



United Nations
Educational, Scientific and
Cultural Organization

Организация
Объединенных Наций по
вопросам образования,
науки и культуры



ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ



HIGHER SCHOOL OF ECONOMICS
NATIONAL RESEARCH UNIVERSITY

The UNESCO Chair on copyright
and other intellectual property rights
Кафедра ЮНЕСКО по авторскому праву
и другим правам интеллектуальной собственности



Исх. _____ от _____ 20__ г.

ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ

о правовой оценке ситуации, сложившейся по поводу
прав учредителей журнала «Вопросы экономики»

В связи с запросом Учреждения Российской академии наук «Институт экономики Российской академии наук» (далее – «Институт экономики РАН»), по вопросу о правовой оценке ситуации, сложившейся по поводу прав учредителей журнала «Вопросы экономики», с учетом положений действующего законодательства о средствах массовой информации, Научно-методический центр «Кафедра ЮНЕСКО по авторскому праву и другим правам интеллектуальной собственности» Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» (далее – Кафедра ЮНЕСКО ВШЭ), полагает возможным дать следующее юридическое заключение.

При подготовке данного заключения Кафедра ЮНЕСКО ВШЭ исходит из того, что вопросы права массовой информации, в том числе вопросы правового режима учреждения средства массовой информации и смены учредителей средства массовой информации, в полном объеме относятся к сфере научной деятельности Кафедры ЮНЕСКО ВШЭ, как она определена Соглашением об учреждении Кафедры ЮНЕСКО по авторскому праву и другим правам интеллектуальной собственности, подписанным в Париже Генеральным директором Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО) 12 июня 1998 года.

Научно-методический центр НИУ ВШЭ

«Кафедра ЮНЕСКО по авторскому праву и другим правам интеллектуальной собственности»

Почтовый адрес: Российская Федерация, 101000, г. Москва, ул. Мясницкая, д. 20.

Для посетителей: Российская Федерация, г. Москва, ул. М. Ордынка, д. 17, ауд. 221.

Тел./Факс: +7 (499) 238 3139

E-mail: unescochair@hse.ru; unesco.chair.copyright@mtu-net.ru; Web-site: www.unescochair.ru

Средство массовой информации журнал «Вопросы экономики» зарегистрирован 15 января 1999 г. (свидетельство о государственной регистрации средства массовой информации от 15 января 1999 г. № 018423) в соответствии с Законом РФ от 27.02.1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон).

Учредителями (соучредителями) журнала выступили Учреждение Российской академии наук Институт экономики РАН (далее – Институт) и некоммерческое партнерство «Редакция журнала «Вопросы экономики» (далее – Партнерство).

Отношения по выпуску и деятельности Журнала между соучредителями оформлены путем подписания 18 июля 1998 г. Договора между учредителями журнала «Вопросы экономики».

Представляется, что для полного всестороннего основанного на праве разъяснения и правовой оценки ситуации, сложившейся в процессе юридического спора по поводу прав учредителей журнала «Вопросы экономики», необходимо последовательно исследовать и дать аргументированные ответы на следующие вопросы.

А. Имеются ли основания считать Договор между учредителями журнала «Вопросы экономики» – Институтом экономики РАН и Некоммерческим партнерством «Редакция журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г. по своей правовой природе договором о совместной деятельности (договором простого товарищества)?

Б. Правомерны или неправомерны действия (бездействие) регистрирующего органа (Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций), вернувшего документы Некоммерческого партнерства «Редакция журнала «Вопросы экономики» без рассмотрения?

1. Учредители журнала «Вопросы экономики» находятся в состоянии юридического конфликта (спора) об учредительских правах. При этом, НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» придерживается позиции, согласно которой Договор между учредителями журнала «Вопросы экономики» – Институтом экономики РАН и Некоммерческим партнерством «Редакция журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г. по своей правовой природе является договором простого товарищества (договором о совместной деятельности). В обосновании такой позиции НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» ссылается на анализ положений статьи 1041 и в целом норм главы 55 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

При этом в письме от 6 октября 2011 г. № 2/10-11 НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» в одностороннем порядке приходит к искомому: а) договор между учредителями журнала «Вопросы экономики» - Институтом экономики РАН и Некоммерческим партнерством «Редакция журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998

г. – это договор простого товарищества; б) предусмотренные учредительным договором условия взаимоотношений сторон (где один из пунктов – предоставление редакции в аренду помещения площадью 149 кв.м.) – это договоренность об объединении вкладов; в) предписание Института экономики РАН от 11 октября 2011 г. исх. № 14305/284-2115 на основании проверки вышестоящей организации освободить фактически занимаемые без договора аренды помещения площадью 119,4 кв.м. – это «фактическое воспрепятствование в пользовании помещениями, предоставленными в качестве вклада в простое товарищество», которое Некоммерческим партнерством «Редакция журнала «Вопросы экономики» рассматривается как заявление о выходе из простого товарищества».

1.1. Примем в качестве допущения, что Договор между учредителями журнала «Вопросы экономики» – Институтом экономики РАН и Некоммерческим партнерством «Редакция журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г. по своей правовой природе является договором простого товарищества (договором о совместной деятельности). Соответствует ли действующему законодательству правовая позиция НП «Редакция журнала «Вопросы экономики», о том, что контрагент, Институт экономики РАН – утратил свои права учредителя журнала?

Представляется, что **ответ может быть только отрицательным.** Аргументация здесь следующая.

Во-первых, положения части 1 статьи 1050 ГК РФ содержат закрытый перечень оснований прекращения договора простого товарищества. Одним из оснований, на которое указывает НП «Редакция журнала «Вопросы экономики», выступает отказ кого-либо из товарищей от дальнейшего участия в бессрочном договоре простого товарищества.

Согласно положениям статьи 1051 ГК РФ такой выход из соглашения оформляется заявлением об отказе товарища от бессрочного договора простого товарищества. Как известно, воля стороны частноправового соглашения должна быть выражена ею самостоятельно, четко и недвусмысленно.

Анализ имеющихся документов показывает, что Институтом экономики РАН никогда не заявлялось ни в какой форме о выходе из какого либо договора с Некоммерческим партнерством «Редакция журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г. (как бы понимание правовой природы этого договора ни менялось у контрагента).

Односторонняя интерпретация фактических обстоятельств недопустима и свидетельствует о наличии разногласий у сторон договора (которые в установленном законом порядке разрешаются путем переговоров), либо о наличии юридического конфликта (спора) (который и должен быть урегулирован в установленном законом порядке). Известная американская судебная поговорка гласит: «не все что кажется, является кошкой».

Во-вторых, НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» в письме от 6 октября 2011 г. № 2/10-11 указывает, что учредители журнала «Вопросы экономики» в рамках простого товарищества «договорились об объединении следующих вкладов:

- Некоммерческое партнерство «Редакция журнала «Вопросы экономики» обеспечивает весь комплекс работ, связанных с подготовкой, производством и распространением журнала (п. 3 Договора);

- Институт экономики РАН для обеспечения соответствующей цели предоставляет Редакции помещение общей площадью 149 кв.м. (п. 4 Договора)».

Указанное даже формально не вполне соответствует тексту договора (даже с учетом гипотетического допущения о том, что учредительский договор является договором простого товарищества). Но оставим это обстоятельство пока в стороне.

При предлагаемой НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» трактовке правового содержания договора, необходимо учитывать, что вклад Института экономики РАН включает также общее научно-методическое руководство журналом (непосредственное руководство осуществляет главный редактор). В свою очередь, Некоммерческое партнерство «Редакция журнала «Вопросы экономики» обеспечивает весь комплекс работ, связанных с подготовкой, производством и распространением журнала «на условиях полной самокупаемости, хозяйственной и финансовой независимости».

Напомним, что согласно положениям части 1 статьи 1042 ГК РФ вкладом товарища признается все то, что он вносит в общее дело, в том числе нематериальные активы: профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи. Следовательно, общее научно-методическое руководство журналом может выступать частью вклада товарища по договору простого товарищества.

Таким образом, если принять гипотетическое допущение о наличии между сторонами договора простого товарищества, вклады «товарищей» выглядят так:

- Некоммерческое партнерство «Редакция журнала «Вопросы экономики»: являясь издателем, обеспечивает весь комплекс работ, связанных с подготовкой, производством и распространением журнала, на условиях полной самокупаемости, хозяйственной и финансовой независимости (пп. 3 п. II договора);

- Институт экономики РАН осуществляет общее научно-методическое руководство журналом и для обеспечения деятельности Редакции предоставляет ей на условиях аренды помещение общей площадью 149 кв.м. (пп. 1 и 4 п. II Договора)».

Согласно положениям части 2 статьи 1042 ГК РФ вклады товарищей предполагаются равными по стоимости, если иное не следует из договора

простого товарищества или фактических обстоятельств. Денежная оценка вклада товарища производится по соглашению между товарищами.

Денежная оценка вкладов не производилась. В договоре от 18 июля 1998 г. нет упоминания о том, что вклады не равнозначны. Следовательно, вклады сторон равны.

Следовательно, даже если один из товарищей (например, - Институт экономики РАН), по какой то причине будет вынужден отозвать *часть* своего вклада (например, отказал в аренде), это не ведет к автоматическому расторжению договора, как ошибочно полагает НП «Редакция журнала «Вопросы экономики», так как указанный участник частью своего вклада продолжает участвовать в совместной деятельности.

Правовым последствием такой ситуации расторжение договора (тем более в одностороннем порядке) выступать не может. Это всего лишь основание для устранения разногласий с помощью переговоров или в судебном порядке.

Таким образом, даже если принять допущение, что Договор между учредителями журнала «Вопросы экономики» – Институтом экономики РАН и Некоммерческим партнерством «Редакция журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г. по своей правовой природе действительно является договором простого товарищества (договором о совместной деятельности), утверждение НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» о том, что указанный договор прекратил действие по причине выхода из него одной из сторон (Института экономики РАН) и с этого момента единственным учредителем журнала «Вопросы экономики» является только НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» **не будет соответствовать действующему законодательству Российской Федерации.**

1.2. В качестве частного замечания напомним, что признание договора между учредителями журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г. договором простого товарищества (договором о совместной деятельности) фактически порождает для сторон несколько сложно разрешимых проблем.

Во-первых, согласно положениям части 1 статьи 1043 ГК РФ, произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности доходы признаются общей долевой собственностью товарищей, если иное не установлено законом или договором простого товарищества либо не вытекает из существа обязательства. Каких-либо изъятий в этой части закон или договор в нашем случае не предусматривают.

Следовательно, остается неясным, каким образом НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» будет обеспечивать право Института экономики РАН на половину от полученного ею с 18 июля 1998 г. дохода от реализации произведенной журнальной продукции (и/или половину выпущенных журналов)? Между тем, согласно положениям статьи 1045

ГК РФ Институт экономики РАН вправе затребовать у товарища ознакомления со всей бухгалтерской и управленческой документацией, связанной с ведением НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» дел в рамках договора простого товарищества (т.е. по «обеспечению всего комплекса работ, связанных с подготовкой, производством и распространением журнала, на условиях полной самокупаемости, хозяйственной и финансовой независимости»), в том числе и о доходах от реализации произведенной журнальной продукции. При этом гражданский закон прямо указывает, что отказ от этого права или его ограничение ничтожны.

Во-вторых, договор между учредителями журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г., естественно, не урегулировал порядок ведения общих дел товарищества.

В-третьих, договор между соучредителями журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г., естественно, не содержит указаний на то, кто из участников должен осуществлять ведение бухгалтерского учета общего имущества товарищей. По нашему мнению, это же свидетельствует, что при его составлении Договора стороны еще не знали, что в будущем будет предпринята попытка обнаружить в тексте договора признаки простого товарищества.

Возникает сразу несколько вопросов, например, велся ли НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» раздельный бухгалтерский учет в части совместной деятельности по изданию журнала «Вопросы экономики» и иной экономической деятельности НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» как юридического лица (например, издания книжной продукции); в целом как особенности, связанные с реализацией товарищем договора простого товарищества отражались в его бухгалтерской (финансовой) отчетности; в полной ли мере соблюдались специальные нормы законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, предусматривающие дополнительные обязательства при ведении совместной деятельности? Поставлены ли были в известность контролирующие и проверяющие органы (в частности налоговые органы, в ходе предоставления камеральной отчетности или при выездной проверке) о том, что НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» является участником договора простого товарищества (реализует совместную деятельность)?

Очевидно, что в ходе судебного разбирательства указанные вопросы могут быть разъяснены путем направления мотивированных запросов в соответствующие контрольно-финансовые органы.

Для Института экономики РАН, в силу специфики содержания его вклада, эти финансово-правовые проблемы не столь актуальны.

1.3. Анализ имеющихся документов и фактических обстоятельств дела приводит нас к выводу, что **договор между учредителями журнала «Вопросы экономики» – Институтом экономики РАН и**

Некоммерческим партнерством «Редакция журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г. по своей правовой природе не может являться договором о совместной деятельности (договором простого товарищества).

Аргументация здесь следующая.

Во-первых, договор об учреждении средства массовой информации (необходимость заключения которого предусмотрена законодательством Российской Федерации о массовой информации) и договор простого товарищества (о совместной деятельности) (заключение которого предусмотрено гражданским законодательством) имеют разную отраслевую правовую природу.

Кроме того, необходимо учитывать, что и назначение и объем регулируемых указанными договорами отношений кардинально различаются.

Договор об учреждении средства массовой информации носит учредительный характер и регламентирует отношения между соучредителями, объединяющими свои усилия для совместной регистрации СМИ. При этом, отношения, регламентирующие непосредственно порядок осуществления деятельности такого СМИ будет регламентироваться другими договорами, которые возможно и логично будет заключить только после регистрации СМИ.

Договор простого товарищества (о совместной деятельности) регламентирует иные по правовой природе отношения, связанные уже с непосредственным осуществлением соответствующей социально значимой деятельности: реализации товаров, производством работ, оказанием услуг с коммерческой или некоммерческой целью. Подменяться друг другом указанные договоры не могут.

Таким образом, **договор об учреждении средства массовой информации, в принципе, не может заключаться в форме договора простого товарищества (о совместной деятельности).**

Во-вторых, правовой анализ имеющихся документов позволил прийти к выводу, о том, что конкретный Договор между учредителями журнала «Вопросы экономики» от 18 июля 1998 г. с момента его заключения не может являться договором простого товарищества (о совместной деятельности).

Напомним, что информация о том, что заключенное 18 июля 1998 г. соглашение, поименованное «Договор между учредителями журнала «Вопросы экономики», «на самом деле» является договором простого товарищества (о совместной деятельности) Институту экономики РАН была «предоставлена» только после более чем трех лет действия указанного договора – в письме НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» от 6 октября 2011 г. № 2/10-11. Естественно, такая «переквалификация» постфактум, уже заключенного договора не выдерживает никакой юридической критики.

2. НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» 10 октября 2011 г. подала в Федеральную службу по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций Заявление о регистрации (перерегистрации СМИ), внесении изменений в свидетельство о регистрации СМИ, указав себя в качестве единственного учредителя журнала «Вопросы экономики».

Управлением разрешительной работы в сфере массовых коммуникаций Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций в адрес НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» было направлено письмо от 14 ноября 2012 г. № 01-24350, в котором заявитель был уведомлен о том, что в соответствии со статьей 13 Закона РФ от 27 февраля 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации» его документы о перерегистрации журнала «Вопросы экономики» возвращаются без рассмотрения. Основания возврата: не представлен отказ Института экономики РАН от учредительских права, а также согласие редакции в лице главного редактора на передачу учредительских прав.

Представляется, что позиция регистрирующего органа (Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций) полностью основана на праве.

Аргументация здесь следующая. Обратившись в регистрирующий орган с заявлением о перерегистрации средства массовой информации один из учредителей (НП «Редакция журнала «Вопросы экономики»), предоставил регистратору не полную (не соответствующую действительности) информацию о составе учредителей журнала «Вопросы экономики».

Учредители журнала «Вопросы экономики» находятся в состоянии юридического конфликта (спора) об учредительских правах (что подтверждается обменом между учредителями соответствующими письмами и публичными заявлениями на веб-сайтах и в СМИ), в журнале отсутствует утвержденный в установленном порядке главный редактор. В этих условиях вместо решения юридического конфликта (спора) по существу в досудебном или судебном порядке, одной из сторон (НП «Редакция журнала «Вопросы экономики») была предпринята попытка де-факто лишить второго соучредителя учредительских прав путем перерегистрации журнала.

Так как законодательством не предусмотрена такая возможность до урегулирования юридического конфликта между учредителями, заявитель (НП «Редакция журнала «Вопросы экономики»), фактически предпринял попытку ввести в заблуждение регистрирующий орган, указав в заявлении на перерегистрацию себя в качестве единственного учредителя.

Вернув документы без рассмотрения, Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых

коммуникаций фактически предотвратила неправомерное ограничение учредительских прав второго учредителя (Института экономики РАН).

Таким образом, регистратор предложил заявителю сначала в установленном законом порядке урегулировать спор об учредительских правах (в переговорном либо судебном порядке), а затем подавать полный комплект документов.

Отказ Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций в перерегистрации журнала «Вопросы экономики» полностью соответствует требованиям статьи 13 Закона о том, что заявление о регистрации (перерегистрации) средства массовой информации возвращается заявителю без рассмотрения, если заявление подано не надлежащим лицом. Напомним, что согласно положениям статьи 7 Закона РФ от 27 февраля 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации», соучредители могут выступать в качестве учредителей только совместно. В рассматриваемой ситуации, заявление было подано только одним из двух соучредителей, т.е. с нарушением требований статей 8 и 10 Закона РФ от 27 февраля 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации».

Аргументация заявителя, НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» о том, что учредительские права между учредителями были закреплены договором простого товарищества (а не учредительным договором), при этом второй соучредитель (Институт экономики РАН) фактически вышел из договора простого товарищества, и, следовательно, автоматически утратил учредительские права, как уже указывалось выше, не выдерживают критики. Указанный факт на момент подачи заявления о перерегистрации не был установлен ни вступившим в силу соглашением между сторонами, ни судебным решением, а, следовательно, является односторонним умозаключением НП «Редакция журнала «Вопросы экономики», и не может влечь за собой каких-либо юридических последствий.

Требования НП «Редакция журнала «Вопросы экономики» по внесению регистрирующим органом изменений в состав учредителей журнала «Вопросы экономики», зарегистрировав в качестве единственного учредителя НП «Редакция журнала «Вопросы экономики», без учета мнения и в отсутствие соответствующих юридически значимых документов от второго учредителя – Учреждения Российской академии наук «Институт экономики Российской академии наук», представляются неправомерными.

Федеральная служба по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, отказав в перерегистрации журнала «Вопросы экономики» без заявления всех учредителей, в полном соответствии с действующим законодательством, правомерно самоустранилась от вмешательства в спор хозяйствующих субъектов по поводу их учредительских прав, не встав ни на одну из сторон.

3. Указанный юридический спор между учредителями журнала «Вопросы экономики» по поводу учредительских прав, должен решаться путем переговоров, а в случае не достижения согласия, - в судебном порядке, но не путем фактического вовлечения в этот хозяйственный спор органов государственной власти.

В этой связи, попытка в судебном порядке понудить Федеральную службу по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций, перерегистрировать журнал «Вопросы экономики» с нарушением прав одного из законных учредителей, также представляется неправомерной.

Настоящее юридическое заключение подготовлено при участии доктора юридических наук А.А. Тедеева и утверждено на заседании Научно-методического центра «Кафедра ЮНЕСКО по авторскому праву и другим правам интеллектуальной собственности» Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» 3 марта 2012 года.

М.А.ФЕДОТОВ,

Руководитель Кафедры ЮНЕСКО по авторскому праву и другим правам интеллектуальной собственности НИУ «Высшая школа экономики»,
Советник Президента Российской Федерации,
доктор юридических наук, профессор,
заслуженный юрист Российской Федерации,
лауреат Премии Правительства РФ
в области печатных СМИ