

Уполномоченный по защите прав
предпринимателей в Самарской области

Коллегия адвокатов «LEX» (ЗАКОН) Е.Я. Токара г. Самара

**Методические рекомендации по процедуре создания
и государственной регистрации субъекта
предпринимательской деятельности в
организационно-правовой форме обществ с
ограниченной ответственностью**

© Е.Я. Токар.
КА «LEX»(ЗАКОН) Е.Я, Токара г. Самара
г. Самара, 2016 г

**МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ
ПО ПРОЦЕДУРЕ СОЗДАНИЯ И ГОСУДАРСТВЕННОЙ РЕГИСТРАЦИИ
СУБЪЕКТА ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ
В ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВОЙ ФОРМЕ ОБЩЕСТВ С
ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ**

Общество с ограниченной ответственностью (далее по тексту – «Общество») в современной России является одной из самых удобных и востребованных форм ведения предпринимательства. Особенно популярны общества в сфере малого и среднего предпринимательства. Это связано, в частности, со сравнительно несложной процедурой государственной регистрации общества и весьма понятной системой учреждения и управления.

Правовое положение общества с ограниченной ответственностью, права и обязанности его участников определяются **Гражданским Кодексом РФ** и законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Так, согласно статье 87-88 Гражданского Кодекса РФ обществом с ограниченной ответственностью признается созданное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

Число участников общества с ограниченной ответственностью не должно превышать пятьдесят. В противном случае оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока - ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшится до указанного предела.

Федеральный закон от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (Далее по тексту - Закон «Об ООО») более детально раскрывает понятие Общества.

В соответствии с Законом «Об ООО» обществом с ограниченной ответственностью признается созданное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

Участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

Общество имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Общество может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами, если это не противоречит предмету и целям деятельности, определенно ограниченным уставом общества.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется федеральным законом, общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Если условиями предоставления специального разрешения (лицензии) на осуществление определенного вида деятельности предусмотрено требование осуществлять такую деятельность как исключительную, общество в течение срока действия специального разрешения (лицензии) вправе осуществлять только виды деятельности, предусмотренные специальным разрешением (лицензией), и сопутствующие виды деятельности.

Общество **считается созданным** как юридическое лицо с **момента его государственной регистрации** в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Общество создается без ограничения срока, если иное не установлено его уставом.

Общество вправе в установленном порядке открывать банковские счета на территории Российской Федерации и за ее пределами.

Общество с ограниченной ответственностью **может быть учреждено** одним лицом или может состоять из одного лица, в том числе при создании в результате реорганизации.

Следует отметить, что фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью»

В 2015 году в **Федеральный закон от 08 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»** (далее по тексту – «Закон о государственной регистрации юридических лиц») были внесены важные изменения, касающиеся сроков государственной регистрации юридических лиц при их создании. Отныне такой срок составляет не более чем три рабочих дня со дня представления всех необходимых документов заявителем.

Органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц и ведущим единый государственный реестр юридических лиц (далее по тексту – «ЕГРЮЛ»), является Федеральная налоговая служба. Отдельно следует отметить, что в Российской Федерации регистрирующий орган не решает вопрос о необходимости регистрировать тот или иной субъекта предпринимательства. При предоставлении заявителем в соответствующую инспекцию ФНС России всех документов, отвечающих требованиям закона, налоговый орган не вправе отказать ему в государственной регистрации. Отказ может быть обжалован в вышестоящий налоговый орган и (или) в суд.

При создании Общества основное внимание следует уделить подготовке и надлежащему оформлению всех необходимых документов.

Закон о государственной регистрации юридических лиц устанавливает следующий перечень документов:

1) подписанное заявителем заявление о государственной регистрации по **форме № Р11001** (форма данного заявления утверждена **Приказом ФНС России от 25 января 2012 г. № ММВ-7-6/25@** «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств»);

2) решение о создании (учреждении) Общества;

3) устав Общества, за исключением случая, если Общество планирует действовать на основании типового устава

4) документ об уплате государственной пошлины.

5) доверенность¹

Наибольшие сложности при подготовке пакета документов для государственной регистрации возникают при заполнении заявления по форме № Р11001. Это связано с тем, что приказом ФНС России, который был указан выше, установлены жесткие требования к заполнению данного документа. Малейшая техническая ошибка может повлечь за собой отказ в государственной регистрации. Поэтому заявителю, не имеющему опыта подготовки документов для государственной регистрации, имеет смысл обратиться к помощи адвокатов, обладающих соответствующей практикой.

Как было указано ранее, требования к заполнению формы Р11001 установлены Приказом ФНС России от 25 января 2012 г. № ММВ-7-6/25@ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств» (далее по тексту – «Приказ»). Указанным нормативно-правовым актом регламентированы строгие требования к технике заполнения заявления о государственной регистрации.

¹ Данный документ требуется только в случаях, если регистрация ООО возлагается на адвоката, лицо имеющее профессиональные знания в этой сфере, а так же иное лицо, выступающее представителем.

Так, согласно пункту 1.1 приложения № 20 к Приказу форма заявления, заполняется с использованием программного обеспечения либо вручную.

В этой связи необходимо отметить, что практика деятельности по юридическому сопровождению государственной регистрации Обществ показывает, что подготовка данного заявления с использованием программного обеспечения значительно удобнее, так как позволяет избежать многочисленных ошибок при техническом исполнении многих символов при заполнении заявления. Так, например, для заполнения заявления можно воспользоваться программой для автоматизированной подготовки документов, необходимых для осуществления государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя, которую можно найти на официальном сайте ФНС России: <https://www.nalog.ru/rn63/program//5961277/>. Также можно заполнить заявление по форме Р11001 с помощью программы MicrosoftExcel, скачав соответствующий шаблон заявления в Интернете. В некоторых случаях такой способ является более удобным, так как на практике встречаются сложности с заполнением некоторых адресов с помощью программы ФНС России.

В случае самостоятельного заполнения заявления по форме Р11001 самим необходимо руководствоваться положениями Приказа. При этом общие требования к оформлению документов закреплены в пункте I приложения № 20 к Приказу. В данном приложении приводятся правила написания наименования юридического лица, адресов, дат, дробей, номеров телефонов. В свою очередь, требования к оформлению заявления о государственной регистрации юридического лица при создании (форма N Р11001) установлены пунктом II приложения № 20 к Приказу. Сам же образец заявления приведен в Приложении № 1 к Приказу.

На третьей странице листа Н заявления заявитель в соответствующей строке ставит свою подпись, подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке. Данная страница изготавливается

на специальном бланке нотариуса при обращении заявителя за совершением данного нотариального действия.

Помимо заявления по форме Р11001 для государственной регистрации предоставляется **решение об учреждении Общества**. Данное решение может быть выполнено в виде протокола (в случае создания Общества несколькими учредителями) либо в виде решения единственного учредителя (в случае создания Общества одним лицом).

В случае создания Общества несколькими лицами решение об учреждении в виде протокола принимается собранием учредителей Общества. В решении об учреждении Общества должны быть отражены результаты голосования учредителей и принятые ими решения по следующим вопросам:

- об учреждении Общества;
- об определении фирменного наименования Общества;
- об определении места нахождения Общества,
- об определении размера уставного капитала Общества;
- об утверждении устава Общества либо о том, что Общество действует на основании типового устава;
- об избрании или о назначении органов управления Общества,
- об образовании ревизионной комиссии или избрании ревизора Общества (если такие органы предусмотрены уставом Общества либо являются обязательными в соответствии с законом).

В соответствии со статьей 14 Закона «Об ООО» Размер уставного капитала общества должен быть не менее чем десять тысяч рублей.

Так же, необходимо решить вопрос о том, в каком банке открыть расчетный счет, но это можно сделать и после регистрации.

Учредители или учредитель также могут утвердить аудитора Общества, а в случаях, если в отношении Общества законодательством предусмотрено проведение обязательного аудита, учредители или учредитель должны принять такое решение.

В случае учреждения Общества одним лицом решение о его учреждении принимается этим лицом единолично (**решение единственного учредителя**).

Решение единственного учредителя об учреждении Общества должно определять размер уставного капитала Общества, порядок и сроки его оплаты, а также размер и номинальную стоимость доли учредителя.

В соответствии со статьей 11 Закона «Об ООО» решения по отдельным вопросам должны быть приняты учредителями единогласно, а по некоторым - квалифицированным большинством. Так, единогласно принимаются следующие решения:

- об учреждении Общества;
- утверждении устава Общества либо о том, что Общество действует на основании типового устава;
- утверждении денежной оценки ценных бумаг, других вещей или имущественных прав либо иных имеющих денежную оценку прав, вносимых учредителями Общества для оплаты долей в уставном капитале Общества.

Большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа голосов учредителей Общества принимаются решения об избрании органов управления Общества, образовании ревизионной комиссии или избрании ревизора Общества и утверждении аудитора Общества.

Необходимо обратить пристальное внимание на следующее обстоятельство.

По общему правилу принятие общим собранием участников Общества решения и состав участников Общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются путем нотариального удостоверения (подпункт 3 пункта 3 статьи 67.1 Гражданского кодекса Российской Федерации). Однако возможен другой вариант поведения: подписание протокола всеми учредителями. Чтобы избежать визита нотариуса, необходимо в протоколе в качестве решения по отдельному вопросу повестки общего собрания учредителей указать: «В соответствии с пунктом 3 статьи 67.1 Гражданского кодекса Российской Федерации подтверждением принятия общим собранием учредителей

указанных в настоящем протоколе решений и состава учредителей общества, присутствовавших при их принятии, будет считаться подписание настоящего протокола всеми учредителями Общества». Данное решение должно быть принято единогласно. Протокол в таком случае должен быть подписан всеми учредителями.

Рекомендуется оформить Протоколы в количестве не менее 3 (Трех) экземпляров: один для налогового органа, один для общества с ограниченной ответственностью, по одному для каждого участника, но подается в налоговый орган только 1 экземпляр).

Закон об ООО различает решение об учреждении Общества и **договор об учреждении Общества**. Закон о государственной регистрации юридических лиц, в свою очередь, предполагает, что в регистрирующий орган надлежит подавать «решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации» (подпункт б статьи 12 Закона о государственной регистрации юридических лиц).

Полагаем, что подавать в налоговый орган необходимо как решение об учреждении, так и договор об учреждении Общества. Наша практика показывает, что такой вариант соответствует действующему законодательству Российской Федерации.

Таким образом, учредители Общества должны в письменной форме заключить договор об учреждении Общества, в котором должны быть определены следующие обстоятельства:

- порядок осуществления учредителями совместной деятельности по учреждению Общества;
- размер уставного капитала Общества;
- размер и номинальная стоимость доли каждого из учредителей Общества;
- размер, порядок и сроки оплаты таких долей в уставном капитале Общества.

Для государственной регистрации также необходимо подать учредительный документ Общества. На данный момент для обществ с ограниченной ответственностью предусмотрен **только один учредительный документ – устав**.

Устав общества с ограниченной ответственностью представляется в двух **подлинных экземплярах** – один остается в налоговом органе, другой с отметкой налогового органа возвращается заявителю.

В соответствии с Федеральным законом от 29.06.2015 N 209-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части введения возможности использования юридическими лицами типовых уставов» общества с ограниченной ответственностью могут действовать на основании типового устава, который должен быть утвержден уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Мы, однако, придерживаемся точки зрения, что подготовке устава следует подходить творчески, индивидуально, не шаблонно.

Так, к примеру, в устав можно включить положения систематизирующие, определяющие полномочия генерального директора, исполнительного директора, а также иных лиц участвующих в жизнедеятельности Общества.

На данный момент такой типовой устав все еще не утвержден, поэтому процедура регистрации выполняется по старым правилам: вместе с другими документами на государственную регистрацию подается два экземпляра устава общества с ограниченной ответственностью в оригинале.

Когда же типовой устав будет утвержден, общества с ограниченной ответственностью смогут действовать на основании такого устава. При этом не нужно подавать в налоговый орган устав на бумажном носителе. Достаточно указать в решении общего собрания участников, а также в соответствующем заявлении по форме Р11001 (при создании общества с ограниченной

ответственностью) на то, что общество действует на основании типового устава.

Это удобно, так как:

- 1) не нужно тратить деньги и время на подготовку устава организации;
- 2) устав организации соответствует законодательству настолько, насколько компетентен юрист, занимавшийся его подготовкой.

Если отдельные положения устава не соответствуют закону, устав может быть признан судом недействительным в соответствующей части.

Типовой устав не будет содержать сведения о наименовании, месте нахождения и размере уставного капитала юридического лица. Все эти данные будут указаны в ЕГРЮЛ. Все заинтересованные лица, которые захотят ознакомиться с учредительным документом организации (уставом), смогут сделать это бесплатно на сайте ФНС России.

Вместе с остальными документами необходимо подать квитанцию об оплате государственной пошлины. На данный момент сумма пошлины составляет 4 000 рублей.

Законодатель не ограничивает статус представителя. В том числе этим лицом может быть персона, которая не обладает ни юридическим, ни экономическим образованием.

Законодатель, с нашей точки зрения, демократичен, хотя в данном случае, по нашему мнению, подобная деятельность представителей должна осуществляться профессионалами.

Гражданский кодекс Российской Федерации так определяет правовой статус представителя:

В соответствии со ст. 182 ГК РФ следует, что сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу **полномочия, основанного на доверенности**, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

По сути, учредитель вновь созданного юридического лица заключает сделку (гражданско-правовой договор поручение, в соответствии с которым представитель обязуется совершать определенные юридически значимые действия):

- по составлению и оформлению документов (подготовка проекта устава ООО и иные проекты учредительных документов юридического лица),
- оплаты государственной пошлины,
- представление интересов исполнительного органа и учредителей вновь созданного субъекта предпринимательской деятельности в органах ФНС,
- представление устава и иных документов в ФНС (документы и сведения регламентированные в Федеральном Законе от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»,
- при необходимости представление интересов субъектов предпринимательской деятельности в Федеральном Фонде обязательного медицинского страхования (ФФОМС), Фонде социального страхования (ФСС), Пенсионном Фонде России (ПФР).

Налоговый Кодекс РФ также, в свою очередь, регламентирует правовой статус представителя налогоплательщика. В соответствии со статьей 29 Налогового кодекса Российской Федерации **уполномоченным представителем налогоплательщика** признается физическое или юридическое лицо, уполномоченное налогоплательщиком представлять его интересы в отношениях с налоговыми органами (таможенными органами), иными участниками отношений, регулируемых законодательством о налогах и сборах. (в ред. Федеральных законов от 09.07.1999 N 154-ФЗ, от 24.07.2009 N 213-ФЗ)

В нормах Налогового кодекса РФ регламентируется перечень лиц, которые **не могут иметь данный статус**.

Так, в соответствии с п. 2 ст. 29 НК РФ Не могут быть уполномоченными представителями налогоплательщика должностные лица налоговых органов, таможенных органов, органов внутренних дел, судьи, следователи и прокуроры. (в ред. Федеральных законов от 09.07.1999 N 154-ФЗ, от 30.06.2003 N 86-ФЗ, от 24.07.2009 N 213-ФЗ)

Несомненно, что уполномоченный представитель налогоплательщика-организации осуществляет свои полномочия на основании доверенности, выдаваемой в порядке, установленном гражданским законодательством Российской Федерации, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом. (в ред. Федерального закона от 16.11.2011 N 321-ФЗ) уполномоченный представитель налогоплательщика - физического лица осуществляет свои полномочия на основании нотариально удостоверенной доверенности или доверенности, приравненной к нотариально удостоверенной в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

В случае, если в правоотношениях фигурирует ответственный участник **консолидированной группы налогоплательщиков**, то он является уполномоченным представителем всех участников консолидированной группы налогоплательщиков на основании закона. Независимо от положений договора о создании консолидированной группы налогоплательщиков ответственный участник этой группы вправе представлять интересы участников указанной консолидированной группы в следующих правоотношениях:

- в правоотношениях, связанных с регистрацией в налоговых органах договора о создании консолидированной группы налогоплательщиков, а также изменений указанного договора, решения о продлении срока действия договора и его прекращения;

- в правоотношениях, связанных с принудительным взысканием с участника консолидированной группы налогоплательщиков недоимки по налогу на прибыль организаций по консолидированной группе налогоплательщиков;
- в правоотношениях, связанных с привлечением организации к ответственности за налоговые правонарушения, совершенные в связи с участием в консолидированной группе налогоплательщиков; 4) в других случаях, когда по характеру совершаемых налоговым органом действий (бездействия) они непосредственно затрагивают права организации, являющейся участником консолидированной группы налогоплательщиков.
(п. 4 введен Федеральным законом от 16.11.2011 N 321-ФЗ)

Стоит отметить, что по окончании срока действия, при досрочном расторжении или прекращении договора о создании консолидированной группы налогоплательщиков лицо, являвшееся ответственным участником этой группы, сохраняет полномочия, предусмотренные пунктом 4 настоящей статьи.
(п. 5 введен Федеральным законом от 16.11.2011 N 321-ФЗ)

В соответствии с **Федеральным законом от 29.06.2015 № 209-ФЗ**. Срок регистрации ООО с 2016 года составляет не более 3 рабочих дней. Обычно дата выдачи документов указывается в расписке, выдаваемой после приёма документов сотрудником регистрирующего органа.

Этот же закон позволил учредителям использовать **типовые уставы** , в которых не указываются наименование, место нахождения ООО, размер уставного капитала создаваемого юридического лица — эти сведения отражают в ЕГРЮЛ. Но на данный момент пока еще возможность использовать типовые уставы существует только на декларированном уровне, т.к. для этого должны быть внесены соответствующие изменения в форму Р11001.

По истечению указанного срока в указанную дату необходимо получить документы вместе с распиской (и нотариальной доверенностью, если получение осуществляется по доверенности).

Полученный комплект документов должен содержать следующее:

- свидетельство о государственной регистрации юридического лица;
- свидетельство о постановке на учёт в налоговом органе;
- один экземпляр устава с отметкой регистрирующего органа;
- лист записи ЕГРЮЛ.

Необходимо обратить внимание, что получив документы, необходимо внимательно проверить данные, указанные в выписке из ЕГРЮЛ. В случае обнаружения ошибок необходимо обратиться к сотруднику, выдавшего вам документы, для составления протокола разногласий. Если ошибки были допущены по вине регистрирующего органа, то они будут оперативно, а главное бесплатно исправлены. Более позднее выявление ошибок может повлечь их исправление через платную процедуру внесения изменений в сведения об ООО.