общие собрания членов кооператива, проводимые помимо годового общего собрания членов кооператива, являются внеочередными.

Обязанность по созыву годового и внеочередного общих собраний членов кооператива осуществляет правление кооператива.

Формирование повестки дня годового общего собрания членов кооператива осуществляется правлением кооператива.

Внеочередное общее собрание членов кооператива созывается правлением кооператива по собственной инициативе или по требованию наблюдательного совета кооператива, ревизионного союза сельскохозяйственных кооперативов, членом которого является кооператив, одной десятой от числа членов кооператива или одной третьей от числа ассоциированных членов кооператива.

Орган управления кооперативом либо имеющая на то право группа членов кооператива или ассоциированных членов кооператива, потребовавшие созыва внеочередного общего собрания членов кооператива, обязаны представить в правление кооператива в письменной форме предлагаемую повестку дня

²³⁰ См.: Козырь М. И. Аграрное право России: состояние, проблемы и тенденции развития. – 2-е изд., перер. и допол. - М.: Норма, 2008. – С. 189.

указанного общего собрания и обоснование необходимости его проведения. Иные органы управления кооперативом либо иные члены кооператива или ассоциированные члены кооператива, не являющиеся инициаторами созыва внеочередного общего собрания членов кооператива, не вправе вносить изменения в повестку дня внеочередного общего собрания членов кооператива или дополнения к ней без согласия на это инициатора созыва указанного собрания.

Правление кооператива или в случае приостановления его полномочий наблюдательный совет кооператива в течение семи дней с даты получения требования о проведении внеочередного общего собрания членов кооператива обязаны принять решение о проведении указанного собрания либо об отказе в его проведении.

Решение об отказе в проведении внеочередного общего собрания членов кооператива может быть принято только в случае, если ни один из вопросов предлагаемой повестки дня внеочередного общего собрания членов кооператива не относится к его компетенции или не соответствует требованиям федеральных законов либо не соблюдены установленные настоящим Федеральным законом требования к проведению внеочередного общего собрания членов кооператива.

Если в течение семи дней со дня получения правлением кооператива требования о проведении внеочередного общего собрания членов кооператива правлением кооператива не будет принято решение о проведении указанного собрания или будет принято решение об отказе в его проведении либо решение о проведении указанного собрания в установленный срок не будет выполнено, внеочередное общее собрание членов кооператива может быть созвано наблюдательным советом кооператива, ревизионным союзом кооперативов, членом которого является кооператив, членами кооператива или ассоциированными членами кооператива, имеющими право на созыв внеочередного общего собрания членов кооператива. В данном случае правление кооператива обязано предоставить инициаторам созыва внеочередного общего собрания членов кооператива списки членов кооператива, ассоциированных членов кооператива и их адреса.

Таким образом, видно, что процедура созыва внеочередного собрания крайне сложна. На практике довольно часто решения, принимаемые на внеочередных собраниях, признаются недействительными. Как отмечает А.А. Байтенова, нарушаются требования «п. 3 ст. 21 Федерального закона «О сельскохозяйственной кооперации»: состав правления, выступившего инициатором созыва внеочередного общего собрания, был нелегитимен, не было надлежащего извещения членов кооператива и ассоциированных членов кооператива о проведении внеочередного общего собрания, его времени и месте, повестке дня, были допущены иные нарушения порядка созыва внеочередного общего собрания (Постановления Десятого арбитражного апелляционного суда от 3 июня 2008 г. N А41-К1-22426/07, от 18 апреля 2008 г. N А41-К1-19111/07, от 15 мая 2008 г. N А41-К2-23345/07, Постановление ФАС Уральского округа от 9 января 2008 г. N Ф09-3295/07-С4 и др.)»²³¹.

О созыве общего собрания членов кооператива, повестке данного собрания, месте, дате и времени его проведения члены кооператива и ассоциированные члены кооператива должны быть уведомлены в письменной форме не позднее чем за 30 дней до даты проведения общего собрания членов кооператива.

Уставом кооператива, число членов и ассоциированных членов которого превышает 300 человек, может предусматриваться порядок направления уведомления о созыве общего собрания членов кооператива путем публикации в периодическом печатном издании не позднее чем за 30 дней до даты проведения общего собрания членов кооператива при условии, если наименование этого печатного издания определено уставом кооператива и о таком порядке все члены кооператива и ассоциированные члены кооператива извещены в письменной форме под расписку или посредством почтовой связи.

²³¹ См.: Байтенова А. А. Комментарий к Федеральному закону от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации (постатейный) [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс.

Вопросы повестки дня общего собрания членов кооператива должны быть конкретными, в них должны быть указаны имя и должность гражданина или наименование юридического лица, в отношении которых предполагается принятие соответствующего решения, а также должны быть указаны положения устава или внутренних документов (положений) кооператива, в которые предполагается вносить изменения. В случае если в повестку дня общего собрания членов кооператива включены вопросы, связанные с принятием устава в новой редакции или внутренних документов (положений) кооператива либо внесением изменений в устав кооператива и (или) дополнений к нему, которые невозможно отразить в уведомлении о созыве общего собрания членов кооператива, в повестке дня этого собрания должны указываться время и место ознакомления с проектами указанных документов.

Повестка дня годового общего собрания членов кооператива формируется правлением кооператива. Наблюдательный совет кооператива, или составляющая не менее одной десятой от числа всех членов кооператива группа членов кооператива, или составляющая не менее одной трети от числа ассоциированных членов кооператива группа ассоциированных членов кооператива дополнительно вправе внести в письменной форме в повестку дня годового общего собрания членов кооператива не более двух вопросов и выдвинуть кандидатов в наблюдательный совет кооператива, правление кооператива, на должность председателя кооператива.

Дополнительные вопросы, подлежащие включению в повестку дня годового общего собрания членов кооператива, должны быть внесены в правление кооператива не позднее чем через 30 дней после окончания финансового года. Правление кооператива не вправе менять формулировку дополнительных вопросов, подлежащих включению в повестку дня годового общего собрания членов кооператива. Дополнительные вопросы, равно как и предложения о выдвижении кандидатов в органы управления кооперативом, подлежат включению в повестку дня годового общего собрания членов кооператива, за исключением случаев, если:

1) срок внесения этих вопросов в правление кооператива не соблюден;

2) кандидаты в органы управления кооперативом не являются членами кооператива;

3) дополнительные вопросы, подлежащие включению в повестку дня годового общего собрания членов кооператива, не соответствуют требованиям нормативных правовых актов или устава кооператива.

Если в сельскохозяйственном потребительском кооперативе более 200 членов, то устав кооператива может предусмотреть, что общее собрание членов кооператива проводится в форме собрания уполномоченных. Уполномоченным может быть как физические лица - члены кооператива и ассоциированные члены, а также представители юридических лиц – ассоциированных членов. Если председатель кооператива, члены правления и наблюдательного совета не избраны уполномоченными, то они вправе присутствовать на собрании, но не имеют права голоса. Один уполномоченный может представлять не более 10 членов кооператива. Число уполномоченных от ассоциированных членов кооператива не может превышать более 20 процентов от числа уполномоченных, избранных от членов кооператива. Данная норма отражает кооперативную природу, так как кооператив - это объединение, прежде всего, лиц, а не капиталов, поэтому влияние ассоциированных членов на принятие решений кооператива намного меньше, чем членов кооператива.

При принятии решений один член кооператива обладает одним голосом.

Важное значение для принятия юридически значимых решений общего собрания (собрания уполномоченных) играет кворум при принятии решений. Если устав сельскохозяйственного потребительского кооператива не предусматривает иное, кворум на общем собрании членов кооператива составляет 25 процентов от общего числа членов кооператива, имеющих право голоса, но не менее 5 членов кооператива, если число членов кооператива составляет менее 20 членов, кворум на собрании уполномоченных – 50 процентов от общего числа уполномоченных, но не менее 30

уполномоченных. Эта правовая норма подверглась в научной литературе достаточно резкой критике за несоответствие принципам кооперативной демократии.²³²

Любое решение общего собрания или собрания уполномоченных может быть обжаловано в судебном порядке.

Исполнительными органами в сельскохозяйственном потребительском кооперативе являются правление кооператива и председатель кооператива. Если в кооперативе менее 25 членов правление может не формироваться, а исполнительным органом является председатель кооператива. Правление и председатель избираются из числа членов кооператива на срок, определенный уставом кооператива, но не более пяти лет. Председатель кооператива одновременно является и председателем правления. Количество членов правления определяется уставом кооператива. Если иное не предусмотрено уставом кооператива, то число членов кооператива – три человека.

Правовое положение правления определяется уставом кооператива или уставом кооператива и положением о правлении кооператива.

Полномочия правления кооператива можно разделить на собственные полномочия и полномочия, реализуемые правлением совместно с иными органами кооператива.

К числу первой группы полномочий правления относится решение следующих вопросов: прием заявлений о вступлении в члены кооператива или ассоциированные члены кооператива и о выходе из кооператива; предварительное рассмотрение вопросов об исключении из числа членов кооператива или ассоциированных членов кооператива; заключение договоров с ассоциированными членами кооператива; утверждение размера и формы возвращаемого пая при прекращении членства; формирование

²³² См.: Козырь М. И. Сельскохозяйственная кооперация в России: проблемы совершенствования правового регулирования // Государство и право. - 1998. - № 11. - С. 30; Палладина М. И. Закон о сельскохозяйственной кооперации – значительное ли правовое достижение? // Государство и право. -1996.

№ 6. - С. 99; Павлова Э. И. Обслуживающие кооперативы в предпринимательской деятельности в сельском хозяйстве // Государство и право.- 1997. - № 11.- С. 47.

повестки общего собрания и его созыв; совершение сделок; утверждение рыночной стоимости неденежных взносов, вносимых в качестве паевых взносов.

К числу полномочий, реализуемых совместно с иными органами кооператива, в частности, наблюдательного совета, относятся: принятие решения о погашении приращенных паев, выплата дивидендов, кооперативных выплат и рассмотрение заключения ревизионного союза о проведенной ревизии.

Уставом кооператива к компетенции правления кооператива могут быть отнесены и иные полномочия.

Уставом кооператива может быть предусмотрена передача ряда полномочий председателя кооператива и правления кооператива исполнительному директору на основании трудового договора, заключаемого с ним от имени кооператива наблюдательным советом кооператива или при его отсутствии председателем кооператива на основании решения общего собрания членов кооператива.

Председатель кооператива представляет кооператив без доверенности, распоряжается имуществом кооператива, заключает договоры, осуществляет прием и увольнение работников кооператива, издает обязательные для выполнения распоряжения и приказы, организует выполнение решений общего собрания и наблюдательного совета и исполняет другие функции, отнесенные уставом кооператива к его компетенции.

Как отмечают В.Н. Демьяненко и В.В. Демьянено, «члены правления должны действовать в интересах кооператива добросовестно и разумно»²³³. При причинении убытков кооперативу вследствие недобросовестного исполнения своих обязанностей члены кооператива обязаны возместить их на основании судебного решения. Член правления освобождается от ответственности, если он выполнял решения общего собрания или отсутствовал на заседании правления, на котором было принято

²³³ См.: Демьяненко В. Н., Демьянено В. В. Сельскохозяйственно-кооперативное право: курс лекций. – 4-е изд., исправ. и допол. – Саратов: Из-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2005. – С. 193.

решение, в результате которого кооперативу были причинены убытки, либо голосовал против или воздержался от голосования.

Действующее законодательство о сельскохозяйственной кооперации предусматривает формирование в качестве контрольного органа наблюдательного совета. В юридической литературе неоднозначно оценивается роль наблюдательного совета. Одни правоведы относятся позитивно к заимствованию зарубежного опыта, а другие полагают, что упразднение ревизионных комиссий перечеркивает путь развития мировой и отечественной кооперативной практики и наносит серьезный удар по сельскохозяйственной кооперации²³⁴.

Тем не менее, Федеральный закон «О сельскохозяйственной кооперации» предусматривает в качестве контрольного органа наблюдательный совет. В сельскохозяйственном потребительском кооперативе он формируется в обязательном порядке. Если иное не предусмотрено уставом кооператива, наблюдательный совет состоит из трех членов. За выполнение своих обязанностей члены наблюдательного совета не вправе получать вознаграждения, а расходы, связанные с выполнением ими своих обязанностей, компенсируются в порядке, предусмотренном уставом кооператива.

Прежде всего, наблюдательный совет выполняет контрольные функции, к числу которых относятся контроль за деятельностью правления и председателя кооператива, проверка бухгалтерского баланса, годового отчета, дача предложений о распределении годовых доходов кооператива и о мерах по покрытию дефицита. Помимо контрольных функций наблюдательный совет, выполняет управленческие и представительские функции²³⁵. В частности, правоведы относят к таким полномочиям, следующие: выдача

²³⁴ См.: Комментарий к ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации». Под ред. Е. Л. Мининой, С. 114; Палладина М. И. О некоторых вопросах совершенствования аграрного законодательства // Экономика сельскохозяйственных и перерабатывающих предприятий. 1997. № 5. С. 41; Козырь М. И. Аграрное право России: состояние, проблемы и тенденции развития. – 2-е изд., перер. и допол. - М.: Норма, 2008. – С. 189.

²³⁵ См.: Демьяненко В. Н., Демьяненко В. В. Сельскохозяйственно-кооперативное право: курс лекций. – 4-е изд., исправ. и допол. – Саратов: Из-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2005. – С. 196.

заклучений по заявлениям о приеме в члены кооператива или выхода из него; созывает внеочередное общее собрание членов кооператива, в случаях, предусмотренных кооперативным законодательством и уставом кооператива; представление кооператива при предъявлении искового заявления к членам правления и председателю; согласование выдачи кредита члену правления; приостанавливает полномочия членов правления в случаях, предусмотренных кооперативным законодательством и уставом кооператива. На наш взгляд, эти полномочия наблюдательного совета также относятся к контрольным полномочиям, так как осуществление этих полномочий наблюдательным советом является исключительным случаем, когда у членов кооператива возникает недоверие к деятельности членов правления и председателя кооператива.

Если действиями членов наблюдательного совета кооперативу причинены убытки, то они несут ответственность в том же порядке, что и члены правления кооператива.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итоги проведенному исследованию, необходимо отметить, что сельскохозяйственные кооперативы могут и должны занять лидирующие позиции в производстве, переработки, хранении, транспортировке и реализации сельскохозяйственной продукции. Об этом свидетельствует как мировая практика, так и отечественный опыт.

Значительная роль в формировании эффективной системе сельскохозяйственной кооперации принадлежит кооперативному законодательству. Несмотря на то, что и в России, и в Украине приняты специальные законы о сельскохозяйственной кооперации, практика их применения показывает, что многие нормы не учитывают сложившиеся общемировые и отечественные тенденции регулирования кооперации, а во многом прямо противоречат позиции ООН и МКА относительно роли кооперативов в мировой экономике.

Невозможно представить развитие сельскохозяйственной кооперации без государственной поддержки. Отдельные нормативные правовые акты Украины и России предусматривают меры государственного регулирования сельскохозяйственной кооперации. Однако в России до сих пор так и не утверждена комплексная федеральная целевая программа поддержки сельскохозяйственной кооперации.

Полагаем, что в условиях реформирования действующего законодательства необходимо сформировать правовую модель кооперативной организационно-правовой формы юридических лиц, соответствующую мировой практике. В частности, речь идет о закреплении единой кооперативной модели без разграничения кооперативов на коммерческие и некоммерческие организации, определении правовых основ их функционирования, закреплении многообразия форм и видов кооперативов, в том числе и в сельском хозяйстве, налоговые льготы и иные меры государственной поддержки. Только реализация всех этих положений позволит сформировать целостную систему эффективной сельскохозяйственной кооперации

Т.Н. Чурилова, Н.П. Шилова
Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих
кооперативах Украины и России

Чурилова Т. Н., Шилова Н. П. Правовое регулирование отношений в сельскохозяйственных обслуживающих кооперативах Украины и России: Монография. – Вологда, 2011. – 212 с.