

Коммерческое право в Польше: хозяйственные товарищества

Л. Москва

Для цитирования: Москва Л. Коммерческое право в Польше: хозяйственные товарищества // Правоведение. 2021. Т. 65, № 1. С. 76–105. <https://doi.org/10.21638/spbu25.2021.105>

Коммерческое право утратило статус отрасли, отдельной от гражданского права, и в настоящее время является лишь его специализированным сегментом. Ключевым критерием отличия коммерческого права выступает личность предпринимателя в том смысле, что коммерческое право представляет собой «частное право предпринимателей». Среди предпринимателей хозяйственные товарищества и общества занимают особое место из-за их ключевой роли на рынке, и поэтому польский законодатель старается сделать максимально привлекательными эти формы деловой активности. Это касается и хозяйственных товариществ. С введением в 2001 г. Кодекса хозяйственных товариществ и обществ хозяйственные товарищества обрели правосубъектность. Они не являются юридическими лицами, однако их следует отнести к так называемым квазюридическим лицам. Будучи способными приобретать права и принимать на себя обязательства, в отличие от юридических лиц, они «прозрачны» с точки зрения налогообложения, т. е. не выступают субъектом обложения подоходным налогом. Важным шагом, укрепляющим позицию участников, стало принятие принципа субсидиарной ответственности участников по обязательствам товарищества, поэтому кредитор товарищества может осуществлять принудительное исполнение в отношении активов участников только тогда, когда принудительное исполнение в отношении активов товарищества окажется безрезультатным. До тех пор, пока задолженности по отношению к кредиторам товарищества могут быть погашены за счет его имущества, участники не рискуют привлечением их к ответственности по обязательствам товарищества. Большое значение следует придать введению в польскую правовую систему двух новых типов товариществ: партнерского и коммандитно-акционерного. Первое предназначено только для представителей свободных профессий, в нем весьма благоприятно урегулирован вопрос ответственности участника (партнера) по обязательствам товарищества. Партнер несет ограниченную ответственность, т. е. исключительно за профессиональную ошибку, допущенную им самим или руководимыми им лицами. В свою очередь, коммандитно-акционерное товарищество введено для защиты предпринимателей (будущих полных товарищей), намеревающихся путем выпуска акций докапитализировать свое предприятие, которое, как правило, занимает устойчивое положение на рынке, при этом не подвергая себя опасности так называемого враждебного поглощения предприятия.

Ключевые слова: коммерческое право, предприниматель, хозяйственные товарищества, полное товарищество, партнерское товарищество, товарищество на вере, коммандитно-акционерное товарищество.

1. Коммерческое право — «частное право предпринимателей»

С отмены в 1964 г. существенной части Торгового кодекса¹ в Польше существует монистическая модель частного права. Это означает, что коммерческое

Москва Леопольд — д-р юрид. наук, проф., Университет им. Адама Мицкевича в Познани, Польша, 61-712, Познань, ул. Венявского, 1; moskwa@amu.edu.pl

¹ Rozporządzenie Prezydenta Rzeczypospolitej z 27 czerwca 1934 r. — Kodeks handlowy // Dziennik Ustaw. 1934. No. 57. Poz. 502.

© Санкт-Петербургский государственный университет, 2021

право потеряло статус отрасли права, отдельной от гражданского права, и в настоящее время представляет собой лишь его специализированный сегмент. Ключевым критерием отличия коммерческого права выступает личность предпринимателя в том смысле, что коммерческое право является «частным правом предпринимателей». Точнее говоря, оно охватывает две группы нормативных актов: положения, регулирующие организацию (систему) предпринимателей; положения, регулирующие гражданско-правовые отношения с их участием (хозяйственные контракты, коммерческие контракты). Причем достаточно, чтобы предприниматель находился на одной стороне гражданско-правовых отношений.

В польском частном праве нет единого универсального определения предпринимателя. В ключевых нормативных актах ранга закона понятию «предприниматель» придаются разные значения, причем, несомненно, самое важное из них — и поэтому оно будет служить отправной точкой для дальнейшего анализа — это юридическое определение предпринимателя, содержащееся в ст. 43¹ Гражданского кодекса² (далее — ГК). В соответствии с данным положением «предпринимателем является физическое лицо, юридическое лицо и организационная единица, указанная в § 1 ст. 33¹ (организационная единица, не выступающая юридическим лицом, наделенная законом правоспособностью. — *Л. М.*), осуществляющая от своего имени коммерческую или профессиональную деятельность». В этом определении привлекают внимание три момента. Во-первых, в соответствии с ним предпринимателем может быть только субъект материального гражданского права (физическое лицо, юридическое лицо, квазигирическое лицо). Во-вторых, данный субъект должен вести хозяйственную или профессиональную деятельность. Под хозяйственной деятельностью здесь следует понимать деятельность с целью получения прибыли, осуществляемую организованно и непрерывно. Профессиональная же деятельность основывается на выполнении действий в рамках своей профессии. Точнее, речь идет о личном выполнении внутренне согласованного набора действий (задач), требующих определенной квалификации (знаний или умений) систематически и за вознаграждение на основании и в рамках действующего правового порядка. Наконец, статус предпринимателя предоставляется только субъектам, ведущим хозяйственную или профессиональную деятельность от своего собственного, а не от чьего-либо имени.

Нетрудно составить список предпринимателей, подпадающих под определение, сформулированное в ст. 43¹ ГК, поскольку они внесены в ведущиеся в Польше реестры предпринимателей. Задача Центрального реестра и информации о хозяйственной деятельности заключается в регистрации предпринимателей, являющихся физическими лицами (п. 2 ст. 2 Закона от 06.03.2018 о Центральном реестре и информации о хозяйственной деятельности и Информационном пункте для предпринимателей³), а реестр предпринимателей Национального судебного реестра (далее — НСР) предназначен для предпринимателей — юридических и квазигирических лиц, указанных в ст. 36 Закона от 20.08.1997 о Национальном судебном реестре⁴ (далее — Закон об НСР). В соответствии с последним положением в НСР вносятся:

- полные товарищества;
- европейские группы хозяйственных интересов;
- партнерские товарищества;
- товарищества на вере;

² Ustawa z 23 kwietnia 1964 r. — Kodeks Cywilny // Dziennik Ustaw. 2019. Poz. 1145.

³ Dziennik Ustaw. 2019. Poz. 1291.

⁴ Dziennik Ustaw. 2019. Poz. 1500.

- коммандитно-акционерные товарищества;
- общества с ограниченной ответственностью;
- акционерные общества;
- европейские общества;
- кооперативы;
- европейские кооперативы;
- государственные предприятия;
- научно-исследовательские институты;
- компании взаимного страхования;
- компании взаимного перестрахования;
- главные филиалы иностранных страховых компаний;
- главные отделения иностранных перестраховочных компаний;
- бюджетные организации;
- другие юридические лица (другие субъекты), если они осуществляют хозяйственную деятельность.

Среди перечисленных предпринимателей особое место занимают хозяйственные общества и товарищества в силу их ключевой роли на рынке. К тому же, как правило, только они становятся предметом лекций на юридических факультетах польских университетов, проводимых в рамках отдельной дидактической дисциплины «Коммерческое право».

2. Хозяйственные товарищества и общества: источники права и типы

2.1. Источники права

В Польше основным источником права, определяющим статус хозяйственных товариществ и обществ, является Кодекс хозяйственных товариществ и обществ (Закон от 15.09.2000)⁵ (далее — КХТиО), который вступил в силу 01.01.2001. Этот обширный правовой акт (633 статьи) регулирует создание, организацию, функционирование, роспуск, слияние, разделение и преобразование хозяйственных товариществ и обществ (§ 1 ст. 1 КХТиО). Еще один важный источник права товариществ и обществ — Гражданский кодекс, причем между положениями КХТиО и ГК существует отношение «*lex specialis — lex generalis*», ибо, как следует из ст. 2 КХТиО, в вопросах, касающихся товариществ и обществ, не регулируемых законом (т. е. КХТиО), напрямую применяются положения ГК (предл. 1). Однако если этого требует характер правоотношений хозяйственного товарищества и общества, применяются соответственно положения ГК (предл. 2). Формулировка о соответственном применении положений ГК связана со спецификой правовых отношений, возникших в результате создания (основания) хозяйственных товариществ и обществ. Данные отношения отличаются от классических обязательств важной ролью организационных аспектов — это не сугубо облигационные отношения, и поэтому к ним не всегда могут прямо применяться положения ГК.

Польский законодатель особо выделил публичные общества. Их определение, а также последствия получения статуса публичного общества и конкретные права и обязанности, связанные с владением и оборотом акциями таких обществ, содержатся в Законе от 29.07.2005 о публичном предложении и условиях введения

⁵ Dziennik Ustaw. 2020. Poz. 1526.

финансовых инструментов в организованную систему оборота и о публичных обществах⁶. Согласно п. 20 ст. 4 этого акта, публичное общество означает общество, по крайней мере одна акция которого допущена к обороту на регулируемом рынке или введена в оборот в альтернативной торговой системе на территории Республики Польша.

Поскольку хозяйственные товарищества и общества наделены статусом предпринимателей (за исключением случаев, когда они не ведут коммерческую деятельность), к ним применяются положения законов, касающихся предпринимателей в целом, в частности: от 20.08.1997 о Национальном судебном реестре, от 06.03.2018 о предпринимателях⁷, от 29.09.1994 о бухгалтерском учете⁸, от 28.02.2003 о несостоятельности⁹, а также от 15.05.2015 о реструктуризации¹⁰.

2.2. Типы хозяйственных товариществ и обществ

В настоящее время КХТиО регулирует шесть типов товариществ и обществ, и это исчерпывающий перечень (принцип *numerus clausus* хозяйственных товариществ и обществ):

- полное товарищество;
- партнерское товарищество;
- товарищество на вере;
- коммандитно-акционерное товарищество;
- общество с ограниченной ответственностью;
- акционерное общество.

Что касается публичного общества, его следует рассматривать как подвид хозяйственного общества. Этот подтип отличается тем, что он может быть связан только с двумя видами товариществ и обществ, выпускающих акции, а именно с коммандитно-акционерным товариществом и акционерным обществом. В соответствии с изменениями, внесенными в КХТиО¹¹, с 01.03.2021 в кодекс будет введен новый вид коммерческих обществ — простое акционерное общество.

Кодекс хозяйственных товариществ и обществ не регулирует простого товарищества — этому институту законодатель отвел подразд. XXXI ГК (ст. 860–875). Хотя оно считается корпорацией, т. е. объединением лиц, сотрудничающих для достижения намеченной экономической цели, но не имеет статуса хозяйственного товарищества. Более того, польское простое товарищество не обладает правосубъектностью и, следовательно, не является предпринимателем. Вместе с тем предпринимателями выступают участники простого товарищества в сфере своей экономической деятельности (п. 2 ст. 4 Закона о предпринимателях).

В настоящее время польское законодательство не регулирует институт негласного товарищества. В прошлом положения об этом товариществе были включены в Торговый кодекс (ст. 682–695), но они были отменены в 1964 г. Отсутствие регулирования не исключает возможности создания негласных товариществ. Они допустимы и сегодня как следствие принципа свободы договоров, закрепленного в ГК (ст. 353¹), и должны рассматриваться как неназванные договоры.

⁶ Dziennik Ustaw. 2019. Poz. 623.

⁷ Dziennik Ustaw. 2019. Poz. 1292.

⁸ Dziennik Ustaw. 2019. Poz. 351.

⁹ Dziennik Ustaw. 2020. Poz. 1228.

¹⁰ Dziennik Ustaw. 2020. Poz. 814.

¹¹ Ustawa z 19 lipca 2019 r. o zmianie ustawy — Kodeks spółek handlowych oraz niektórych innych ustaw // Dziennik Ustaw. 2019. Poz. 1655.

В общих положениях КХТиО законодатель вводит разделение на товарищества и общества. Первые включают полное товарищество, партнерское товарищество, товарищество на вере и коммандитно-акционерное товарищество (п. 1 § 1 ст. 4), вторые — общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество (п. 2 § 1 ст. 4).

3. Полное товарищество

3.1. Регулирование полного товарищества

Правила о полном товариществе находятся, прежде всего, в разд. I гл. II (ст. 22–85) «Полное товарищество», а также в разд. II гл. I (ст. 8–10¹, которые касаются хозяйственных товариществ вообще), в разд. I гл. IV (ст. 491–497 и 517–527 — объединение хозяйственных товариществ), в разд. III гл. IV (ст. 551–576 и 581–584 — преобразование хозяйственных товариществ) и в гл. V (ст. 586 — ответственность участников хозяйственных товариществ) КХТиО.

3.2. Понятие полного товарищества

Полное товарищество — это товарищество, которое ведет предприятие под своим фирменным наименованием, а не является иным хозяйственным товариществом (§ 1 ст. 22 КХТиО). Каждый участник несет ответственность по обязательствам товарищества без ограничений всем своим имуществом солидарно с другими участниками и с товариществом, с учетом ст. 31 (§ 2 ст. 22 КХТиО). На основании приведенной ст. 22 четко прослеживаются характеристики полного товарищества.

Полное товарищество — классическая модель хозяйственного товарищества, поскольку именно оно в максимальной степени опирается на личностный фактор — союз лиц, участвующих в данной организации. Согласно КХТиО:

- персональный состав в полном товариществе постоянен, существенное значение имеют личные качества участников предприятия;
- каждый участник имеет право вести дела товарищества и представлять его интересы;
- каждый участник товарищества несет неограниченную ответственность по долгам товарищества всем своим имуществом;
- наименование товарищества должно содержать фамилию или наименование (фирму) как минимум одного участника;
- складочный капитал товарищества может изменяться;
- товарищество не является юридическим лицом;
- предметом вклада участника способны выступать выполнение работ и оказание услуг;
- полное товарищество не вправе быть единоличным товариществом.

Цель полного товарищества — ведение предприятия. Термин «предприятие» используется здесь в функциональном смысле. Таким образом, предприятие означает вид хозяйственной деятельности, осуществляемой под своим именем для получения прибыли, организовано и непрерывно.

Полное товарищество осуществляет хозяйственную деятельность под своим именем. В наименовании товарищества должны быть указаны фамилии или наименования (фирмы) всех участников, фамилия или наименование (фирмы) одного

или нескольких участников с добавлением слов «полное товарищество», при этом допустимо использование сокращения на польском языке «sp. j.» (spółka jawna) (ст. 24 КХТиО). Вопросы фирменного наименования полного товарищества (как, впрочем, и всех остальных товариществ и обществ) регулирует ГК. Общие нормы, касающиеся обозначения предпринимателей, содержатся в разд. III гл. II первой части ГК (ст. 43²–43¹⁰).

Полное товарищество характеризуют правила ответственности его участников. Каждый участник несет ответственность по обязательствам товарищества без ограничений всем своим личным имуществом, причем эту ответственность нельзя ограничить (ст. 34 КХТиО). Эта гарантийная ответственность участника является абсолютной и не зависит от того, возникла ли задолженность полного товарищества в результате обстоятельств, за которые участник несет ответственность, или помимо его вины; она связана исключительно с тем, несет ли полное товарищество ответственность за какие-либо долги (включая выплаты компенсационного характера).

В настоящее время нет сомнений в том, что, не будучи юридическим лицом, полное товарищество признается так называемым квазюридическим лицом (третьей — наряду с физическими и юридическими лицами — категорией субъектов гражданско-правовых отношений), т. е. организационной единицей, которую закон наделяет правоспособностью (см. § 1 ст. 33¹ ГК). Последний атрибут (т. е. правоспособность) принадлежит полному товариществу в соответствии с § 1 ст. 8 КХТиО, в котором уточняется, что хозяйственное товарищество может от своего имени приобретать права, включая собственность недвижимости и другие имущественные права, и принимать на себя обязательства¹².

Большое преимущество полного товарищества как квазюридического лица — его прозрачность при налогообложении, означающая, что оно не является субъектом подоходного налога. Обязательства в этом вопросе несут исключительно участники. Это позволяет избежать двойного налогообложения доходов (в товариществе и у получающего дивиденды участника).

Полное товарищество можно отнести и к числу предпринимателей: согласно ст. 43¹ ГК предпринимателем выступает также организация, о которой речь в ст. 33¹ ГК, осуществляющая хозяйственную деятельность от своего имени. Точно так же полное товарищество считается предпринимателем согласно п. 1 ст. 4 Закона о предпринимателях. Это положение признает предпринимателем также не являющуюся юридическим лицом организационную единицу, наделенную правоспособностью на основании отдельного закона и осуществляющую хозяйственную деятельность от своего имени.

3.3. Создание товарищества

3.3.1. Создание полного товарищества традиционным способом

Полное товарищество создается путем заключения учредительного договора с момента его регистрации. Участниками полного товарищества могут быть физические лица (в том числе лица, состоящие в браке), юридические лица и квазюридические лица (в частности, другое полное товарищество). Учредительный договор заключается в письменной форме, несоблюдение которой влечет его недействительность (ст. 23 КХТиО). Если учредительный договор обязывает участника внести вклад, для внесения которого законом установлена опреде-

¹² Подробнее см.: *Moskwa L., Napierała J. Spółka jawna // Prawo spółek handlowych / eds A. Koch, J. Napierała. Warszawa: Wolters Kluwer, 2019. P. 225–227.*

ленная форма, сам учредительный договор подлежит заключению в той же форме (например, учредительный договор, обязывающий внести в качестве вклада недвижимую вещь, должен быть составлен в форме нотариального акта — ст. 158 ГК)¹³. Обязательные положения учредительного договора, отсутствие которых является препятствием для регистрации товарищества, включают:

- фирменное наименование и местонахождение товарищества;
- указание вкладов каждого участника и их стоимость;
- предмет деятельности товарищества;
- срок существования товарищества, если он указан (ст. 25 КХТиО).

Каждый участник имеет право и обязанность внести заявление о регистрации товарищества в реестр, что должно произойти не позднее чем в течение семи дней с дня заключения учредительного договора (ст. 22 Закона об НСР). К заявлению прилагается учредительный договор (п. 3 ст. 9 Закона об НСР). Полное товарищество создается с момента внесения записи в реестр предпринимателей (§ 1 ст. 25¹ КХТиО). Следовательно, в этом случае запись имеет учредительный характер (и является обязательной).

3.3.2. Создание товарищества с использованием информационно-коммуникационных технологий

Принимая во внимание необходимость облегчения и ускорения процесса создания коммерческих хозяйственных товариществ, законодатель в Законе от 28.11.2014 о внесении поправок в Закон — Кодекс хозяйственных товариществ и обществ — и некоторые другие законы¹⁴ ввел возможность создания полного товарищества с использованием информационно-коммуникационных технологий (ИКТ). Такое решение позволяет не только заключить учредительный договор, используя шаблон договора, доступный онлайн, но и внести заявку о его регистрации в реестр предпринимателей в электронном виде. Новое положение вступило в силу 15.01.2015. Также в этом случае полное товарищество создается путем заключения учредительного договора с момента внесения записи в реестр.

Согласно ст. 23¹ КХТиО учредительный договор полного товарищества может быть заключен с использованием шаблона договора. Для заключения договора в этом режиме необходимо заполнить форму договора, доступную в системе ИКТ, и подписать квалифицированной электронной подписью, доверенной подписью или личной подписью (§ 1–2). Шаблон учредительного договора полного товарищества является Приложением 1 к Постановлению министра юстиции от 14.01.2015 об определении шаблонов для полного товарищества, доступных в системе ИКТ¹⁵, и устанавливает стандартное содержание, типовое для этого рода договоров. В нескольких пунктах шаблон предусматривает варианты содержания отдельных положений, что заставляет участников выбирать и отмечать желаемый вариант.

Заявление о внесении в реестр полного товарищества, договор которого был заключен описанным выше способом, подается с использованием системы ИКТ (электронным способом) после заполнения формы, доступной в этой системе. Регистрационный суд рассматривает заявление в течение одного дня с момента

¹³ Верховный суд имеет другую точку зрения по этому вопросу: *Postanowienia Sądu Najwyższego: z 14 stycznia 2015 r., II CSK 85/14, LEX No. 1642869, z 25 listopada 2015 r., II CSK 723/14, LEX No. 19432130.*

¹⁴ *Dziennik Ustaw. 2015. Poz. 4.*

¹⁵ *Dziennik Ustaw. 2017. Poz. 963.*

его получения (п. 2 ст. 20а Закона об НСР). Подробная процедура подачи заявлений регулируется Постановлением министра юстиции от 13.01.2015 о способе и порядке подачи заявлений о внесении записи в Национальный судебный реестр в отношении товариществ, учредительный договор которых был заключен с использованием шаблона учредительного договора товарищества, предоставленного в системе ИКТ¹⁶.

3.4. Отношения с третьими лицами

3.4.1. Представление интересов товарищества

От имени полного товарищества могут выступать участники, действующие на основании правил ст. 29 и 30 КХТиО, и доверенные лица в случае их установления. От имени товарищества выступают прежде всего прокуристы (ст. 109¹–109⁸ ГК). Кроме того, в интересах товарищества выступают доверенные лица на основании генеральной доверенности и доверенные лица для конкретного вида деятельности и конкретного действия; их статус определяется ст. 95–109 ГК.

Согласно § 1 ст. 29 КХТиО каждый (отдельный) участник имеет право представлять полное товарищество. Объем прав участника на представлении интересов товарищества определен в КХТиО очень широко, так как касается всех судебных и внесудебных действий товарищества (§ 2 ст. 29 КХТиО). Следует предположить, что в основе такого регулирования лежит прежде всего забота об интересах третьего лица, осуществляющего юридические действия с товариществом. Это лицо всегда должно иметь уверенность в обоснованности совершенных действий, в случае если товарищество заменял один из участников.

Полномочия участника не могут быть ограничены в отношениях с третьими лицами (§ 3 ст. 29 КХТиО). Недопустимы ограничения различного вида, а именно предметные (на осуществление определенных или однородных действий), территориальные (на исполнение действий по месту нахождения товарищества, в конкретном филиале, в стране или за рубежом) и временные (на месяц, на несколько месяцев, на год). Верно и то, что право не может быть признано условно (например, участник имеет право на совершение сделок при условии отсутствия остальных участников).

Впрочем, из правила § 3 ст. 29 КХТиО есть исключение: право действовать от имени товарищества ограничивается, если согласно положениям договора участник может представлять товарищество только вместе с другим участником или прокуристом (§ 1 ст. 30 КХТиО).

Положения закона не регулируют вопрос о возможности обязать участника действовать с другими уполномоченными лицами, не являющимися прокуристами. С учетом формулировки § 3 ст. 29 КХТиО следует предположить, что такая возможность отсутствует. Введение требования о том, чтобы конкретный участник действовал совместно с другими лицами, не ограничивает право последних представлять товарищество самостоятельно (если они также не были обязаны действовать совместно).

Участник может быть лишен права представлять товарищество двумя способами: либо в соответствии с учредительным договором товарищества (§ 1 ст. 30 КХТиО), либо по важным причинам на основании вошедшего в силу судебного решения (§ 2 ст. 30 КХТиО). Последняя ситуация особенно интересна. При рассмотрении вопроса о лишении участника права на представление интересов

¹⁶ Dziennik Ustaw. 2015. Poz. 65.

товарищества суд должен оценить, существуют ли в данном случае веские основания для этого. Хотя в § 2 ст. 30 КХТиО об этом не говорится, следует предположить, что они должны касаться лица, лишаемого полномочий. Важные причины не обязательно должны быть связаны с виной участника; это также могут быть обстоятельства, в которых нет вины.

3.4.2. Ответственность участника по обязательствам товарищества

Каждый участник несет ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Данная ответственность имеет следующие особенности:

- является *неограниченной* (см. § 2 ст. 22 КХТиО), что вызвано стремлением максимально защитить интересы кредиторов полного товарищества; поскольку правила о полном товариществе не требуют формирования минимального складочного капитала (как, впрочем, и не регулируют вопросы сохранения и обеспечения реальной стоимости складочного капитала и имущества товарищества в случае действий, нарушающих права кредиторов), становится очевидным, что только неограниченная ответственность участника гарантирует исполнение обязательств товарищества;
- имеет *солидарный характер*; согласно § 2 ст. 22 КХТиО каждый участник несет ответственность по обязательствам товарищества «солидарно с остальными участниками и товариществом»;
- отличается *субсидиарным порядком реализации* (ст. 31 КХТиО); кредитор товарищества вправе обратиться с иском на имущество участника товарищества в том случае, если взыскание на имущество товарищества оказалось безрезультатным; обычно кредиторы предъявляют взыскание на основании ответственности участников товарищества после завершения дела против самого товарищества, в котором решен вопрос о признании и размере ее обязательства, и, возможно, после проведения взыскания на имуществе товарищества; однако это не является препятствием для возбуждения иска (или даже получения решения о взыскании, но, что очевидно, не исполнительного листа¹⁷) против участника до того, как имущество товарищества окажется недостаточным для взыскания; рассматривая в совокупности правила ответственности участников, определенные в КХТиО, и процедурные решения, Конституционный суд (в решении от 03.10.2017, SK 31/15, ОТК-А 2017/62) указал варианты удовлетворения требований кредитора полного товарищества; субсидиарная ответственность участника не распространяется на обязательства, возникшие до того, как товарищество было внесено в реестр (таким образом, здесь мы имеем дело с первичной ответственностью);
- ее *ограничение ничтожно* (ст. 34 КХТиО); из этого правила следует, что все условия договоров, не соответствующие ст. 31 (а также § 2 ст. 22 КХТиО), не имеют правовых последствий в отношениях с третьими лицами; если положения, о которых говорится в ст. 34 КХТиО, не нарушают императивных норм права или требований добросовестности и разумности действий, они обязательны для участников.

Вопрос взаимосвязи между солидарностью (§ 2 ст. 22 КХТиО) и субсидиарностью (§ 1 ст. 31 КХТиО) ответственности участников был предметом рассмотрения Верховного суда в решении от 16.06.2010, I CSK 453/09, LEX No. 607234. Согласно тезису 1 судебного решения порядок удовлетворения требований определяется субсидиарностью, в то время как солидарность возникает, когда отсутствует

¹⁷ Wyrok Sądu Apelacyjnego w Gdańsku z 28 marca 2014 r., I ACa 752/13, LEX No. 1483711.

различная последовательность взысканий. Из-за независимой субъективности полного товарищества именно оно в первую очередь отвечает по своим долгам, а участники несут ответственность только тогда, когда имущество товарищества окажется недостаточным для взыскания (§ 1 ст. 31 КХТЮ). Таким образом, субсидиарность имеет приоритет перед солидарностью. Иными словами, применение принципа субсидиарности определяет момент, с которого ответственность становится солидарной.

Специальные правила об ответственности участников содержатся в ст. 32 и 33 КХТЮ. В соответствии со ст. 32, лицо, вступающее в товарищество, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до его вступления. Согласно ст. 33, лицо, заключившее учредительный договор о создании полного товарищества с индивидуальным предпринимателем, вкладом которого было его предприятие, отвечает по обязательствам данного предприятия, возникшим до создания товарищества, до стоимости внесенного предприятия на момент внесения вклада и в соответствии с ценами на момент удовлетворения кредитора.

3.5. Внутренние отношения в товариществе

3.5.1. Вступительные замечания

Внутренние отношения в товариществе (т.е. отношения между самими участниками, вытекающие из учредительного договора) регулируются диспозитивными нормами права (§ 1 ст. 37 КХТЮ). Этот принцип знает исключения (§ 2 ст. 37 КХТЮ), а именно: ведение дел товарищества не может быть поручено третьим лицам за исключением участников (§ 1 ст. 38 КХТЮ); невозможно ограничить (в том числе по соглашению участников) права участника получать информацию о деятельности товарищества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией (§ 2 ст. 38 КХТЮ).

3.5.2. Ведение дел товарищества

Вопросы, связанные с ведением дел товарищества, регулируются ст. 39–47 КХТЮ. Каждый участник имеет право и одновременно обязан принимать участие в ведении дел товарищества. Он может без предварительного решения участников вести дела в пределах, не превышающих обычных действий товарищества. Если перед исполнением какого-либо из них хотя бы один из остальных участников выразит несогласие, потребуется предварительно согласованное решение участников, имеющих право управлять делами товарищества. В вопросах, выходящих за рамки обычной деятельности товарищества, требуется согласие всех участников, в том числе лишенных прав представления интересов товарищества. Участник с правом управления делами товарищества может без решения участников выполнить срочное действие, неисполнение которого способно нанести серьезный ущерб товариществу.

Участник может быть лишен права вести дела товарищества как в учредительном договоре, так и по решению участников. Более того, участник может быть лишен права вести дела по важным причинам на основании окончательного решения суда; это также касается освобождения участника от обязанности вести дела.

Права и обязанности участника, ведущего дела товарищества, в отношениях «товарищество — участник» оцениваются по правилам о договоре поручения (т.е. соответственно применяются ст. 734–751 ГК), а если участник действует от лица

товарищества с превышением полномочий или без таковых, то на основании правил о действиях в чужом интересе без поручения (т. е. ст. 752–757 ГК). За ведение дел участник не получает вознаграждения.

3.5.3. Имущество товарищества

Имуществом полного товарищества является всякое имущество, внесенное в форме вклада, а также иное имущество, приобретенное товариществом в процессе его деятельности (ст. 28 КХТиО). Каждый из участников имеет обязанность внести свой вклад, поскольку, как следует из ст. 3 КХТиО, согласно заключенному договору участники должны стремиться к достижению общей цели «путем внесения вкладов». Традиционно считается, что вклады, вносимые в складочный капитал товарищества, имеют следующие формы:

- передача вещи в собственность;
- внесение вклада в форме права пользования и отчуждения плодов от вещи или прав;
- внесение денежных средств;
- предоставление услуг или собственного труда;
- предоставление товариществу возможности пользоваться нематериальными благами (§ 2 ст. 48 КХТиО)¹⁸.

Вклады участников считаются равными при отсутствии оговорок об ином (§ 1 ст. 48 КХТиО). Участник не вправе и не обязан повышать размер вклада, внесенного на основании положений договора (§ 2 ст. 50 КХТиО).

Если участник обязался внести в складочный капитал товарищества вклад в виде вещи в собственность или в форме пользования, то, хотя само по себе внесение такого вклада не является договором купли-продажи и найма, в отношении исполнения таких обязательств, а также риска случайной гибели предмета исполнения применяются соответственно правилам договоров купли-продажи и найма (§ 1 ст. 49 КХТиО).

3.5.4. Участие в прибыли или убытках

Участие в прибылях и убытках товарищества регулируется ст. 51 и 52 КХТиО. Каждый участник вправе требовать распределения прибыли и ее выплаты на конец оборотного года. Доля участника в прибыли определяется в первую очередь учредительным договором. Если в договоре таких правил нет, прибыль делится между участниками поровну, независимо от размера и вида вклада. Не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников от участия в прибыли. Доля товарища в убытках также определяется в первую очередь договором, в противном случае считается, что его участие в убытках товарищества пропорционально его участию в прибыли. Если же договор вообще не регулирует вопросы участия товарищей в распределении прибыли и убытков, товарищи участвуют в убытках поровну, независимо от размера и вида вклада. Допустимо соглашение об освобождении кого-либо из участников от участия в убытках, но оно не может касаться всех участников товарищества.

¹⁸ См. об этом: *Sołtysiński S.* [Untitled] // *Kodeks spółek handlowych: in 6 vols. Vol. 1: Komentarz do artykułów 1–150* / eds S. Sołtysiński, A. Szajkowski, A. Szumański, J. Szwaja. Warszawa: C. H. Beck, 2012. P. 510.

3.6. Роспуск товарищества и его ликвидация

3.6.1. Причины роспуска товарищества

До роспуска полного товарищества может прийти только по обстоятельствам, предусмотренным в законе, в числе которых:

- факты, указанные в договоре товарищества;
- единогласное решение всех участников;
- объявление товарищества банкротом;
- смерть участника или объявление его банкротства;
- расторжение договора товарищества участником или кредитором одного из участников;
- правомочное решение суда (§ 1 ст. 58 КХТиО).

Наступление причин для прекращения может привести, но не обязательно приводит к роспуску товарищества — оно вправе продолжать деятельность в том же или в измененном составе участников. Решающим фактором в конечном счете является решение самих участников. Итак, могут они решить, что компания будет продолжать работать:

- в том же составе, несмотря на наличие оснований для роспуска, предусмотренных в договоре (ст. 59 КХТиО);
- с наследниками умершего участника (ст. 60 КХТиО);
- с другими участниками — в случае смерти или объявления банкротства участника, а также в случае расторжения договора товарищества участником или его кредиторами (§ 1 ст. 64 КХТиО).

Кроме того, товарищество продолжит работать с другими участниками, если суд примет решение исключить участника из товарищества (§ 2 ст. 63 КХТиО).

3.6.2. Согласование способа завершения деятельности товарищества

При наличии оснований для роспуска товарищества осуществляется его ликвидация, если участники не договорились об ином способе завершения деятельности (§ 1 ст. 67 КХТиО). Участники могут договориться, например, что предприятие товарищества будет приобретено одним или несколькими из них с обязательством погасить оставшимся вклады. В случае объявления банкротства товарищества его роспуск происходит обязательно путем процедуры банкротства (§ 1 ст. 85 КХТиО).

Положение § 1 ст. 67 КХТиО нельзя понимать таким образом, что учредители лишь заявят о роспуске товарищества без проведения ликвидации. Особенно в случае, если товарищество является должником, его деятельность не может быть прекращена без указания способа погашения задолженности. Если участники не укажут другой способ погашения долгов товарищества, они становятся его правопреемниками до тех пор, пока не будут удовлетворены требования кредиторов¹⁹.

3.6.3. Ликвидация товарищества

Согласно польским нормам торгового права понятие ликвидации следует понимать как «ряд формальных действий, которые осуществляются между появлением причины, в результате которой доходит до прекращения существования

¹⁹ Wyrok Sądu Najwyższego z 24 lipca 2009 r., II CSK 134/09, LEX No. 528221.

товарищества, и моментом его окончания»²⁰. В случае осуществления процедуры ликвидации полного товарищества применяются положения ст. 67–84 КХТиО.

Если ведется ликвидация полного товарищества, каждый ликвидатор (как правило, все участники являются ликвидаторами) имеет право и обязанность уведомить об этом регистрационный суд. С момента принятия решения о ликвидации товарищество не теряет своей идентичности. Однако цель и предмет его деятельности меняются, и ликвидаторы могут вести только ликвидационную деятельность. Ликвидация осуществляется под фирменным наименованием товарищества с добавлением обозначения «в ликвидации». Согласно ст. 68 КХТиО в период ликвидации к товариществу применяются положения о внутренних и внешних отношениях товарищества, если иное не предусмотрено положениями КХТиО о ликвидации или цель ликвидации не указывает на иное.

После принятия решения о ликвидации ликвидаторы обязаны предпринять ликвидационные действия. Они должны:

- завершить текущие дела товарищества;
- взыскать долговые требования, причитающиеся товариществу от третьих лиц, а также участников;
- выполнять обязательства товарищества;
- ликвидировать его имущество.

Ликвидаторы распределяют имущество товарищества. После погашения обязательств и обеспечения соответствующих сумм для покрытия не требующих погашения или спорных обязательств оставшееся имущество распределяется между участниками в соответствии с положениями учредительного договора. При отсутствии соответствующих положений в договоре участникам выплачиваются их взносы, а оставшиеся средства делятся между ними в той пропорции, в которой они участвуют в прибыли. Вещи, внесенные участниками только для использования, подлежат возврату натурой.

Ликвидаторы должны сообщить о завершении ликвидации и подать заявление об исключении товарищества из реестра. С момента исключения из реестра товарищество считается распущенным.

4. Партнерское товарищество

4.1. Положения о партнерском товариществе

Партнерское товарищество регулируется в первую очередь положениями разд. II («Партнерское товарищество») гл. II КХТиО (ст. 86–101). Однако эти положения не исчерпывающие, законодатель сосредоточился главным образом на конкретных характеристиках партнерского товарищества. Кроме того, использована техника ссылочных диспозиций. В соответствии со ст. 89 КХТиО в вопросах, не урегулированных в разд. II, к партнерскому товариществу применяются соответственно положения о полном товариществе, если законом не предусмотрено иное.

Особенностями партнерского товарищества, отличающими его от полного товарищества, являются:

- сужение цели, для которой оно создано, и, следовательно, сужение круга лиц, которые могут быть его участниками;
- ограничение ответственности участников;

²⁰ *Ciarkowski S. Spółka jawna. Powstanie, zarządzanie, przekształcanie. Komentarz, przykłady, wzory.* Gdańsk: Ośrodek Doradztwa i Doskonalenia Kadr, 2007. P. 392.

- возможность назначения правления;
- введение дополнительных, конкретных причин для расторжения договора товарищества.

Однако по другим вопросам применяются соответственно вышеописанные положения о полном товариществе, а именно: по вопросам процедуры создания товарищества (с оговоркой, что партнерское товарищество может быть установлено только традиционным способом), представительства и управления делами товарищества партнерами, имущества товарищества, участия в прибылях и убытках, обязательства лояльности, возможности согласования иного, чем ликвидация, метода прекращения деятельности товарищества и его ликвидации.

4.2. Понятие партнерского товарищества

Партнерское товарищество представляет собой вид хозяйственного товарищества, образованного путем объединения участников (партнеров) с целью осуществления свободной профессии в товариществе, ведущем предприятие под собственным наименованием (§ 1 ст. 86 КХТиО). Исходя из этого юридического определения индивидуализирующие особенности партнерского товарищества заключаются в следующем:

- с нормативной точки зрения оно является хозяйственным товариществом, но на самом деле включает в себя также компоненты торговых обществ (своего рода гибрид личности и капитала); так, ответственность партнеров носит ограниченный характер (§ 1 ст. 95 КХТиО), управление товариществом может быть возложено на правление (ст. 97 КХТиО), а оно само может принимать форму единоличного предприятия (§ 2 ст. 98 КХТиО);
- учредителями партнерского товарищества и его участниками (партнерами) могут быть только физические лица, имеющие право осуществлять профессии, исчерпывающе перечисленные в ст. 88 КХТиО (§ 1 ст. 87 КХТиО); во-первых, партнерами не могут быть юридические лица, а также квазигирические лица, в частности ни хозяйственное товарищество, ни торговое общество, участники которых имеют право осуществлять свободные профессии, а только непосредственно лицо, имеющее на это право; во-вторых, участником партнерского товарищества не может быть физическое лицо, которое желает осуществлять свободную профессию, но не имеет на это лицензии (например, целитель, фельдшер, юрист, не сдавший профессиональный экзамен);
- целью партнерского товарищества должно быть осуществление свободной профессии; оно также может быть создано для осуществления более чем одной профессии, при условии что отдельным законом не предусмотрено иное (§ 2 ст. 86 КХТиО); форма партнерского товарищества доступна только представителям определенных свободных профессий; согласно ст. 88 КХТиО, партнерами могут стать только лица, имеющие право осуществлять профессии: адвоката, фармацевта, архитектора, строительного инженера, аудитора, страхового брокера, налогового консультанта, брокера ценных бумаг, инвестиционного консультанта, бухгалтера, врача, зубного врача, ветеринарного врача, нотариуса, медсестры, акушерки, юрисконсульта, патентного эксперта, оценщика, присяжного переводчика; этот список следует дополнить лицами, законно практикующими профессию психолога²¹;

²¹ Ustawa z 8 czerwca 2001 r. o zawodzie psychologa i samorządzie zawodowym psychologów // Dziennik Ustaw. 2019. Poz. 1026.

- партнерское товарищество ведет предприятие, которое следует понимать функционально; конечно, партнерское товарищество не может быть создано для осуществления какого-либо бизнеса (какой-либо хозяйственной деятельности), противоположная точка зрения противоречит цели введения этой юридической конструкции; создание представителями свободных профессий партнерского товарищества для того, чтобы вести предприятие, не связанное с осуществлением свободной профессии, было бы неразумно;
- партнерское товарищество имеет свое фирменное наименование, которое должно содержать фамилию хотя бы одного из партнеров с добавлением слов «и партнер» или «и партнеры», либо «партнерское товарищество», и определение свободной профессии, осуществляемое товариществом; допускается использование аббревиатуры на польском языке «sp. p.» (spółka partnerska); наименование, содержащее «и партнер», или «и партнеры», или «партнерское товарищество» и аббревиатуру «sp. p.», может использовать только партнерское товарищество (ст. 90 КХТиО).

Как и полное товарищество, партнерское товарищество является квазиправовым лицом, «прозрачным» с точки зрения налогообложения. Оно пользуется статусом предпринимателя в смысле ст. 43¹ ГК и п. 1 ст. 4 Закона о предпринимателях.

4.3. Ответственность партнеров по обязательствам товарищества

4.3.1. Две категории обязательств

В соответствии с § 1 ст. 95 КХТиО «партнер не несет ответственности по обязательствам товарищества, связанным с осуществлением другими партнерами свободной профессии в товариществе, а также по обязательствам товарищества, возникшим в результате действий или бездействия лиц, занятых в компании по трудовому договору, или на основании других правовых отношений, руководителем которых выступал другой партнер в области предоставления услуг, связанных с предметом деятельности товарищества». На основании этого положения четко вырисовываются две категории обязательств, за которые партнеры несут ответственность: первая группа состоит из обязательств, не связанных с осуществлением свободной профессии, а вторая — из обязательств, связанных с осуществлением свободной профессии²². Это разделение важно для определения характеристик ответственности участников партнерского товарищества.

4.3.2. Ответственность по обязательствам, не связанным с осуществлением свободной профессии

Положение ст. 95 КХТиО — единственное положение в разд. II гл. II КХТиО, касающееся ответственности участников. Естественно, оно касается только второй категории обязательств. Ввиду этого к обязательствам, не подпадающим под действие этого положения (первая категория), применяется отсылочная норма ст. 89 КХТиО, где говорится о применении положений о полном товариществе. Следовательно, по обязательствам товарищества, не связанным с осуществлением свободной профессии, партнеры несут ответственность, как и партнеры

²² См. подробнее: *Danyluk M. Odpowiedzialność za zobowiązania spółki partnerskiej // Monitor Prawniczy. 2002. No. 2. P.91.*

в полном товариществе, т. е. ответственность всем личным имуществом, неограниченную, субсидиарную, не ограниченную никем и ничем и солидарную с другими участниками и с товариществом (§ 2 ст. 22, ст. 31 и ст. 34 КХТиО).

4.3.3. Ответственность по обязательствам, связанным с осуществлением свободной профессии

Отрицательное определение ответственности за обязательства, связанные с осуществлением свободной профессии, находится в § 1 ст. 95 КХТиО. Приходя к заключению от противного, следует отметить, что это положение регулирует ответственность партнера по обязательствам товарищества, возникшим в результате собственной деятельности, и по обязательствам товарищества, связанным с действиями других лиц, которые находились под его руководством. Однако эти положения не исчерпывающие. В этом случае — но только в вопросах, не урегулированных в § 1 ст. 95, — будут применяться соответствующие положения, касающиеся ответственности в полном товариществе (§ 2 ст. 22 КХТиО, ст. 31 и 34 в связи со ст. 89 КХТиО). Таким образом, как правило, партнер в случае возникновения вышеуказанных обстоятельств будет нести личную, неограниченную, субсидиарную и неограничиваемую ответственность. Это будет также солидарная ответственность, но только вместе с товариществом, а не с другими партнерами. Важно, что личная ответственность партнера по обязательствам, возникшим в связи с осуществлением свободной профессии другими партнерами и лицами, находящимися под их управлением, исключена.

Так, в медицинской компании партнер (врач) не несет ответственности за последствия ошибок при операции, диагностики либо выборе метода лечения, совершенных другим партнером. Последний же несет персональную ответственность не только за собственные действия и упущения, но и в случае, если пользовался помощью лиц, находящихся под его руководством, — медсестер, санитаров, лаборантов и т. д. Подобная ситуация возникает в юридической компании, где отдельные партнеры не несут ответственности за ошибки в ведении профессиональных дел другими партнерами и сотрудниками, находящимися под их руководством²³.

4.3.4. Договорная модель ответственности

Представленная выше нормативная модель ответственности партнеров за обязательства партнерского товарищества, возникшие в результате осуществления свободных профессий, не имеет абсолютно обязательного характера. Кодекс хозяйственных товариществ и обществ допускает возможность изменения принципов ответственности, следующих из § 1 ст. 95 КХТиО. На это указывает § 2 ст. 95: «Договор партнерского товарищества может предусматривать, что один или больше партнеров соглашаются нести ответственность так, как участники полного товарищества». Следовательно, существует возможность договорного расширения ответственности партнера, действующего в отношении третьих лиц, однако только с его согласия. В случае такого волеизъявления партнер будет нести личную, неограниченную, субсидиарную и солидарную ответственность вместе с товариществом, а также с партнерами, несущими ответственность на основании § 1 ст. 95 КХТиО.

²³ См. об этом: Koch A. Spółka partnerska // Prawo spółek handlowych / eds A. Koch, J. Napierała. P. 274.

4.4. Правление в партнерском товариществе

Законодатель допускает две модели управления партнерским товариществом. Первая, основная, основана на тех же правилах, которые функционируют в полном товариществе (ст. 29 и 30, а также ст. 37–47 в связи со ст. 89 КХТиО), с изменениями, внесенными ст. 96 КХТиО (дополнительная процедура лишения партнера права представлять товарищество). Другая модель предполагает назначение правления и поручение ему представительства товарищества и ведение его дел. К правлению применяются, соответственно, положения ст. 201–211 и ст. 293–300 КХТиО, относящиеся к правлению общества с ограниченной ответственностью (ст. 97 КХТиО). Принятие одной из вышеуказанных моделей зависит от воли самих партнеров, однако смешанный вариант исключен. Если они решатся на назначение правления, все партнеры теряют законное право на представление товарищества и ведение его дел (пр. 2 § 1 ст. 97 КХТиО).

Договор партнерского товарищества может предусматривать, что ведение дел и представление товарищества поручаются правлению (предл. 1 § 1 ст. 97 КХТиО). На основании вышеуказанного правила можно сформулировать три основных вывода. Во-первых, назначение правления осуществляется на основании договора товарищества и зависит исключительно от воли лиц (будущих партнеров), образующих товарищество. Однако в течение деятельности товарищества назначение правления будет возможно путем принятия партнерами решения о внесении поправок в договор товарищества и назначении правления. Во-вторых, интересна сама идея введения правления в партнерском товариществе — конструкции, типичной для торговых обществ; особенно в крупных партнерских товариществах, партнеры могут быть не заинтересованы — по причине нехватки времени или соответствующих квалификаций — ведением дел и представительством товарищества; в таких ситуациях руководство товариществом осуществляется правлением, партнеры же могут сосредоточиться на профессиональной деятельности. В-третьих, хотя это не соответствует традиционной точке зрения, согласно которой институт органа неразрывно связан с юридическим лицом, правление партнерского товарищества является его органом в гражданском смысле (ст. 38 ГК)²⁴.

К правлению, назначенному на основании договора товарищества, применяются положения касающиеся правления общества с ограниченной ответственностью (§ 2 ст. 97 КХТиО), т. е. положения, регулирующие состав правления общества с ограниченной ответственностью (с учетом § 3 ст. 97 КХТиО), порядок назначения и освобождения от должности его членов, объем его компетенции и принципы гражданской ответственности членов правления общества с ограниченной ответственностью. Вопрос о статусе правления общества с ограниченной ответственностью обсуждается в статье М. Матачиньского и А. Рыцарского о хозяйственных обществах (см. ниже в этом номере журнала).

4.5. Дополнительные причины роспуска товарищества

До роспуска товарищества может прийти только по обстоятельствам, предусмотренным в законе. В первую очередь имеются в виду те же обстоятельства, которые приводят к роспуску полного товарищества.

²⁴ См., напр.: *Sołtysiński S.* Kodeks spółek handlowych (Podstawowe założenia) // Państwo i Prawo. 2000. No. 11. P. 20; *Szajkowski A.* Status prawny zarządu spółki partnerskiej // Prawo prywatne czasu przemian. Księga pamiątkowa dedykowana Profesorowi Stanisławowi Sołtysińskiemu / ed. A. Nowicka. Poznań: Wydawnictwo Naukowe UAM, 2005. P. 539–548; *Szumański A.* Nowe polskie prawo spółek handlowych // Przegląd Prawa Handlowego. 2001. No. 1. P. 7.

Причины роспуска, тесно связанные со спецификой (целью) партнерского товарищества, указаны в п. 4 § 1 ст. 98 и § 2 ст. 98 КХТиО. Согласно первому положению, роспуск товарищества вызван утратой всеми участниками права заниматься свободной профессией. Дальнейшее существование товарищества в ситуации, когда ни один из партнеров не имеет права осуществлять свободную профессию, становится бессмысленным, поскольку оно не может далее функционировать как предприятие.

Согласно § 2 ст. 98 КХТиО в случае, когда в товариществе остается один партнер, или если только один из партнеров имеет право осуществлять свободную профессию, связанную с деятельностью товарищества, оно должно быть распущено не позднее, чем в конце первого года от даты возникновения любого из этих событий. Таким образом, законодатель допускает существование единоличного партнерского товарищества, что является новеллой, поскольку ранее лишь хозяйственные общества могли действовать как единоличные (п. 3 § 1 ст. 4 КХТиО). Хотя это и не следует однозначно из положения, последствие, о котором упоминает § 2 ст. 98 КХТиО, не состоится, если в течение года в пределах, указанных в данной статье, к последнему оставшемуся в товариществе партнеру присоединится другой.

5. Товарищество на вере (командитное товарищество)

5.1. Положения о товариществе на вере

Товарищество на вере с точки зрения своей конструкции представляет собой модификацию полного товарищества. Способ, которым польский законодатель урегулировал его, является следствием вышеизложенного рассуждения. В настоящее время регулирующие нормы содержатся в разд. III («Товарищество на вере») гл. II КХТиО (ст. 102–124). Указанное положение носит фрагментарный характер, кроме того, к товариществу на вере применяются соответственно положения о полном товариществе (§ 1 и 2 ст. 103 КХТиО).

Положения разд. III гл. II КХТиО содержат юридическое определение товарищества на вере, определяют порядок его создания и детально регулируют статус командитиста. Вместе с тем статус полного товарища, вопросы, связанные с имуществом товарищества на вере, причины расторжения договора о товариществе и порядок его ликвидации определяются (с небольшими изменениями) положениями, регулирующими эти вопросы в полных товариществах²⁵.

5.2. Понятие товарищества на вере

Товариществом на вере (командитным товариществом) является товарищество, которое ведет предприятие под собственным фирменным наименованием и в котором по меньшей мере один партнер несет перед кредиторами ответственность по обязательствам товарищества без ограничений (полный товарищ), а ответственность хотя бы одного партнера (командитист) ограничена (ст. 102 КХТиО). Таким образом, командитное товарищество характеризуется следующими свойствами:

²⁵ Все аспекты устройства и деятельности командитного товарищества широко описаны в: *Москва Л., Ровный В. В.* Товарищество на вере (командитное товарищество) в современном польском и российском праве // *Правоведение.* 2006. № 1. С. 81–116.

- с нормативной точки зрения оно представляет собой хозяйственное товарищество, однако также содержит элементы капитала, что связано с участием командитиста, т. е. участника с ограниченной ответственностью, лишенного права представлять товарищество и вести его дела;
- его цель — ведение предприятия, которое здесь следует понимать функционально;
- осуществляет деятельность под своим именем; в его наименовании должны быть указаны фамилия одного или нескольких полных товарищей с добавлением слов «товарищество на вере»; допустимо использование сокращения на польском языке «sp. k.» (spółka komandytowa); если полным товарищем является юридическое или квазигиририческое лицо, в наименовании товарищества должно быть указано его полное наименование с добавлением слов «товарищество на вере», что не исключает возможности умещения в наименовании товарищества также фамилии полного товарища — физического лица; в наименовании фирмы не может находиться фамилия или наименование командитиста, поскольку в противном случае такой командитист в отношениях с третьими лицами несет ответственность наравне с полным товарищем (ст. 104 КХТиО);
- по сравнению с другими хозяйственными товариществами, товарищество на вере отличается сосуществованием в нем двух видов участников: полных товарищей, которые несут неограниченную ответственность в отношении кредиторов по обязательствам товарищества, и командитистов, чья ответственность ограничена; во всяком случае в товариществе на вере должны состоять как минимум двое участников, один из которых должен быть полным товарищем, а другой — командитистом.

Товарищество на вере имеет собственную правосубъектность; его, как и другие хозяйственные товарищества, следует считать квазигиририческим лицом. Существенное преимущество данного товарищества состоит в том, что оно не является объектом подоходного налогообложения. Однако с момента своего создания оно выступает предпринимателем в смысле ст. 43¹ ГК и п. 1 ст. 4 Закона о предпринимателях.

5.3. Создание товарищества на вере

5.3.1. Создание товарищества на вере традиционным способом

Для создания товарищества на вере необходимо прежде всего заключение учредительного договора товарищества, которое должно быть оформлено посредством нотариального акта, предусмотренного в целях формализации этих отношений (ст. 106 КХТиО). Кодекс хозяйственных товариществ и обществ определяет содержание учредительного договора товарищества на вере, в соответствии с которым в нем должны содержаться:

- наименование и местонахождение товарищества;
- предмет деятельности товарищества;
- определение срока действия товарищества; при отсутствии соответствующего условия учредительный договор считается заключенным на неопределенный срок;
- условия о размере и стоимости вкладов, вносимых участниками;
- установление предела ответственности каждого командитиста в отношении кредиторов (командитная сумма) (ст. 105 КХТиО).

В учредительном договоре товарищества могут найтись и другие положения при условии соблюдения содержания ст. 353¹ ГК.

Заявка о регистрации товарищества должна быть внесена в реестр предпринимателей не позднее семи дней с момента заключения договора (ст. 22 Закона об НСР). Как и другие хозяйственные товарищества, командитное товарищество считается образованным после внесения записи в реестр (§ 1 ст. 109 КХТиО). Каждый участник — и, следовательно, не только полный товарищ, но и командитист (§ 3 ст. 26 в связи со ст. 103 КХТиО) — имеет право и обязанность зарегистрировать товарищество.

5.3.2. Создание товарищества на вере с использованием информационно-коммуникационных технологий

Независимо от традиционной процедуры создания товариществ на вере законодатель разрешил создание товарищества на вере с использованием ИКТ²⁶. Также в этом случае учреждение товарищества осуществляется путем заключения учредительного договора товарищества и внесения соответствующей записи в реестр предпринимателей.

Согласно ст. 106¹ КХТиО учредительный договор товарищества на вере может быть заключен с использованием шаблона договора. Для заключения договора подобным образом необходимо заполнить формуляр договора, доступный в системе ИКТ, и подписать квалифицированной электронной подписью, доверенной подписью или личной подписью (§ 1–2). Шаблон учредительного договора о товариществе представлен в Приложении 1 к Постановлению министра юстиции от 14.01.2015 об определении шаблонов, касающихся товарищества на вере, доступных в системе ИКТ²⁷, и устанавливает его стандартное содержание, типовое для такого рода договоров. В нескольких пунктах шаблона договора предусмотрены варианты содержания отдельных положений, что заставляет партнеров выбрать и отметить желаемый вариант.

Заявление о внесении в реестр товарищества на вере, соглашение о котором было заключено вышеописанным способом, подается через систему ИКТ (электронными средствами) после заполнения формы, доступной в этой системе. Регистрационный суд рассматривает заявление в течение одного дня с момента его получения (п. 2 ст. 20а Закона об НСР). Подробно процедура подачи заявления регулируется ранее упомянутым Постановлением министра юстиции от 13.01.2015.

5.4. Юридический статус командитиста

5.4.1. Ответственность по обязательствам товарищества

Позиция командитиста по сравнению с позицией полного товарища достаточно специфична хотя бы потому, что несет он ограниченную ответственность по обязательствам товарищества (ст. 102 КХТиО). Как следует из ст. 111 и 112 КХТиО, размер ответственности командитиста собственным имуществом по обязательствам товарищества равен разнице между командитной суммой и внесенным (и не возвращенным) в товарищество вкладом. В данном случае законодатель уделяет особое внимание понятию командитной суммы.

²⁶ Ustawa z 28 listopada 2014 r. o zmianie ustawy — Kodeks spółek handlowych oraz niektórych innych ustaw // Dziennik Ustaw. 2015. Poz. 4.

²⁷ Dziennik Ustaw. 2017. Poz. 766.

Согласно абз. 5 ст. 105, ст. 111 и § 2 ст. 22 (в связи с § 1 ст. 103) КХТиО командитная сумма — это верхняя граница (предел) ответственности командитиста своим имуществом по обязательствам товарищества. Из этого следует, что командитная сумма должна быть выражена в числах (при помощи цифр или букв) в польских денежных знаках²⁸; не может иметь символического, а тем более мнимого характера, поскольку ответственность командитиста должна быть реальной с точки зрения кредиторов товарищества. КХТиО проводит резкую границу между понятиями «вклад командитиста» и «командитная сумма»; вклад, внесенный в товарищество, может быть ниже командитной суммы, равен ей или выше ее (§ 1 ст. 108 КХТиО).

Командитную сумму можно изменить. Это происходит посредством внесения изменений в учредительный договор товарищества в соответствии со ст. 113 КХТиО. Согласно ст. 113 КХТиО уменьшение командитной суммы не влечет за собой правовых последствий для тех кредиторов, требования которых возникли до момента регистрации изменения. Кодекс хозяйственных товариществ и обществ не оговаривает ситуации, связанной с увеличением командитной суммы. В таком случае следует предполагать, что кредиторы товарищества могут ссылаться на увеличение командитной суммы, не дожидаясь момента регистрации. Кроме того, можно согласиться с мнением, что увеличение командитной суммы имеет обратную силу. В таком случае командитист несет ответственность по всем обязательствам товарищества (возникшим до и после увеличения) в пределах новой командитной суммы²⁹.

Специальные правила, регулирующие ответственность командитиста, находятся в ст. 114 и 116 КХТиО. Согласно первому правилу, тот, кто вступает в товарищество в роли командитиста, несет ответственность по обязательствам товарищества, возникшим до его вступления. Согласно второму, в случае заключения учредительного договора о создании товарищества на вере с индивидуальным предпринимателем, вкладом которого было его предприятие, командитист отвечает также по обязательствам данного предприятия, существующим в моменте регистрации товарищества.

Командитная сумма является пределом ответственности командитиста. Однако это правило знает исключения. Согласно разд. II гл. III КХТиО командитист несет неограниченную ответственность:

- если его фамилия или наименование фирмы умещены в наименовании товарищества (предл. 2 § 4 ст. 104 КХТиО);
- за результат гражданско-правовой сделки, совершенной им от имени товарищества без предъявления доверенности (§ 2 ст. 118 КХТиО);
- за результат гражданско-правовой сделки, совершенной им от имени товарищества без доверенности или с превышением полномочий (§ 2 ст. 118 КХТиО).

Особое внимание стоит обратить на § 2 ст. 109 КХТиО, согласно которому лица, действующие от имени товарищества после его образования, но до момента его регистрации, несут солидарную ответственность по возникшим обязательствам. Это значит, что данная ответственность (несут ее также командитисты, если до момента регистрации товарищества совершали действия от его лица) неограниченная.

²⁸ См. иное мнение: *Kappes A. Spółka komandytowa*. Warszawa: Wolters Kluwer Polska, 2014. P. 209.

²⁹ См. подробнее: *Moskwa L. Zmiana sumy komandytowej // Prawo Spółek*. 2000. No. 3. P. 19–21.

5.4.2. Представительство товарищества

В отличие от полного товарища, командитист не имеет права выступать от имени товарищества. Он может представлять его исключительно как уполномоченный (§ 1 ст. 118 КХТиО) на основании установленной прокуры, как и остальных трех видов доверенностей — генеральной, разовой или специальной (ст. 98 ГК).

5.4.3. Ведение дел товарищества

Командитист не вправе и не обязан вести дела товарищества, разве что иное предусмотрено договором (§ 1 ст. 121 КХТиО). Для совершения действий, выходящих за рамки обычного управления имуществом товарищества, требуется согласие командитиста, если иное не предусмотрено договором (§ 2 ст. 121 КХТиО). Оба правила, в принципе исключают право командитиста на ведение дел товарищества, содержат диспозитивные нормы. Это означает, что участники товарищества вправе иначе урегулировать данные вопросы. Ведение дел товарищества не может быть поручено третьим лицам с исключением участников (§ 1 ст. 38 и § 2 ст. 37 в связи с § 1 ст. 103 КХТиО).

Если командитисту предоставлено право вести дела, оно носит персональный характер. На это ясно указывает ст. 122 КХТиО, согласно которой в случае передачи командитистом всех своих прав и обязанностей третьему лицу последний не вправе принимать участия в делах товарищества. Поскольку норма, содержащаяся в указанном положении, является императивной, участники связаны ее диспозицией.

5.4.4. Участие в прибыли или убытках

Командитист принимает участие в прибыли товарищества пропорционально внесенному вкладу в складочный капитал, если иное не предусмотрено учредительным договором. Если стоимость реально внесенного командитистом вклада не соответствует стоимости вклада, указанного в договоре, прибыль, причитающаяся за данный оборотный год, в первую очередь идет на восполнение «договорного» вклада. Командитист участвует в убытках товарищества в пределах стоимости вклада, размер которого следует из договора (ст. 123 КХТиО).

5.4.5. Другие вопросы

Кодекс хозяйственных товариществ и обществ регулирует еще несколько вопросов, связанных со статусом командитиста:

- положения § 1 и 2 ст. 120 КХТиО предоставляют ему довольно скромные контрольные полномочия, которые, однако, могут быть расширены учредительным договором товарищества (§ 3 ст. 120 КХТиО);
- вклады командитистов регулируются непосредственно положениями о товариществе на вере (ст. 107 и § 2 ст. 108 КХТиО), смоделированными в этом пункте на основе положений о защите капитала в обществе с ограниченной ответственностью;
- если командитист не имеет права вести дела товарищества или представлять его, а учредительный договор товарищества не предусматривает иное, он не несет обязательства лояльности, о котором говорится в ст. 56 и 57 КХТиО (§ 3 ст. 121 КХТиО);
- смерть командитиста не является причиной для расторжения договора товарищества (предл. 1 § 1 ст. 124 КХТиО).

5.5. Товарищество на вере с участием общества с ограниченной ответственностью в качестве полного товарища

Кодекс хозяйственных товариществ и обществ прямо допускает в § 3 ст. 107 такую конфигурацию участников в товариществе на вере, которая приближает последнее к хозяйственным обществам (говорят даже о так называемом хозяйственном обществе на вере). Речь идет об организационной форме, в которой полным товарищем выступает общество с ограниченной ответственностью или акционерное общество, а командитистом — участник этого общества (используются термины «общество с ограниченной ответственностью — товарищество на вере», «акционерное общество — товарищество на вере»).

Общество с ограниченной ответственностью — товарищество на вере представляет особый практический интерес и имеет много преимуществ:

- в отличие от хозяйственных обществ, здесь не возникает двойного налогообложения;
- ни одно из физических лиц, участвующих в товариществе, не несет по обязательствам товарищества неограниченной ответственности своим имуществом; полным товарищем (участником, отвечающим по обязательствам без ограничений) здесь является общество с ограниченной ответственностью, а командитисты по обязательствам товарищества несут ограниченную ответственность в пределах командитных сумм;
- при использовании такой формы управление фирмой можно поручить профессионалистам без необходимости принятия их в состав участников товарищества; товариществом на вере управляет полный товарищ — общество с ограниченной ответственностью, представляющее собой правление, в которое, в свою очередь, могут входить третьи лица;
- такая форма в большей степени обеспечивает непрерывность ведения предприятия, нежели типичное товарищество, состоящее из полных товарищей — физических лиц; функционирование товарищества на вере опирается на действие полных товарищей, общество с ограниченной ответственностью в этом случае является более надежным и постоянным участником (он не может умереть или заболеть), чем физическое лицо;
- эта конструкция позволяет достичь общей цели при использовании независимых с юридической и экономической точки зрения субъектов, а также эффективно решает задачи по привлечению капитала;
- предоставляет своим участникам большую свободу в составлении учредительного договора товарищества (по сравнению с хозяйственными обществами); относящиеся к этому вопросу нормы в значительной степени диспозитивны и подчиняют многие решения воле партнеров, которые благодаря этому могут оптимизировать деятельность товарищества в зависимости от потребностей, особенно путем регулирования своего статуса различными способами³⁰.

³⁰ См. в особенности: *Piotrowska M.* Atuty spółki komandytowej z udziałem spółki z o. o. jako komplementariuszem // *Prawo Spółek.* 2009. No. 4. P. 3–10; *Sochański M.* Szczegółne aspekty organizacji i funkcjonowania spółki z o. o. — spółki komandytowej // *Prawo Spółek.* 2011. No. 5. P. 35–43.

6. Коммандитно-акционерное товарищество

6.1. Положения о коммандитно-акционерном товариществе

Коммандитно-акционерному товариществу посвящен разд. IV гл. II КХТиО (ст. 125–150 КХТиО). Это предписание не является автономным. Согласно § 1 ст. 126 КХТиО в вопросах, не урегулированных в разд. IV, к коммандитно-акционерному товариществу применяются:

- по вопросу правовых отношений полных товарищей, как друг с другом и со всеми участниками, так и с третьими лицами, а также в отношении вкладов этих участников в общество, за исключением вкладов в уставный капитал, — положения, относящиеся к полному товариществу;
- по прочим вопросам — положения об акционерных обществах, в частности об уставном капитале, взносах акционеров, акциях, наблюдательном совете и общем собрании.

Положения разд. IV гл. II КХТиО индивидуализируют коммандитно-акционерное товарищество. Законодатель в первую очередь ввел его юридическое определение, затем урегулировал: порядок его создания, статус полного товарища и акционера, позицию наблюдательного совета и общего собрания, долю акционеров в прибыли и, наконец, причины расторжения договора товарищества.

6.2. Понятие коммандитно-акционерного товарищества

Коммандитно-акционерное товарищество — это хозяйственное товарищество, цель которого состоит в ведении предприятия под собственным фирменным наименованием и по меньшей мере один участник которого несет перед кредиторами ответственность по обязательствам товарищества без ограничений (полный товарищ), а по меньшей мере один партнер является акционером (ст. 125 КХТиО). Из приведенного юридического определения и следующих положений можно сделать несколько выводов.

Так, хотя польское коммандитно-акционерное товарищество (в отличие, например, от французского *société en commandite par actions*, немецкого *Kommanditgesellschaft auf Aktien* или швейцарского *Kommanditaktiengesellschaft*) классифицируется как хозяйственное товарищество, у него есть прочный субстрат капитала. Следовательно, его называют «гибридным товариществом». К ключевым особенностям польского коммандитно-акционерного товарищества, связанным с капиталом, относятся: участие в нем акционера (участника, не несущего ответственности по обязательствам товарищества), наличие в нем категории фиксированного уставного капитала в минимальной сумме 50 тыс. злотых (§ 2 ст. 126 КХТиО), выпуск товариществом акций, наличие органов управления товариществом (наблюдательный совет и общее собрание) и явное преломление в этом случае принципа постоянного личного состава (также в случае полных товарищей).

Цель коммандитно-акционерного товарищества — ведение предприятия, что следует понимать функционально.

Коммандитно-акционерное товарищество действует под собственным фирменным наименованием, которое должно содержать фамилию одного или нескольких полных товарищей и дополнительное обозначение «коммандитно-акционерное товарищество». Допускается использование польской аббревиатуры «S.K.A.» (*spółka komandytowo-akcyjna*). Если полным товарищем является юридическое лицо или квазиюридическое лицо, фирменное наименование коммандитно-акционерного товарищества должно содержать полное наименование

данного юридического лица или квазиюридического лица с дополнительным обозначением «командитно-акционерное товарищество». Это не исключает включения имени полного товарища, представляющего собой физическое лицо. Фамилию и фирменное наименование акционера нельзя указывать в фирменном наименовании товарищества. Если фамилия или фирменное наименование акционера указаны в названии товарищества, данный акционер несет ответственность перед третьими сторонами, как и полный товарищ (ст. 127 КХТиО).

В командитно-акционерном товариществе есть две категории участников: активные полные товарищи и пассивные акционеры. Первые несут ответственность по обязательствам товарищества лично, без ограничений, в то время как вторые обязаны только предпринимать действия, указанные в уставе (ст. 128 КХТиО), и не несут ответственности по обязательствам товарищества (ст. 135 КХТиО). В соответствии с § 1 ст. 132 КХТиО полный товарищ может принять или приобрести акции товарищества, тем самым приобретая двойной статус, становясь одновременно акционером товарищества. В командитно-акционерном товариществе в любом случае должно быть не менее двух участников; по меньшей мере один участник должен быть полным товарищем и хотя бы один — акционером.

В отличие от других хозяйственных товариществ, командитно-акционерное товарищество, являясь квазиюридическим лицом, регулируется положениями Закона от 15.02.1992 о подоходном налоге от юридических лиц³¹. Следовательно, оно выступает плательщиком подоходного налога.

6.3. Создание командитно-акционерного товарищества

Процедура создания командитно-акционерного товарищества лишь в ограниченной степени регулируется положениями разд. IV гл. II КХТиО (ст. 129–134 КХТиО), и прежде всего применяются положения об учреждении акционерного общества (ст. 301–327 КХТиО). Для создания товарищества необходимы: учреждение товарищества, в том числе подписание устава учредителями; приобретение акций акционерами с соблюдением ст. 313–314 КХТиО (в связи с п. 2 § 1 ст. 126 КХТиО); внесение вкладов акционерами с учетом § 3 и 4 ст. 309 КХТиО (в связи с п. 2 § 1 ст. 126 КХТиО); создание наблюдательного совета в случае, предусмотренном кодексом или уставом; внесение в реестр³².

В ст. 129–131 КХТиО законодатель урегулировал вопрос устава, уточняя, что он должен быть оформлен в виде нотариального акта и подписан по меньшей мере всеми полными товарищами. Лица, подписавшие устав, выступают учредителями товарищества. Устав командитно-акционерного товарищества должен включать:

- фирменное название и местонахождение товарищества;
- предмет деятельности товарищества;
- срок существования товарищества, если он установлен;
- обозначение вкладов, вносимых каждым полным товарищем и их размер;
- размер уставного капитала, способ его внесения, номинальная стоимость акций и их количество с указанием того, являются ли акции именными или на предъявителя;
- количество акций каждого вида и связанные с ними права в случае введения акций разных типов;

³¹ Dziennik Ustaw. 2019. Poz. 865.

³² См. подробнее: *Sokołowska D.* Spółka komandytowo-akcyjna // *Prawo spółek handlowych* / eds A. Koch, J. Napierała. P. 318–323.

- фамилии и имена или фирменные наименования (названия) полных товарищей и их местонахождения, адреса или адреса для доставки;
- организацию общего собрания и наблюдательного совета, если законом или уставом предусмотрено создание наблюдательного совета.

Заявление о регистрации товарищества должно быть внесено полными товарищами для регистрации в реестре предпринимателей в течение шести месяцев от даты составления устава (§ 1 ст. 325 в сочетании с § 1 ст. 126 КХТиО). Регистрация в реестре носит учредительный характер: товарищество создается с момента регистрации (§ 1 ст. 134 КХТиО).

Создание коммандитно-акционерного товарищества с использованием ИКТ невозможно.

6.4. Правовой статус полного товарища

Полные товарищи коммандитно-акционерного товарищества имеют такой же правовой статус, что и учредители полного товарищества (п. 1 § 1 ст. 126 КХТиО). Однако в некоторых сферах, например в сфере ответственности за обязательства товарищества и полномочий представлять товарищество и вести его дела, вышеупомянутая аналогия не является полной и подлежит изменениям.

Как следует из юридического определения коммандитно-акционерного товарищества, полный товарищ несет ответственность по обязательствам товарищества перед его кредиторами без ограничений (ст. 125 КХТиО). Это ответственность солидарная с другими полными товарищами и товариществом, субсидиарная, она не может быть ограничена (§ 2 ст. 22, § 1 и 2 ст. 31 и ст. 34 в связи с п. 1 § 1 ст. 126 КХТиО). Важное изменение правила, указанного в ст. 125 КХТиО, вводит § 5 ст. 137 КХТиО: полный товарищ, который, несмотря на свое возражение, не лишён права представлять товарищество судом, освобождается от личной ответственности по обязательствам товарищества, возникающим с момента внесения соответствующей записи в регистр предпринимателей.

Товарищество представляют полные товарищи, которые не лишены права представлять товарищество в силу устава товарищества или окончательного решения суда (§ 1 ст. 137 КХТиО). Помимо вышеуказанного положения, положения о представительских правах полного товарища находятся в ст. 29 и 30 КХТиО (в связи с п. 1 § 1 ст. 126 КХТиО). Существенное дополнение к вышеуказанным правилам содержится в § 2–4 ст. 137 КХТиО. Они вводят дополнительную, установленную уставом и судом процедуру лишения полного товарища права представительства.

Существенно отличается — по сравнению с положением участника полного товарищества — право полного товарища на ведение дел товарищества. Он действует согласно применимым принципам, определенным в ст. 39–47 КХТиО (п. 1 § 1 ст. 126 КХТиО), однако не имеет права вести те дела товарищества, которые переданы компетенции общего собрания или наблюдательного совета положениями ст. 125–150 КХТиО или уставом товарищества (ст. 141 КХТиО). Ни при каких обстоятельствах нельзя делегировать органам товарищества право на ведение всех его дел, а полный товарищ всегда должен иметь возможность эффективно управлять товариществом.

6.5. Правовой статус акционера

Правовой статус акционера связан с капиталом, а акционер обязан исполнять только обязанности, указанные в уставе (ст. 128 КХТиО). Его основной обязанностью является внесение вклада на покрытие приобретенных акций. Как было ска-

зано выше, акционер не отвечает по обязательствам товарищества. Однако из этого правила есть исключения. Так, акционер несет ответственность без ограничений:

- если его фамилия или фирменное наименование (название) указаны в названии товарищества (п. 2 § 4 ст. 127 КХТиО);
- за последствия правового действия, совершенного им самим от имени товарищества без предъявления своей доверенности (§ 2 ст. 138 КХТиО);
- за последствия правового действия, совершенного им самим от имени товарищества без полномочий или с их превышением (§ 2 ст. 138 КХТиО);
- если он действовал от имени товарищества после его создания, но до внесения в реестр (§ 2 ст. 134 КХТиО).

Будучи пассивным участником, акционер по закону не имеет права представлять товарищество и вести его дела. Он может представлять товарищество только в качестве доверенного лица (§ 1 ст. 138 КХТиО) и влияет на ведение дел только путем участия в наблюдательном совете или общем собрании.

6.6. Наблюдательный совет

Назначение наблюдательного совета факультативно, однако его создание обязательно, если количество акционеров превышает 25 (ст. 142 КХТиО). Согласно п. 2 § 1 ст. 126 КХТиО позиция наблюдательного совета в коммандитно-акционерном товариществе определяется в первую очередь соответствующими положениями о наблюдательном совете в акционерном обществе. Что касается положений разд. IV гл. II КХТиО, то они фрагментарно регулируют три вопроса: полномочия совета, метод его назначения и увольнения, а также его состав. Цель этих положений — включение совета в специфику коммандитно-акционерного товарищества.

Согласно § 1 ст. 143 КХТиО наблюдательный совет осуществляет постоянный надзор за деятельностью товарищества во всех сферах его деятельности. В частности, он может поручать своим членам временно выполнять обязанности полных товарищей в случае, если ни один из полных товарищей, уполномоченных управлять товариществом, не способен выполнять своих обязанностей. Кроме того, совет может подать иск о возмещении ущерба от имени товарищества против полных товарищей, которые не лишены права вести дела товарищества или представлять его, а также определять вознаграждение для полных товарищей, работающих в товариществе, если уставом не предусмотрено иное (§ 1 ст. 143, ст. 144 КХТиО). Члены наблюдательного совета назначаются и освобождаются от должности общим собранием. Они могут быть акционерами и полными товарищами, лишенными права вести дела товарищества и представлять его. Управляющий полный товарищ или сотрудник полного товарища не могут быть членами наблюдательного совета (§ 2–5 ст. 142 КХТиО).

6.7. Общее собрание

Общее собрание является обязательным органом товарищества. В разд. IV гл. II КХТиО законодатель не уделил ему много внимания (ст. 145–146); кроме того, его позиция определяется применимыми положениями об общем собрании в акционерном обществе (п. 2 § 1 ст. 126 КХТиО).

Согласно § 1 и 2 ст. 145 КХТиО, общее собрание может быть очередным или внеочередным, и акционер имеет право участвовать в нем, как и полный товарищ, даже не будучи акционером товарищества. Однако в принятии решений могут участвовать только лица, владеющие акциями. Правила подсчета голосов четко опре-

делены в § 3 и 4 ст. 145 КХТиО. В случае акционера, который не является одновременно полным товарищем, каждая акция дает право на один голос, если в уставе не указано иное и не введены привилегированные акции. Однако по уставу одна акция не может иметь более двух голосов. Запрещается полностью лишать акционера права голоса. Иное правило регулирует метод подсчета голосов в случае полного товарища — акционера. Каждая полученная или приобретенная им акция всегда дает право одного голоса. Это также происходит, когда полный товарищ приобрел привилегированные акции с правом голоса или акции, не дающие права голоса.

Среди решений общего собрания законодатель выделяет три группы:

- не требующие согласия полных товарищей (п. 1–4 § 1 ст. 146 КХТиО);
- требующие согласия всех полных товарищей под угрозой недействительности (§ 2 ст. 146 КХТиО);
- требующие согласия большинства полных товарищей под угрозой недействительности (§ 3 ст. 146 КХТиО).

Ключевое, стратегическое значение имеют решения из второй группы. К ним относятся, среди прочего, решения о продаже и аренде предприятия товарищества и установлении права на его использование, увеличение и уменьшение складочного капитала, выпуске облигаций, слиянии и преобразовании товарищества, изменении устава и роспуске товарищества. Решение всех этих вопросов требует одобрения со стороны всех полных товарищей, что соответствует природе командитно-акционерного товарищества. Оно было введено в польское законодательство для защиты предпринимателей (будущих полных товарищей), намеревающихся докапитализировать свое предприятие, которое обычно занимает устойчивую позицию на рынке, путем выпуска акций без риска так называемого враждебного поглощения.

6.8. Доля в прибыли

Полный товарищ и акционер участвуют в прибыли товарищества пропорционально своим вкладам, фактически внесенным в товарищество. Вышеупомянутое правило является относительно определенным. Устав может вводить другие правила участия акционеров в прибыли (§ 1 ст. 147 КХТиО).

6.9. Причины роспуска командитно-акционерного товарищества

Роспуск командитно-акционерного товарищества возможен на основании причин, предусмотренных уставом; решения общего собрания о роспуске товарищества; объявления о банкротстве товарищества; смерти, признания банкротства или выхода единственного полного товарища, если иное не предусмотрено уставом; а также других причин, предусмотренных законом (§ 1 ст. 148 КХТиО).

К другим причинам относятся: решение суда, принятое по важным основаниям по заявлению полного товарища (§ 1 ст. 63 в связи с п. 1 § 1 ст. 126); решение регистрационного суда о роспуске товарищества, внесенного в реестр предпринимателей, в случае обнаружения так называемых квалифицированных недостатков (ст. 21 в сочетании с п. 2 § 1 ст. 126 КХТиО); решение регистрационного суда, принятое в соответствии со ст. 25 Закона об НСР. Также к роспуску и ликвидации командитно-акционерного товарищества применяются положения о ликвидации акционерного общества (§ 1 ст. 150 КХТиО).

Статья поступила в редакцию 1 ноября 2020 г.
Рекомендована к печати 23 апреля 2021 г.

Commercial law in Poland: Partnerships

Leopold Moskwa

For citation: Moskwa, Leopold. 2021. Commercial law in Poland: Partnerships. *Pravovedenie* 65 (1): 76–105. <https://doi.org/10.21638/spbu25.2021.105> (In Russian)

Commercial law has lost its status as a branch of law separate from civil law and currently forms only a specialised part of it. The key criterion for distinguishing commercial law is the entrepreneur in the sense that commercial law is “the private law of entrepreneurs”. Due to their key importance on the market, commercial law companies occupy a special place among entrepreneurs and therefore there are attempts to make these forms of business activity as attractive as possible. The same applies to partnerships. Therefore, the following legislative efforts should be noted. Owing to the introduction of the Commercial Companies Code in 2001, partnerships gained legal capacity, but were not equipped with legal personality, and continued to be considered “imperfect” legal persons. Consequently, although they may acquire rights and incur liabilities, unlike legal persons, they are tax “transparent”, which means that they are not subject to income tax. The adoption of the principle of subsidiary liability of partners for the obligations of a partnership has become an important step and it strengthens the position of partners. This means that the creditor of a partnership may only conduct enforcement from the partners’ assets when the enforcement against the partnership’s assets proves ineffective. As a result, as long as the claims of the partnership’s creditors can be satisfied from the partnership’s assets, the partners are not in danger of being held liable for the partnership’s obligations. The introduction of two new types of partnerships into the Polish legal system, namely the professional partnership and a limited joint-stock partnership is of great importance. The former is intended only for professionals and regulates the liability of a partner for the company’s obligations in a very favourable manner. The partner is liable in a limited manner, i. e., solely for malpractice committed by himself or by persons under his supervision. In turn, a limited joint-stock partnership was introduced to protect entrepreneurs (general partners *in spe*) who intend to recapitalise on the enterprise which usually has an established position on the market, by issuing shares, without exposing themselves to the danger of the so-called hostile takeover.

Keywords: commercial law, entrepreneur, partnership, general partnership, professional partnership, limited partnership, limited joint-stock partnership.

References

- Ciarkowski, Szymon. 2007. *Spółka jawna. Powstanie, zarządzanie, przekształcanie. Komentarz, przykłady, wzory*. Gdańsk, Ośrodek Doradztwa i Doskonalenia Kadr.
- Danyluk, Monika. 2002. Odpowiedzialność za zobowiązania spółki partnerskiej. *Monitor Prawniczy* 2: 90–94.
- Kappes, Aleksander. 2014. *Spółka komandytowa*. Warszawa, Wolters Kluwer Polska.
- Koch, Andrzej. 2019. *Spółka partnerska. Prawo spółek handlowych*, eds Andrzej Koch, Jacek Napierała: 265–286. Warszawa, Wolters Kluwer.
- Moskwa, Leopold, Napierała, Jacek. 2019. *Spółka jawna. Prawo spółek handlowych*, eds Andrzej Koch, Jacek Napierała: 221–263. Warszawa, Wolters Kluwer.
- Moskwa, Leopold, Rovny, Vaalerii. V. 2006. Partnership on faith (limited partnership) in modern Polish and Russian law. *Pravovedenie* 1: 81–116. (In Russian)
- Moskwa, Leopold. 2000. Zmiana sumy komandytowej. *Prawo Spółek* 3: 14–21.
- Piotrowska, Marta. 2009. Atuty spółki komandytowej z udziałem spółki z o. o. jako komplementariuszem. *Prawo Spółek* 4: 3–10.
- Sochański, M. 2011. Szczególne aspekty organizacji i funkcjonowania spółki z o. o. — spółki komandytowej. *Prawo Spółek* 5: 35–43.
- Sokołowska, Dorota. 2019. *Spółka komandytowo-akcyjna. Prawo spółek handlowych*, eds Andrzej Koch, Jacek Napierała: 313–328. Warszawa, Wolters Kluwer.
- Sołtysiński, Stanisław. 2000. Kodeks spółek handlowych (Podstawowe założenia). *Państwo i Prawo* 11: 3–28.

- Sołtysiński, Stanisław. 2012. [Untitled] *Kodeks spółek handlowych*. In 6 vols, vol. 1: Komentarz do artykułów 1–150, eds Stanisław Sołtysiński, Andrzej Szajkowski, Andrzej Szumański, Janusz Szwaja: 510. Warszawa, C. H. Beck.
- Szajkowski, Andrzej. 2005. *Status prawny zarządu spółki partnerskiej. Prawo prywatne czasu przemian. Księga pamiątkowa dedykowana Profesorowi Stanisławowi Sołtysińskiemu*, ed. Aurelia Nowicka: 539–548. Poznań, Wydawnictwo Naukowe UAM.
- Szumański, Andrzej. 2001. Nowe polskie prawo spółek handlowych. *Przegląd Prawa Handlowego* 1: 1–12.

Received: November 1, 2020

Accepted: April 23, 2021

Leopold Moskwa — Dr. hab., prof., Adam Mickiewicz University, 1, ul. Wieniawskiego, Poznań, 61-712, Poland; moskwa@amu.edu.pl