**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**ПЛЕНУМА КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА**

**АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*О соответствии статьи 133.1 Гражданского Кодекса Азербайджанской Республики Конституции Азербайджанской Республики*

**20 сентября 2004 года город Баку**

Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики в составе Ф.Абдуллаева (председательствующий), Ф.Бабаева, Б.Гарибова, Р.Гваладзе, Э.Мамедова (судья-докладчик), И.Наджафова, С.Салмановой и А.Султанова

с участием секретаря суда И.Исмайлова

представителя в конституционном судопроизводстве Р.Рагимова, руководителя аппарата Уполномоченного по правам человека (Омбудсмена) Азербайджанской Республики подавшего запрос

в соответствии с частью VII статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, рассмотрел на открытом судебном заседании, в порядке конституционного судебного производства, конституционное дело по запросу Уполномоченного по правам человека (Омбудсмен) Азербайджанской Республики от 28 июня 2004 года № 1/3486-04 о соответствии статьи 133.1 Гражданского Кодекса Азербайджанской Республики статьям 58, 59 и части II статьи 71 Конституции Азербайджанской Республики.

Конституционное дело было рассмотрено без представителя ответной стороны - Милли Меджлиса Азербайджанской Республики.

Заслушав по делу доклад судьи Э.Мамедова, выступление в конституционном судебном производстве, представителя органа направившего запрос Р. Рагимова, изучив и обсудив материалы конституционного дела, Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики

**УСТАНОВИЛ:**

Уполномоченный по правам человека (Омбудсмен) Азербайджанской Республики, в запросе приведя определенные доводы, обращается в Конституционный Суд Азербайджанской Республики с просьбой проверке соответствия статьи 133.1 Гражданского Кодекса Азербайджанской Республики (далее ГК) статьям 58, 59 и части II статьи 71 Конституции Азербайджанской Республики.

Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики в связи с запросом отмечает следующее.

Согласно статье 133.1 Гражданского Кодекса, если юридическое лицо зарегистрировано, но не осуществляет свою деятельность в течение года со дня регистрации, то соответствующий орган исполнительной власти ликвидирует запись в государственном реестре юридических лиц. Запись может быть ликвидирована по заявлению любого учредителя юридического лица и любого третьего лица. Ликвидация записей в государственном реестре юридических лиц означает роспуск юридического лица.

Для оценки указанной статьи с правовой точки зрения должны быть учтены ряд положений Конституции и других законодательных актов Азербайджанской Республики, а также международно-правовых актов, и практика международных судебно-правовых учреждений.

В соответствии со статьей 15 Конституции Азербайджанской Республики, в Азербайджанской Республики развитие экономики, основанной на различных видах собственности, служит повышению благосостояния народа. Азербайджанское государство на основе рыночных отношений создает условия для развития экономики, гарантирует свободу предпринимательства, не допускает монополизма и недобросовестной конкуренции в экономических отношениях.

В целях обеспечения соответствия государственного управления, экономики, процессов демократизации требованиям Конституции Азербайджанской Республики и международным стандартам в нашей стране последовательно осуществляются экономические и правовые реформы. Исключительно в этом направлении подготовленный, принятый и вступивший в силу 1 июня 2000 года новый Гражданский Кодекс Азербайджанской Республики выступает в качестве регулятора, который в современном духе регулирует охватываемые им возникающие в нашем государстве отношения.

Применяемый в новом гражданском законодательстве нормативно-информационный порядок государственной регистрации юридических лиц не требует согласования создания юридического лица, в том числе предварительного, с каким-либо третьим лицом. На стадии государственной регистрации, создания юридического лица, соответствующий орган исполнительной власти выносит решение о соблюдении требований необходимых для создания нового субъекта права, и о признании организации в качестве юридического лица.

В соответствии со статьей 48.1 Гражданского Кодекса, юридическое лицо подлежит государственной регистрации в соответствующем органе исполнительной власти. Данные государственной регистрации, в том числе фирменное наименование для коммерческих организаций, включаются в государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Согласно же статье 132.1 данного Кодекса, зарегистрированное юридическое лицо вносится в государственный реестр юридических лиц, а документы, представленные для регистрации, сдаются в архив.

Как видно из вышеуказанных положений, целью ведения государственного реестра юридических лиц является включение в данный реестр открытой информации для ознакомления о прошедших государственную регистрацию юридических лиц. Какая-либо другая цель ведения данного реестра в законодательстве не закреплена.

Как участник гражданско-правовых отношений, юридическое лицо может заниматься различными видами деятельности, в соответствии с целями, предусмотренными в его уставе и не запрещенными действующим законодательством.

Согласно гражданскому законодательству Азербайджанской Республики каждое юридическое лицо может быть создано в виде коммерческой или некоммерческой организации (общественные объединения, фонды и т.д.).

Юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации) (статья 43.5 ГК).

Вопросы связанные с созданием юридического лица и осуществлением им соответствующей деятельности тесно связаны с положениями статьи 58 (право на объединение) и статьи 59 (право на свободу предпринимательства) Конституции Азербайджанской Республики.

Согласно статье 58 Конституции Азербайджанской Республики каждый имеет право объединяться с другими. Каждый вправе создавать любое объединение, в том числе политическую партию, профессиональный союз и другое общественное объединение, или вступать в существующее объединение. Свободная деятельность всех объединений гарантируется. Никто не может быть принужден вступать в какое-либо объединение или оставаться его членом. Запрещаются объединения, преследующие цель насильственно свергнуть законную государственную власть на всей территории Азербайджанской Республики или в какой-либо ее части. Деятельность объединений, нарушающих Конституцию и законы, может быть прекращена только в судебном порядке.

В постановлении Конституционного Суда Азербайджанской Республики «О соответствии судебных решений Конституции и законам Азербайджанской Республики в связи с жалобой Э.Ализаде и других» от 11 мая 2004 года проведя всесторонний анализ права на объединение, было особо отмечено право гарантии свободной деятельности объединений, провозглашенной Конституцией. В этом же постановлении подчеркнуто, что данная гарантия охватывает свободу внутриорганизационной деятельности объединений (право объединений свободно принимать свой устав, право свободного выбора руководящих органов, право самостоятельного управления своим имуществом, право устанавливать и осуществлять программу деятельности и т.д.).

Фактически, полномочия роспуска юридического лица путем аннулирования, соответствующим органом исполнительной власти, записи в государственном реестре юридических лиц и связывание с функционированием осуществления права на объединение, в течение определенного периода деятельности, может привести к безосновательному ограничению данного права.

Вместе с этим необходимо учитывать, что в конституционной гарантии права на объединение выражение «Деятельность объединений, нарушающих Конституцию и законы, может быть прекращена только в судебном порядке» имеет особое значение.

Конституция Азербайджанской Республики относит право на объединение к основным правам и свободам человека и гражданина. В международно-правовых актах это право предусмотрено как свобода собраний и ассоциаций. Эта свобода оценивается Европейским Судом по Правам Человека исключительно через призму свободы мысли и слова. В современной европейской системе права оно воспринимается в основном как политическое и гуманитарное право. И хотя данное право не является абсолютным, его ограничение допускаться лишь в тех случаях, когда оно установлено законом, а также является необходимым в демократическом обществе, отвечает высокой общественной необходимости и соответствует целям закона.

Согласно пункту II статьи 11 Европейской Конвенции «О защите Прав человека и основных свобод», осуществление этих прав не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые предусмотрены законом и необходимы в демократичном обществе в интересах национальной безопасности и общественного порядка. Настоящая статья не препятствует введению законных ограничений на осуществление этих прав лицами, входящими в состав вооруженных сил, полиции или административных органов государства.

В указанном смысле на поставленный в запросе вопрос необходимо смотреть с точки зрения невозможности ограничения или ликвидации конституционного права на объединение несудебными органами.

К вопросу фактического роспуска юридического лица, созданного в форме коммерческой организации, связыванию осуществления или неосуществления, деятельности юридического лица в течении 1 года, и также ликвидации записи в государственном реестре соответствующим органом исполнительной власти, необходимо подходить исходя из сущности и содержание права на свободу предпринимательства.

В соответствии со статьей 59 Конституции Азербайджанской Республики, каждый может в установленном законом порядке, свободно используя свои возможности, способности и имущество, отдельно или совместно с другими заниматься предпринимательской или иной не запрещенной законом экономической деятельностью.

Указанная статья Конституции воспринимает экономическую деятельность каждого лица как проявление его личной свободы в предпринимательской сфере и развивает принципы свободы экономической деятельности.

В связи с гарантиями свободной предпринимательской деятельности особое внимание необходимо уделить Конституционному Закону Азербайджанской Республики «О гарантии достатка». В этом законе, в том числе определяется, что в Азербайджанской Республике любое лицо и негосударственные юридические лица, находящиеся на территории республики, могут без представления объяснений, предъявления декларации или других документов свободно использовать по своему усмотрению имеющуюся у них движимость и недвижимость: деньги, валюту и иную собственность направлять в производственную, коммерческую и другие не запрещенные законодательством сферы деятельности,.

Необходимо учитывать, что Президент Азербайджанской Республики издал ряд указов, направленных на установление реальных гарантий для обеспечения свободной предпринимательской деятельности граждан и недопущения необоснованного вмешательства со стороны органов государственной власти. Среди них особо следует отметить, Указы Президента Азербайджанской Республики «Об упорядочении государственного контроля за производственной и финансово-кредитной деятельностью, сферой услуг и запрещении необоснованных проверок» от 17 июля 1996 года № 463, а также «О совершенствовании системы государственного контроля и устранении искусственных препятствий в сфере развития предпринимательства» от 7 января 1999 года № 69.

Кроме этого должно быть указано, что по своей сути предпринимательская деятельность – это исключительно независимый вид деятельности, направленный на получение прибыли путем использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг, осуществляемых с риском собственника, в формах, не запрещенных законом,. В связи с этим необходимо отметить, что если юридическое лицо по каким-либо причинам не может осуществлять свою предпринимательскую деятельность, не подвергаясь ущербу, то он, основываясь на свободное предпринимательство, вправе приостановить или прекратить свою деятельность. В данном случае юридическое лицо не может быть принуждено к продолжению предпринимательской деятельности.

Положения статьи 133.1 Гражданского Кодекса, закрепляющие возможность ликвидации записей о юридическом лице в государственном реестре со стороны соответствующего органа государственной власти, не осуществляющего в течение одного года, со дня государственной регистрации, свою деятельность, кроме того, что являются причиной возникновения искусственных препятствий в осуществлении предпринимательской деятельности, приводят к безосновательному ограничению осуществления права на свободное предпринимательство.

В то же время необходимо учитывать, что положения статьи 133.1. Гражданского Кодекса создающие состояния безосновательного ограничения права на объединения и права на свободное предпринимательство не согласуются с частью II статьи 71 Конституции Азербайджанской Республики. На основании данной конституционной нормы никто не может ограничить осуществление прав и свобод человека и гражданина.

Наряду с вышеперечисленным Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики считает необходимым затронуть ряд других связанных с запросом и порождающих вопросы положений гражданского законодательства.

В действующем законодательстве не закреплены правовые критерии, дающие возможность устанавливать не осуществляемую деятельность юридического лица, в течение одного года со дня прохождения регистрации. В таком случае остается неопределенным основание ликвидации записи в государственном реестре о юридическом лице со стороны соответствующего органа исполнительной власти.

Известно, что на деятельность любой коммерческой структуры могут повлиять целый ряд объективных и (или) субъективных факторов, в результате чего данная структура может не осуществлять свою деятельность в течение неопределенного срока. После же устранения обстоятельств, препятствующих осуществлению предпринимательской деятельности, эта деятельность может быть возобновлена. Однако в данном случае, согласно действующим положениям гражданского законодательства, записи в государственном реестре по причине неосуществления деятельности в течение одного года, со дня прохождения государственной регистрации будут ликвидированы, и распущенное юридическое лицо формально должно будет вновь пройти государственную регистрацию.

Положения статьи 133.1 Гражданского Кодекса о ликвидации записей в государственном реестре по причине не осуществления деятельности в течение определенного срока и роспуска юридического лица не согласуются с положениями, ограниченными в параграфе Основные Положения главы 4 данного Кодекса, посвященной юридическим лицам.

Особо следует отметить, что в данном параграфе применяется не выражение «роспуск юридического лица», а выражения типа ликвидации и прекращении их правоспособности, а также предусматривается порядок осуществления связанных с ними действий.

Так, согласно статьям 44.1 и 61.7 Гражданского Кодекса гражданские права и обязанности юридического лица возникают с момента его государственной регистрации. Правоспособность юридического лица прекращается в момент завершения его ликвидации.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо прекратившим существование, после внесения об этом записи в государственный реестр юридических лиц.

Как видно, правоспособность любого юридического лица прекращается только после завершения его ликвидации. Включение же отметки о ликвидации юридического лица в государственный реестр юридических лиц является последней стадией его ликвидации.

В соответствии со статьей 59.2 Гражданского Кодекса юридическое лицо может быть ликвидировано: 1. по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то уставом, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано; 2. с признания судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона; 3. по решению суда в случае осуществления деятельности без надлежащего специального разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона, либо при систематическом осуществлении общественным объединением или фондом деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом.

Как видно из вышеуказанных положений, отражающих в себе основания ликвидации юридического лица, юридическое лицо может быть ликвидировано двумя путями – добровольно или принудительно (помимо воли юридического лица). Принудительная ликвидация юридического лица обязательно осуществляется судом. Последнее обстоятельство не может считаться случайным, так как вместе с этим, по общему правилу, необходимость разрешения возникающих споров судебным путем и обеспечение свободного и полного использования права каждого на судебную защиту в настоящее время составляют основную сущность указанной нормы. Согласно же статьи 133.1 Гражданского Кодекса полномочия судов возложенные на соответствующий орган исполнительной власти не согласуется с положениями статьи 59.2 данного Кодекса.

В статье 133.1 Гражданского Кодекса предусмотрена ликвидация записи о юридическом лице в государственном реестре на основе заявления любого учредителя юридического лица и любого третьего лица.

В связи с этим необходимо отметить, что во время государственной регистрации юридического лица учитывается воля всех учредителей юридического лица. Однако, предоставление преимущества, во время реестровых записей в порядке, предусмотренном статьей 133.1 Гражданского Кодекса, только одному учредителю создает неравенство между учредителями.

Возможность же ликвидации реестровых записей на основе заявления «любого третьего лица», в том числе лица, не являющегося стороной тех отношений, в которых участвуют юридические лица, с правовой точки зрения вообще необъяснимо. Данное обстоятельство, порождая целый ряд негативных явлений в экономических отношениях, может быть даже использовано для создания монополии и ведения недобросовестной конкуренции, запрещенных Конституцией.

Таким образом, в результате проведенного выше юридического анализа Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики приходит к выводу о том, что статья 133.1 Гражданского Кодекса Азербайджанской Республики в связи несоответствием статьям 58, 59 и части II статьи 71 Конституции Азербайджанской Республики должна быть признана утратившим силу.

Руководствуясь частями VII, IХ и Х статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 60, 62, 63, 65 - 67 и 69 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном Суде” Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать утратившим силу статью 133.1 Гражданского Кодекса Азербайджанской Республики в связи с несоответствием статьям 58, 59 и части II статьи 71 Конституции Азербайджанской Республики.
2. Постановление вступает в силу со дня опубликования.
3. Постановление опубликовать в газетах «Азербайджан», «Республика», «Халг газети», «Бакинский рабочий» и в «Вестнике Конституционного Суда Азербайджанской Республики».
4. Постановление окончательно, не может быть отменено, изменено или официально истолковано ни одним органом или лицом.