

Учреждение образования  
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь»

## **ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО**

*Рекомендовано Министерством внутренних дел Республики Беларусь  
в качестве учебного пособия  
для обучающихся учреждений высшего образования  
Министерства внутренних дел Республики Беларусь  
по специальностям 1-24 01 02 «Правоведение»,  
1-24 01 03 «Экономическое право»,  
1-26 01 02 «Государственное управление и право»*

Минск  
Академия МВД  
2020

УДК 346(075.8)  
ББК 67.404.я73  
Х70

Авторы:

О.С. Буйкевич (гл. 2, 7, 9, 12), А.А. Вишневецкий (гл. 15),  
В.С. Гальцов (введение, гл. 1, 4, 8, 13, 16), В.Н. Радоман, (гл. 5, 6, 10, 17),  
А.Г. Сачек (гл. 3, 8, 11, 14)

Рецензенты:

кафедра международного экономического права  
Белорусского государственного экономического университета;  
кандидат юридических наук, доцент *О.В. Степанов*;  
главное управление по борьбе с экономическими преступлениями  
криминальной милиции Министерства внутренних дел Республики Беларусь

**Хозяйственное право** : учебное пособие / О.С. Буйкевич [и др.] ; учреждение образования «Акад. М-ва внутр. дел Респ. Беларусь». – Минск : Академия МВД, 2020. – 387, [1] с. ISBN 978-985-576-229-5.

Рассматриваются вопросы организации и осуществления хозяйственной деятельности в Республике Беларусь. Проводится анализ действующего законодательства, определяется правовой статус субъектов хозяйствования, а также основные направления государственного регулирования хозяйственных правоотношений. Особое внимание уделено участию и роли правоохранительных органов в обеспечении экономической безопасности Республики Беларусь.

Предназначено для курсантов, слушателей и студентов учебных заведений МВД Республики Беларусь, а также для студентов других учреждений высшего образования.

УДК 346 (075.8)  
ББК 67.404.я73

ISBN 978-985-576-229-5

© УО «Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь», 2020

## ОГЛАВЛЕНИЕ

<b>Введение</b> .....	7
<b>Глава 1. Хозяйственное право и хозяйственное законодательство</b> .....	9
1.1. Понятие и предмет хозяйственного права .....	9
1.2. Хозяйственные правоотношения .....	14
1.3. Принципы хозяйственного права .....	20
1.4. Соотношение хозяйственного права с другими отраслями права .....	23
1.5. Понятие и система источников хозяйственного законодательства .....	25
<b>Глава 2. Общая характеристика хозяйственной деятельности. Государственное регулирование хозяйственной деятельности</b> .....	28
2.1. Хозяйственная деятельность субъектов хозяйствования: понятие, признаки, виды .....	28
2.2. Понятие и формы государственного регулирования хозяйственной деятельности .....	32
2.3. Лицензирование как форма государственного регулирования хозяйственной деятельности .....	40
<b>Глава 3. Правовое регулирование предпринимательства (общие положения)</b> .....	49
3.1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности .....	49
3.2. Государственная регистрация и прекращение деятельности предпринимателей .....	57
3.3. Права, обязанности и виды ответственности предпринимателей .....	60
3.4. Правовое положение субъектов малого и среднего предпринимательства .....	65
<b>Глава 4. Правовое положение субъектов хозяйственной деятельности</b> .....	68
4.1. Понятие и виды субъектов хозяйственной деятельности .....	68
4.2. Коммерческие организации как субъекты хозяйственной деятельности .....	73
4.3. Некоммерческие организации как субъекты хозяйственной деятельности .....	85
4.4. Общая характеристика порядка создания, реорганизации и ликвидации субъектов хозяйствования .....	86

4.5. Объединения хозяйственных организаций и (или) индивидуальных предпринимателей .....	103
4.6. Правовое положение структурных подразделений хозяйственных организаций. Представительства и филиалы хозяйственных организаций .....	107
4.7. Правовое положение дочерних и зависимых организаций .....	110
<b>Глава 5. Правовой режим имущества субъектов хозяйственной деятельности</b> .....	112
5.1. Право собственности как основа хозяйствования .....	112
5.2. Правовой режим отдельных видов имущества .....	120
5.3. Вещные права, производные от права собственности .....	125
5.4. Арендное право в хозяйственной деятельности .....	133
<b>Глава 6. Правовое регулирование учета, отчетности и анализа в хозяйственной деятельности</b> .....	147
6.1. Учет и отчетность в деятельности субъектов хозяйствования: понятие, значение, правовое регулирование .....	147
6.2. Анализ хозяйственной деятельности. Правовое регулирование аудита хозяйственной деятельности .....	157
<b>Глава 7. Правовое регулирование экономической несостоятельности (банкротства)</b> .....	167
7.1. Понятие экономической несостоятельности (банкротства) .....	167
7.2. Субъектный состав отношений, связанных с экономической несостоятельностью (банкротством) .....	171
7.3. Производство по делу об экономической несостоятельности (банкротстве). Процедуры конкурсного производства .....	179
<b>Глава 8. Правовое регулирование приватизации государственной собственности</b> .....	186
8.1. Понятие и значение приватизации государственной собственности .....	186
8.2. Органы приватизации и их полномочия. Субъекты и объекты приватизации .....	189
8.3. Формы и способы приватизации государственной собственности .....	200
<b>Глава 9. Договор в хозяйственных отношениях (общие положения)</b> .....	205
9.1. Понятие и признаки хозяйственного (коммерческого) договора .....	205
9.2. Содержание и форма хозяйственных (коммерческих) договоров. Система хозяйственных (коммерческих) договоров .....	207
9.3. Порядок заключения, изменения и расторжения хозяйственных (коммерческих) договоров .....	215

<b>Глава 10. Ответственность и санкции в хозяйственных отношениях</b> .....	220
10.1. Понятие и значение ответственности и санкций в хозяйственных отношениях .....	220
10.2. Формы имущественной ответственности и санкций в хозяйственных отношениях .....	228
10.3. Меры оперативного воздействия, применяемые в хозяйственных отношениях .....	235
<b>Глава 11. Правовое регулирование обеспечения качества продукции, товаров, работ, услуг</b> .....	237
11.1. Качество продукции, товаров, работ, услуг и средства его обеспечения .....	237
11.2. Техническое нормирование и стандартизация: понятие, значение, правовое регулирование .....	240
11.3. Оценка соответствия техническим требованиям: понятие, значение, объекты, субъекты, виды. Аккредитация органов по оценке соответствия .....	246
11.4. Правовые аспекты обеспечения единства измерений .....	253
<b>Глава 12. Правовое регулирование цен и ценообразования</b> .....	256
12.1. Цена как экономическая и правовая категория. Виды цен (тарифов). Ценообразование .....	256
12.2. Государственное регулирование цен (тарифов) и его формы. Контроль за соблюдением законодательства о ценах и ответственность за его нарушение .....	258
12.3. Формирование цен субъектами хозяйственной деятельности .....	261
<b>Глава 13. Законодательство о противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции</b> .....	265
13.1. Монополистическая деятельность и ее формы, виды .....	265
13.2. Основные меры государственного антимонопольного регулирования .....	272
13.3. Конкуренция. Формы недобросовестной конкуренции и ответственность за нее .....	282
<b>Глава 14. Правовое регулирование рынка ценных бумаг и деятельности бирж</b> .....	288
14.1. Понятие рынка ценных бумаг и его государственное регулирование .....	288
14.2. Понятие ценных бумаг и их классификация .....	293
14.3. Субъекты и порядок эмиссии ценных бумаг. Обращение ценных бумаг .....	295

14.4. Профессиональная деятельность по ценным бумагам .....	299
14.5. Понятие и значение бирж. Виды и функции бирж .....	301
14.6. Биржевые сделки .....	307
<b>Глава 15. Правовые основы деятельности банков и небанковских кредитно-финансовых организаций .....</b>	<b>309</b>
15.1. Банки и их роль в условиях рыночной экономики. Банковская система Республики Беларусь. Виды операций, совершаемых банками .....	309
15.2. Правовой статус, цели и функции Национального банка Республики Беларусь .....	313
15.3. Статус банка, организационно-правовые формы банков .....	316
15.4. Понятие небанковской кредитно-финансовой организации .....	319
<b>Глава 16. Законодательство об инвестиционной деятельности .....</b>	<b>322</b>
16.1. Понятие инвестиционной деятельности. Инвестиции и их виды .....	322
16.2. Субъекты, объекты и формы инвестиционной деятельности .....	327
16.3. Понятие и значение инновационной деятельности. Субъекты и объекты инновационной деятельности. Государственная инновационная политика .....	330
16.4. Договоры в сфере инвестиционной деятельности .....	336
16.5. Правовое положение иностранных инвестиций на территории Республики Беларусь .....	352
16.6. Инвестиционная деятельность белорусских субъектов хозяйствования за рубежом .....	361
<b>Глава 17. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности. Общая характеристика хозяйственного (торгового) права зарубежных стран .....</b>	<b>364</b>
17.1. Понятие внешнеэкономической деятельности, ее виды и источники правового регулирования .....	364
17.2. Субъекты внешнеэкономической деятельности, их виды .....	368
17.3. Государственное регулирование внешнеторговой деятельности .....	369
17.4. Общая характеристика хозяйственного (торгового) права зарубежных стран .....	373

## Введение

В Республике Беларусь, как и в большинстве стран СНГ, прослеживаются негативные тенденции сращивания уголовной и экономической преступности, сосредоточения в преступных кругах значительного количества материальных средств, установления криминальными структурами контроля над определенной частью экономических отношений, использования преступниками теневого капитала и т. п. Эти и иные обстоятельства обуславливают криминальную обстановку на территории Республики Беларусь с определенной долей противоправных деяний в виде коррупционных и экономических преступлений. Криминалистическая характеристика таких преступлений свидетельствует об использовании преступниками специальных знаний, несовершенстве законодательства, переосмыслении технологических процессов в криминальных целях и т. п. Анализ проблем противодействия экономической преступности указывает на то, что без знаний хозяйственного права невозможно успешно раскрывать преступления коррупционной и экономической направленности.

Подготовка юристов, сотрудников правоохранительных органов не предусматривает изучения объема учебных дисциплин, который необходим будущим специалистам по отдельным отраслям экономики. Однако для того, чтобы успешно выявлять экономические преступления, в том числе определять источники получения информации, организовывать поступление информации, ее обработку, фиксацию и хранение, эффективно планировать и проводить раскрытие и расследование, а в случае необходимости использовать возможности специалистов и экспертов, сотрудник правоохранительных органов должен обладать соответствующими знаниями, умениями и навыками по хозяйственно-правовым дисциплинам.

Из содержания дисциплины «Хозяйственное право» сотрудникам правоохранительных органов необходимо знать: основные нормативные правовые акты, регламентирующие порядок и условия осуществления хозяйственной деятельности в Республике Беларусь; основания, виды и формы государственного воздействия на экономику, место и роль правоохранительных органов в данном процессе; правовое положение физических лиц, индивидуальных предпринимателей и юридических лиц в хозяйственной деятельности; порядок государственной регистрации и прекращения деятельности субъектов хозяйствования; правовой режим имущества субъектов хозяйственной деятельности; правовые основы деятельности банков и небанковских кредитно-финансовых организаций;

# Глава 1

## ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО И ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

### 1.1. Понятие и предмет хозяйственного права

*Хозяйственное право* как отрасль права – совокупность правовых норм, регулирующих хозяйственные (экономические) отношения и тесно связанные с ними иные отношения, а также отношения по государственному регулированию экономики в интересах человека, общества и государства. Тесно связанными с хозяйственными (экономическими) отношениями являются внутривозрастные отношения организаций, которые регулируются локальными правовыми актами.

Исходя из понятия государства (основная политическая организация общества, осуществляющая его управление, охрану его экономической и социальной структуры), его функций в сфере права (обеспечение правопорядка, установление правовых норм, регулирующих общественные отношения и поведение граждан, охрана прав и свобод человека и гражданина) и понятия экономики (организация, координация и регулирование экономических процессов, планирование, создание стимулов экономической активности, осуществление санкций), можно утверждать, что хозяйственное право является одной из центральных отраслей в общей системе права Республики Беларусь, поскольку осуществляет государственное нормативное правовое регулирование отношений, которые возникают между участниками хозяйственного (экономического) оборота.

Хозяйственное право можно рассматривать не только как отрасль права, но и как систему законодательства, учебную дисциплину и юридическую науку.

*Как законодательство хозяйственное право* (хозяйственное законодательство) представляет собой совокупность нормативных правовых актов, в том числе технических и локальных, которые регулируют общественные отношения в хозяйственной (экономической) деятельности.

*Хозяйственное право как учебная дисциплина* – совокупность знаний, направленных на формирование умений и навыков правового регулирования хозяйственной деятельности и использования хозяйственного законодательства в различных сферах экономической деятельности. Высокая динамичность развития финансово-экономической ситуации

понятие монополистической деятельности, виды и формы монополистических нарушений, антимонопольные меры; правовое обеспечение процессов приватизации и экономической несостоятельности (банкротства); ответственность и санкции в хозяйственных правоотношениях; порядок лицензирования; регулирование обеспечения качества продукции, работ, услуг; порядок приемки товаров по количеству и качеству; деятельность товарных и фондовых бирж, оборот ценных бумаг; правовое обеспечение инвестиционной деятельности (включая иностранные инвестиции); финансирование, кредитование и их правовое обеспечение; основы деятельности банков и небанковских кредитно-финансовых организаций; правовые формы реализации продукции, товаров, работ, услуг, научно-технической продукции; правовое значение и требования, предъявляемые к учету и ответственности в хозяйственной деятельности; понятия, виды и правовое обеспечение внешнеэкономической деятельности и ее субъектов; хозяйственное (торговое) право зарубежных стран.

На основе таких знаний сотрудники правоохранительных органов должны уметь: характеризовать понятия и отдельные институты хозяйственного права; толковать основные принципы и обычаи хозяйственного оборота; систематизировать правовые требования к осуществлению и государственному регулированию основных видов хозяйственной деятельности; осуществлять отбор комплекса необходимых актов законодательства различной отраслевой принадлежности и юридической силы для исчерпывающего правового регулирования конкретных хозяйственных отношений; формулировать правовые модели хозяйственных операций; разрабатывать и оценивать хозяйственные договоры; применять теоретические знания, акты национального законодательства и международного права, материалы правоприменительной практики для решения правовых казусов и задач; осуществлять сравнительно-правовой анализ норм хозяйственного законодательства в историческом и международном аспектах.

Полученные знания и сформулированные умения позволяют сотрудникам правоохранительных органов владеть юридическими понятиями и категориями хозяйственного права, проводить анализ деятельности субъектов хозяйствования, понимать их структуру и сущность хозяйственных связей, использовать навыки исследования документов в сфере экономической деятельности, а также механизм документирования хозяйственных правонарушений.

Изучение учебной дисциплины «Хозяйственное право» имеет определенную сложность, обусловленную тем, что хозяйственное законодательство состоит из множества нормативных правовых актов, принятых в разное время, и в силу постоянной динамики экономики постоянно совершенствуется.

в Республике Беларусь, связанная с особенностями белорусской экономики, проводимым курсом реформ в социально-экономической сфере, преодолением кризисных явлений в мировой и национальной экономике обуславливают актуальность изучения дисциплины «Хозяйственное право».

*Хозяйственное право как наука* представляет собой знания и научные представления о системе правового регулирования хозяйственных (экономических) отношений в Беларуси, включая историю становления и развития. Как наука хозяйственное право выявляет закономерности, тенденции, пробелы правового регулирования хозяйственных отношений и нарабатывает рекомендации по совершенствованию не только правового регулирования, но и правоприменительной практики, используя различные научные методы (анализа, синтеза, исторический, сравнительно-правовой, эвристический, синергетический и др.).

Ученые и практики имеют полярные точки зрения на проблему самостоятельности хозяйственного права. Одни считают, что оно является составной частью гражданского права, так как определенная доля отношений в сфере экономики регулируется Гражданским кодексом. Другие выделяют самостоятельный предмет, метод хозяйственного права, утверждая, что оно намного шире гражданского права, и приводят в пример большое количество нормативных правовых актов, в том числе технических и локальных, регулирующих определенную совокупность экономических отношений. Третьи выступают с предложением об объединении этих двух отраслей права, взяв за основу пример объединения судов Республики Беларусь в единую судебную систему.

Однако хозяйственное право, пройдя историко-правовой путь развития от особенной части гражданского права до самостоятельной отрасли права, уже само стало основой для зарождения банковского, транспортного, инновационного права.

Для каждой самостоятельной отрасли права характерны свой предмет и метод правового регулирования, особая сфера применения.

**Предмет хозяйственного права** составляют общественные отношения, складывающиеся в ходе осуществления хозяйственной (экономической) деятельности. Их можно разделить на четыре относительно обособленные группы: отношения организационно-управленческие хозяйственные, хозяйственно-производственные, внутрихозяйственные и связанные с обеспечением деятельности субъекта хозяйствования государственного управления экономикой<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> Состав отношений может меняться в зависимости от целей, задач и предмета деятельности субъекта хозяйствования.

*Организационно-управленческие хозяйственные отношения* характеризуются:

- создание и государственную регистрацию субъектов хозяйствования;
  - правовое обеспечение финансирования хозяйственной деятельности (открытие банковских счетов, организация финансирования деятельности субъекта хозяйствования, например получение кредитов на развитие бизнеса, заключение договоров лизинга и т. п.);
  - создание нормативной основы деятельности юридического лица (разработка и утверждение штатного расписания, должностных инструкций, инструкций по технике безопасности и др.);
  - правовое обеспечение технической подготовки рабочих мест администрации организации (подбор офисного помещения (покупка, строительство, аренда), ремонт или приобретение оборудования, создание локальной компьютерной сети, закупка канцелярских принадлежностей, заключение договоров на электрическое, тепловое и другое коммунальное снабжение и т. п.);
  - правовое обеспечение подбора и найма персонала;
  - хозяйственно-правовое обеспечение управления субъектом хозяйствования (организация, проведение собраний акционеров, учредителей и выполнение их решений, решений собственника);
  - правовое обеспечение управления собственностью юридического лица (создание дочерних предприятий, филиалов, представительств);
  - юридическое обеспечение амортизации и обновления производства (проведение инвентаризаций, ревизий, подготовка актов на списание оборудования, деятельность комиссии по непроизводственным затратам и др.);
  - реорганизацию или ликвидацию субъекта хозяйствования.
- Хозяйственно-производственные отношения* заключаются в правовом обеспечении процесса производства по следующим направлениям:
- техническая подготовка производства и рабочих мест (подбор производственных помещений (покупка, строительство, аренда), подрядные работы по ремонту, подготовке к монтажу оборудования, заключение договоров на энергетическое, тепловое и другое коммунальное снабжение);
  - приобретение оборудования, его монтаж, пуск и техническое обслуживание (проведение тендеров на закупку оборудования, заключение договоров купли-продажи, гарантийного и послегарантийного обслуживания);
  - качество производства (лицензирование, сертификация, стандартизация и др.);

– снабжение производства (проведение тендеров, заключение договоров поставки сырья, обеспечение его доставки, складирования и хранения и др.);

– сбыт готовой продукции (заключение договоров на изготовление рекламной продукции и проведение рекламных акций, участие в выставках, тендерах, заключение договоров поставки товаров, перевозки грузов, таможенное оформление и др.).

*Внутрихозяйственные отношения и отношения, связанные с обеспечением деятельности субъекта хозяйствования, складываются:*

– между цехами, участками и другими подразделениями предприятия, а также между ними и предприятием в целом;

– при правовом регулировании, в том числе хозрасчетных отношений отдельных структурных подразделений организации (например, Департамент охраны МВД, факультет права Академии МВД);

– при правовом обеспечении подготовки, переподготовки и аттестации кадров (создание собственных баз профессиональной подготовки, заключение договоров на оказание образовательных услуг и т. п.);

– при юридическом сопровождении оздоровительных, жилищных, культурных, идеологических, воспитательных потребностей трудовых коллективов;

– при хозяйственно-правовом оформлении медицинского обеспечения персонала (создание собственных учреждений здравоохранения (поликлиники, профилактории, санатории, дома отдыха) и др.);

– в некоммерческих организациях.

*Отношения государственного управления экономикой* возникают при воздействии на субъекты хозяйствования, регулировании хозяйственной деятельности, ее контроле, реализации публичных интересов общества в сфере экономической жизни.

Все указанные отношения составляют определенное единство, отражающее многоаспектность экономической жизни государства.

Любой отрасли права присущ свой метод правового регулирования. Он представляет собой набор способов, средств и приемов регулирования отношений между субъектами, складывающихся вследствие особых свойств (специфики) предмета отрасли права. Так, в гражданском праве принято подчеркивать юридическое равенство сторон, в административном – наличие отношений власти и подчинения в процессе реализации управления. *В хозяйственном праве метод правового регулирования* базируется на различных приемах равенства, дозволения, предписания и запрета, которые взаимодействуют между собой и зависят от характера отношений между объектами.

Руководством белорусского государства в основные методы регулирования хозяйственной и иной деятельности предприятий закладываются такие правовые инновации, как государственное и частное партнерство, освобождение от ответственности в условиях экономического (делового) риска, развитие деловой активности и др.

Республика Беларусь – экспортно ориентированное государство с развитой промышленностью, сектором услуг и сельским хозяйством.

Поскольку для современной экономической ситуации характерен динамизм мировых, межгосударственных и внутригосударственных процессов, на уровне традиционных международных и национальных вызовов национальной безопасности в виде конкуренции, протекционизма, двойных стандартов, коррупции появляются новые угрозы, в частности незаконное участие граждан Республики Беларусь в вооруженных конфликтах, вербовка наемников, торговля людьми. Для экономики Беларуси новыми опасностями становятся рост внешней просроченной дебиторской задолженности предприятий, увеличение запасов продукции на складах, объем которой нередко не соответствует возможностям ее дальнейшей реализации, промышленный шпионаж, легализация доходов, нажитых преступным путем, незаконные валютные операции с использованием современных финансовых знаний (например, использование криптовалют) и т. п.

По данным ООН, ежегодный объем взяток в мире оценивается в 1 трлн долл. США. Мировая экономика теряет еще 2,6 трлн долл. США в связи с коррупционной деятельностью. Эти и иные обстоятельства обуславливают сложную криминальную обстановку на территории Республики Беларусь. В нашей стране наиболее подвержены коррупционным рискам государственные закупки, арендные отношения, дебиторская задолженность, предоставление займов и ссуд и др.

Нельзя не отметить положительные моменты борьбы с коррупцией в Беларуси. Так, в ежегодном Индексе восприятия коррупции, составляемом международной организацией Transparency International, по итогам 2018 г. Республика Беларусь находилась на 70-м месте, 2017 г. – 68-м, 2016 г. – 79-м, в 2015 г. перешла с 119-го на 107-е место. На борьбу с такой преступностью оказывают влияние процессы оптимизации контрольной (надзорной) деятельности в Республике Беларусь, снижение воздействия со стороны контролирующих (надзорных) органов на субъекты предпринимательской деятельности.

Президент Республики Беларусь А.Г. Лукашенко 10 марта 2017 г. на совещании по рассмотрению итогов деятельности правоохранительных органов в 2016 г. и вопросам оптимизации правоохранительной и су-

дебной систем, обращая внимание на негативные процессы, которые происходят вокруг Беларуси, отметил, что правоохранительная система страны должна быть максимально эффективной и оптимальной, так как отсутствие динамики развития в ней неизбежно приводит к отставанию и застою.

## 1.2. Хозяйственные правоотношения

*Хозяйственные правоотношения* – урегулированные нормами хозяйственного права отношения, возникающие в процессе осуществления хозяйственной (экономической) деятельности, включая деятельность некоммерческого характера, а также отношения по государственному регулированию отношений в сфере экономики.

Осуществляя хозяйственную деятельность, государство, административно-территориальные единицы, юридические и физические лица вступают между собой в разнообразные экономические отношения, которые имеют свою специфику. Такие отношения могут быть связаны с обеспечением национальной безопасности и благосостояния человека и общества, созданием и работоспособностью экономических подсистем, производством и потреблением, внутренним и международным характером, распределением природных ресурсов и материальных ценностей, переходом прав собственности и многим другим.

Рассматриваемые общественные отношения, урегулированные нормами хозяйственного и других отраслей права, порождают у субъектов хозяйствования определенные права и обязанности и в различной степени контролируются и обеспечиваются принудительной силой государства.

Правоотношения возникают непосредственно между субъектами в процессе осуществления хозяйственной деятельности (горизонтальные) или при руководстве ею со стороны государства (вертикальные), а также между структурными подразделениями либо между структурным подразделением и органами руководства субъекта хозяйствования (внутрихозяйственные).

*Горизонтальные правоотношения* носят диспозитивный характер. Им свойственны партнерство, юридическое равенство сторон, свобода договорных отношений, установление прав и обязанностей субъектов хозяйствования на основе договора и т. п.

*Вертикальные правоотношения* носят ярко выраженный императивный характер, так как основываются на обязательных предписаниях, контроле со стороны государства за порядком ведения хозяйственной деятельности. Соответственно, в таких правоотношениях отсутствует равенство сторон.

Хозяйственные правоотношения возникают, изменяются и прекращаются в процессе осуществления хозяйственной (экономической) деятельности ее участниками в результате наступления соответствующих жизненных обстоятельств – юридических фактов. Такими юридическими фактами являются:

- заключение сделок;
- регистрация юридического лица или индивидуального предпринимателя;
- реорганизация юридического лица;
- создание или изготовление имущества;
- результаты использования имущества (например, приобретение права собственности на плоды, продукцию, доходы);
- результаты создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иные результаты интеллектуальной деятельности;
- регистрация определенных прав (например, права собственности на недвижимое имущество);
- принятие актов государственными органами и органами местного управления и самоуправления;
- причинение вреда или неосновательное обогащение;
- вынесение судебного решения судом, рассматривающим экономические дела, и др.

*Содержание хозяйственного правоотношения* составляют субъективные права и обязанности его участников, являющиеся мерой возможного или должного поведения.

*Субъективное хозяйственное право* – предоставленная и обеспеченная законом возможность самому субъекту хозяйствования совершать определенные действия или требовать определенного поведения от другого субъекта хозяйствования. Например, покупатель по договору поставки в силу закона вправе требовать от поставщика надлежащего исполнения им своей обязанности по поставке продукции, предусмотренной договором. Субъективное хозяйственное право существует до тех пор, пока сохраняется соответствующая обязанность другого субъекта хозяйствования.

*Субъективная хозяйственная обязанность* – установленная законодательством или договором мера должного поведения субъекта хозяйствования в определенной правовой ситуации. Например, за некачественное или несвоевременное выполнение работ по договору подряда у виновной стороны возникает обязанность совершить действия по исправлению недостатков или уплате установленных законом или договором штрафных санкций (неустойки).

Субъективная хозяйственная обязанность может выражаться в воздержании от совершения каких-либо действий (требуется пассивное поведение обязанного субъекта хозяйствования, чтобы не мешать реализации субъективных прав других участников правоотношений) или в совершении определенных действий (требуется активное поведение обязанного субъекта хозяйствования, чтобы обеспечить реализацию субъективных прав других участников правоотношений).

Как правило, субъективные хозяйственные права и обязанности, определяемые законодательством, носят императивный характер, а устанавливаемые договором – диспозитивный. Объем их в каждом конкретном хозяйственном правоотношении определяется с учетом наиболее оптимальных условий для выполнения взаимных обязательств.

**Объектами хозяйственных правоотношений** являются: вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; криптовалюта; работы и услуги; нераскрытая информация; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг; нематериальные блага.

Хозяйственные правоотношения классифицируются по различным основаниям. Для уяснения конструкции правоотношений в хозяйственном праве, как и в ряде других отраслей права, используется теоретическое разделение на абсолютные и относительные правоотношения. В *абсолютном правоотношении* субъекту противостоит неопределенное количество обязанных лиц, которые воздерживаются от совершения действий, чтобы не препятствовать управомоченному лицу в осуществлении права. Абсолютными являются, например, отношения собственности, отношения по управлению юридическим лицом, распределение чистой прибыли и др. В *относительном правоотношении* субъекту противостоит определенное количество обязанных лиц, между которыми существуют взаимные, определенные права и обязанности. Такие правоотношения возникают, например, в силу заключенных хозяйственных (предпринимательских, коммерческих) договоров.

**Абсолютные хозяйственные правоотношения** по конструкции, объектам и содержанию классифицируются следующим образом: абсолютные вещные (отношения собственности), абсолютные по ведению собственной хозяйственной деятельности, абсолютно-относительные, неимущественные (абсолютные) хозяйственные правоотношения.

*Абсолютные вещные правоотношения* связаны с созданием или изготовлением (производством), снабжением (производственным потреблением) и реализацией продукции. Объектами вещных правоотношений являются сырье, заготовки, полуфабрикаты или продукция,

выпускаемая на различных этапах производства. Так, например, произведенная коробка передач для трактора или автомобиля может быть передана для установки на конечное изделие или реализована в качестве самостоятельного агрегата; шестерня из коробки передач может быть установлена по назначению или продана в качестве запасной части. Абсолютизм вещного права устанавливается тем, что судьбу вещи определяет собственник, и никто не вправе вмешиваться в этот процесс. Однако осуществление права собственности не должно противоречить общественной пользе и безопасности, наносить вред окружающей среде, историко-культурным ценностям, ущемлять права и защищаемые законом интересы других лиц.

*Абсолютные правоотношения по ведению собственной хозяйственной деятельности* связаны с тем, что, как правило, юридические и физические лица осуществляют хозяйственную деятельность в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность без стороннего вмешательства. При этом существенным условием такого невмешательства должно быть соблюдение норм права и принципов хозяйственной деятельности. Так, например, в ст. 13 Конституции Республики Беларусь закреплено, что государство предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности; гарантирует всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности; осуществляет регулирование экономической деятельности в интересах человека и общества; обеспечивает направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях.

*Абсолютно-относительные правоотношения* широко распространены в хозяйственной деятельности. Их особенность заключается в том, что в них присутствуют правообладатели: основной (сособственник, инвестор, лизингодатель, концессионный орган и др.) и другой (унитарное предприятие, учреждение, лизингополучатель, концессионер и др.). Основной правообладатель на основе договора делегирует полностью или часть своих полномочий другому правообладателю (относительная часть правоотношения) для последующего их использования в хозяйственной деятельности (абсолютная часть правоотношения). Например, по договору концессии Республика Беларусь на возмездной основе на определенный срок передает права на осуществление на своей территории отдельного вида деятельности, на которую распространяется ис-

ключительное право государства, либо права пользования имуществом, находящимся в собственности Республики Беларусь.

*Неимущественные (абсолютные) хозяйственные правоотношения* складываются по поводу неимущественных благ, используемых субъектами хозяйствования в своей деятельности, таких как фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, коммерческая тайна и др. Обеспечение указанных правоотношений приобретает особую актуальность при осуществлении инновационной деятельности, без которой невозможно современное эффективное хозяйствование. Нарушениями неимущественных (абсолютных) хозяйственных правоотношений являются:

- распространение ложных, неточных или искаженных сведений о производителе;
- незаконное копирование внешнего вида товара;
- введение покупателя в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества товара;
- некорректное сравнение товаров;
- продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, работ, услуг;
- незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну, и др.

**Обязательственные (относительные) хозяйственные правоотношения** представляют собой основной тип хозяйственных правоотношений. Они возникают при заключении субъектами хозяйствования двухсторонних сделок, результатом которых являются взаимные права и обязанности (отношения). В зависимости от того, какая сфера деятельности субъектов хозяйствования затрагивается обязательственными (относительными) хозяйственными правоотношениями, они подразделяются на четыре основных вида обязательств: хозяйственно-управленческие, внутрихозяйственные, территориально-хозяйственные, оперативно-хозяйственные.

*Хозяйственно-управленческие обязательства* порождаются нормативными правовыми актами, в том числе техническими, регулирующими общественные отношения в хозяйственной (экономической) деятельности. Например, такие обязательства возникают в результате совершенствования правовых и экономических отношений в области приватизации государственного имущества и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества.

В связи с этим Президент Республики Беларусь принимает решения о приватизации объектов, а органы приватизации осуществляют ее организацию (привлекают специалистов, создают комиссии по приватизации, готовят проекты решений о приватизации и др.) в соответствии с основным источником правового регулирования отношений указанного характера – Законом Республики Беларусь «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества».

*Внутрихозяйственные обязательства* возникают между органами управления юридического лица либо его структурными подразделениями. Например, реализация решений руководящего органа (собрание акционеров, учредителей, собственник) в части ведения хозяйственно-производственной деятельности предприятием, как правило, является обязанностью исполнительного органа (директор, администрация) юридического лица. Внутрихозяйственные обязательства также могут возникать между обособленными подразделениями субъекта хозяйствования – филиалами, цехами, участками, бригадами, звеньями и т. п. В таких хозяйственных правоотношениях одна сторона обязана выполнять работы, оказывать услуги, а другая – обеспечивать условия их выполнения. Источниками правового регулирования обязательственного внутрихозяйственного взаимодействия являются локальные акты (решения, приказы, распоряжения).

*Территориально-хозяйственные обязательства* представляют собой отношения территориальных субъектов Республики Беларусь или административно-территориальных единиц между собой и с организациями. Чаще всего встречаются отношения между Республикой Беларусь и экономико-образующими предприятиями<sup>1</sup>, между региональной администрацией и градообразующими предприятиями<sup>2</sup>. Эти обязательственные отношения горизонтального характера на макроуровне имеют тенденцию развития государственного и частного партнерства. Территориально-хозяйственные обязательства чаще всего затрагивают сферы занятости населения, развития экономической инфраструктуры региона, социальной среды, инновационной деятельности, стимулирования деловой активности и др. Такие хозяйственные отношения в подавляющем большинстве основываются на договорах, заданиях, планах,

<sup>1</sup> ОАО «Мозырский НПЗ», ОАО «НАФТАН», ОАО «Минский тракторный завод», ОАО «Минский автомобильный завод», ОАО «БЕЛАЗ», ОАО «Гродно Азот», ОАО «Беларуськалий» и др.

<sup>2</sup> Градообразующее предприятие – предприятие, на котором занята значительная или даже основная часть работающих граждан населенного пункта. Оно определяющим образом влияет на занятость населения, воздействует на инфраструктуру и социальную сферу в данной местности.

заключение или принятие которых прямо предусматривается нормативными правовыми актами, актами, издаваемыми местными органами власти или местного самоуправления.

*Оперативно-хозяйственные обязательства* – наиболее распространенная и урегулированная законодательством группа обязательственных (относительных) правоотношений. Участниками такой группы правоотношений являются юридические лица и индивидуальные предприниматели, а также государство и административно-территориальные единицы, если, например, выступают в качестве стороны в договоре поставки или договоре подряда для государственных нужд. Оперативно-хозяйственные обязательства возникают при ведении хозяйственной деятельности, связанной с реализацией продукции (товаров, работ или услуг), и закрепляются в соответствующих хозяйственных (предпринимательских, коммерческих) договорах. При этом стороны правоотношения не соподчинены друг другу. Источниками правового регулирования оперативно-хозяйственных обязательств являются ГК и иные нормативные правовые акты.

Важной составной частью хозяйственных правоотношений является *субъект хозяйственных правоотношений*, под которым понимается лицо, осуществляющее от своего имени или по поручению (заданию) другого лица хозяйственные (экономические) операции в целях получения прибыли (доходов) или достижения иного значимого результата либо в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

*Признаками субъекта хозяйственных правоотношений* являются: цель деятельности – получение прибыли (доходов) или достижение иного значимого результата либо иные цели, не связанные с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием; хозяйственная компетенция – профессиональное занятие производством товаров, работ, услуг, ведение хозяйства на некоммерческой основе, хозяйственно-организаторская или властно-регулирующая деятельность; легитимация; осуществление хозяйственной деятельности от своего имени; имущественная ответственность; участник процессуальных отношений; в отдельных случаях обособленная территория (например, Парк высоких технологий).

### 1.3. Принципы хозяйственного права

*Принципы хозяйственного права* – основополагающие правовые нормы, обеспечивающие регулирование хозяйственной деятельности и обуславливающие содержание и форму правоотношений на всех уровнях.

Основным источником принципов хозяйственного права является ГК и иные нормативные правовые акты, регулирующие хозяйственную деятельность.

*Принцип верховенства права* предполагает, что все участники хозяйственных отношений, в том числе государство, его органы и должностные лица, действуют в пределах Конституции Республики Беларусь и принятых в соответствии с ней актов законодательства.

*Принцип законности*, имея специфическое выражение в хозяйственном праве, является общетраслевым. В соответствии с ним предприятия имеют право осуществлять любые виды деятельности, если они не запрещены законом, т. е. основу оценки законности составляет экономически эффективное хозяйствование. Таким образом, в хозяйственных отношениях свобода выбора поведения предполагает, что пассивное, безынициативное хозяйствование не соответствует закону.

*Принцип социальной направленности регулирования экономической деятельности* определяет направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях.

*Принцип приоритета общественных интересов* предполагает, что осуществление гражданских прав не должно противоречить общественной пользе и безопасности, наносить вред окружающей среде, историко-культурным ценностям, ущемлять права и защищаемые законом интересы других лиц.

*Принцип равенства участников гражданских отношений* означает, что субъекты хозяйственного права участвуют в правоотношениях на равных, равны перед законом, не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону, и имеют право на равную защиту прав и законных интересов без всякой дискриминации.

*Принцип экономической свободы, защиты интересов хозяйствующих субъектов и поощрения предприимчивости* обеспечивается широтой компетенции и имущественных прав субъектов, а также системами государственного экономического стимулирования и судебной защиты.

*Принцип государственного воздействия на экономику* представлен в настоящее время преимущественно экономическими стимулами, которые, однако, не устраняют государственно-властного, директивного воздействия на субъекты хозяйственной деятельности, диктуемого интересами общества и государства.

*Принцип государственно-частного партнерства* определяет взаимовыгодное сотрудничество государственного и частного партнеров в целях объединения ресурсов и распределения рисков при совместном ведении хозяйственной деятельности.

*Принципы конкуренции и защиты от монополизма* основаны на положении, что в условиях рынка преимущество в экономическом и социальном развитии имеет тот, кто достиг наилучших результатов в хозяйствовании. Поэтому закон защищает только добросовестную конкуренцию, не допускает монополизации производства.

*Принцип неприкосновенности собственности* выражается в том, что государство гарантирует каждому право собственности и содействует ее приобретению. Неприкосновенность собственности, приобретенной законным способом, охраняется законом и защищается государством. Принудительное отчуждение имущества допускается лишь по мотивам общественной необходимости при соблюдении условий и порядка, определенных законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества, а также согласно постановлению суда.

*Принцип свободы договора* предполагает, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, если обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством.

*Принцип добросовестности и разумности участников хозяйственных правоотношений* заключается в том, что государство гарантирует всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. При этом добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений предполагается, поскольку не установлено иное.

*Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела* обеспечивается законодательством, за исключением случаев, когда такое вмешательство осуществляется на основании правовых норм в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц.

*Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты* позволяет гражданам и юридическим лицам осуществлять защиту гражданских прав в суде (экономическом суде) и иными способами, предусмотренными законодательством, а также самозащиту прав с соблюдением пределов, определенных в соответствии с нормами права.

Иные принципы хозяйственного права закреплены в Конституции Республики Беларусь, других актах законодательства, а равно и следуют из содержания и смысла хозяйственно-правовых норм.

В соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства» взаимодействие государственных органов, их должностных лиц с субъектами хозяйствования основывается на следующих принципах:

- презумпции добросовестности субъектов хозяйствования;
- саморегулирования бизнеса и минимизации вмешательства государственных органов, их должностных лиц в предпринимательскую и иную экономическую деятельность субъектов хозяйствования;
- сочетания заявительного принципа государственной регистрации субъектов хозяйствования и уведомительного порядка начала осуществления отдельных видов экономической деятельности;
- необходимости получения специального разрешения (лицензии) только для осуществления экономической деятельности, потенциально сопряженной с угрозами причинения вреда государственным или общественным интересам, окружающей среде, жизни, здоровью, правам и законным интересам граждан;
- приоритетной направленности работы контролирующих (надзорных) органов на профилактику правонарушений, а не исключительно на привлечение к ответственности за совершенные субъектами хозяйствования нарушения;
- персонализации ответственности руководителя за надлежащую организацию деятельности субъекта хозяйствования, исключаящую причинение вреда государственным или общественным интересам, окружающей среде, жизни, здоровью, правам и законным интересам граждан;
- соразмерности наказания характеру совершенного субъектом хозяйствования правонарушения и наступившим в результате его совершения последствиям;
- максимального использования информационных технологий во всех процессах взаимодействия государственных органов, их должностных лиц и субъектов хозяйствования;
- открытости и доступности для субъектов хозяйствования текстов нормативных правовых актов, в том числе текстов обязательных для соблюдения технических нормативных правовых актов, регулирующих порядок и условия осуществления экономической деятельности.

#### **1.4. Соотношение хозяйственного права с другими отраслями права**

Отграничение хозяйственного права от смежных отраслей основано на сравнении его предмета и метода с предметами и методами правового регулирования других отраслей права.

Хозяйственная деятельность, связанная с производством товаров, отношения, возникающие в результате государственного воздействия на такую деятельность и отличающиеся от других общественных отношений, позволяют провести разграничительную черту между смежными отраслями деятельности.

Воспроизводственное отношение в экономике является сферой хозяйственного права. Потребление произведенного продукта регулируется *нормами гражданского права*, направленными на удовлетворение персональных потребностей – потребительских интересов вне собственно производственной деятельности. Следовательно, потребление и обслуживающее его регулирование оторваны от непосредственно воспроизводственных интересов, т. е. можно провести четкую границу между хозяйственным и гражданским правом. По этим же признакам проводится граница между гражданским и торговым правом в зарубежных странах. Если в гражданском праве основным методом правового регулирования является диспозитивный метод, то в хозяйственном праве применяется эффективное сочетание императивного и диспозитивного методов.

Предметом *административного права* является исполнительно-распорядительная деятельность органов государственного управления, т. е. отношения в сфере власти и подчинения. Такие отношения характеризуются специфичным субъектным составом: в них обязательно участвуют органы государственной власти и управления и отдельные должностные лица. В хозяйственном праве в отношениях, связанных с руководящей деятельностью, органы государственного управления выступают не от своего имени, а от лица государства. Соответственно, акты руководства административно-территориальных единиц представляют собой не только акты исполнения законов или распоряжений во их исполнение, но и требования по ведению хозяйственной деятельности. В административном праве явно выражен императивный метод правового регулирования.

*Финансовое право* регулирует в первую очередь финансы бюджета, т. е. образование доходов государства и их расходование (бюджетный процесс), которое является предметом финансового права. Регулированием источников доходов и использованием доходов в воспроизводственном процессе занимается хозяйственное право. Соответственно, движение денежных средств в процессе осуществления деятельности предприятия – сфера хозяйственного права.

Если *трудовое право* регулирует отношения между отдельными наемными работниками и предприятиями по поводу использования труда,

то хозяйственное право воздействует на предпринимательские отношения предприятий в целом. Смежность хозяйственного и трудового права проявляется в том, что работник предприятия, являясь членом руководящего органа, участвует в управлении этого предприятия.

*Экологическое и природно-ресурсное право* регулируют отношения, связанные с природными ресурсами, вовлекаемыми в хозяйственный оборот, ввиду особой специфичности объектов. Для хозяйственной деятельности природно-ресурсные отношения являются сопутствующими, но не главными и предметом хозяйственного права не охватываются.

Если *конституционное право* определяет государственное устройство, то хозяйственное право регулирует отношения между государством и конкретными субъектами хозяйствования.

## 1.5. Понятие и система источников хозяйственного законодательства

*Хозяйственное законодательство* – система нормативных правовых актов, содержащих нормы хозяйственного права.

К *источникам хозяйственного законодательства* относятся:

- законодательные акты (Конституция Республики Беларусь, ГК и законы Республики Беларусь, декреты и указы Президента Республики Беларусь);
- распоряжения Президента Республики Беларусь;
- постановления Правительства Республики Беларусь, изданные в соответствии с законодательными актами;
- акты Конституционного Суда, Верховного Суда и Национального банка Республики Беларусь;
- акты министерств, иных республиканских органов государственного управления, местных органов управления и самоуправления, изданные в случаях и пределах, предусмотренных законодательными актами, распоряжениями Президента Республики Беларусь и постановлениями Правительства Республики Беларусь.

Систему источников хозяйственного законодательства составляют две большие *группы нормативных актов*: *создающие правовую основу* для хозяйственной деятельности и непосредственно *регулирующие хозяйственные правоотношения*.

Главным источником хозяйственного законодательства является *Конституция Республики Беларусь*: центральное значение имеют нормы *ст. 13, 44*, определяющие равенство форм собственности и ведения хозяйственной деятельности.

Основным видом источников хозяйственного законодательства являются *Законы Республики Беларусь* «О хозяйственных обществах», «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества», «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», «О ценообразовании» и др. Их достоинство – в высоком уровне подготовки и принятия, непререкаемости, абсолютном знании (никто не вправе ссылаться на их незнание). В законах решаются многие вопросы регулирования хозяйственной деятельности в различных сферах и отраслях экономики (поставка продукции и товаров, инвестирование, приватизация, закупка сельскохозяйственных продуктов, перевозка грузов, строительство и др.).

*Декреты, указы и распоряжения Президента Республики Беларусь*, как средство регулирования хозяйственных отношений, применяются в силу наличия пробелов в решении законами тех или иных вопросов или при необходимости оперативного развития законодательных решений (например, Декреты Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования», от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства», Указ Президента Республики Беларусь от 1 сентября 2010 г. № 450 «О лицензировании отдельных видов деятельности» и др.).

В соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 21 декабря 2017 г. № 8 «О развитии цифровой экономики» в рамках Парка высоких технологий проводится правовой эксперимент для апробации новых правовых институтов на предмет дальнейшей возможности их имплементации в законодательство Республики Беларусь. Так, резидентам Парка высоких технологий предоставляется право заключать смарт-контракт, договор конвертируемого займа, соглашение о предоставлении опциона на заключение договора и опционный договор, соглашение о возмещении имущественных потерь и др.

*Постановления Правительства Республики Беларусь*, изданные в соответствии с его компетенцией, также являются источниками хозяйственного законодательства. Акты правительства, исходя из их регулятивных возможностей, должны издаваться в целях развития и исполнения законов и декретов.

Местные органы власти и управления также могут издавать акты хозяйственно-правового содержания, опираясь на Конституцию Республики Беларусь и другие нормативные акты.

Поскольку Республика Беларусь и ее резиденты являются активными участниками международных экономических отношений, при веде-

нии предпринимательской деятельности на международной арене могут встречаться и *не характерные для правовой системы Республики Беларусь источники хозяйственного законодательства*, такие как:

– нормативные (международные) договоры (документы, в которых содержится волеизъявление сторон по поводу прав и обязанностей, устанавливаются их объем и последовательность реализации, а также закрепляется добровольное согласие выполнять принятые обязательства). Так, например, широко используются правоустанавливающие документы, принятые международными, межправительственными экономическими организациями, такими как Евразийский экономический союз, Всемирная торговая организация, Организация экономического сотрудничества и развития, Азиатско-Тихоокеанское экономическое сотрудничество, Ассоциация государств Юго-Восточной Азии, Организация стран – экспортеров нефти, Организация Объединенных Наций по промышленному развитию и др.<sup>1</sup>;

– правовой обычай (сложившееся и ставшее обязательным правило поведения в результате многократного и единообразного повторения в определенной сфере деятельности). Например, для заключения договора в сети Интернет используется смарт-контракт, представляющий собой программный код, который предназначен для автоматизированного совершения и (или) исполнения сделок либо совершения иных юридически значимых действий;

– правовой прецедент (судебная практика) (случай или событие, которое имело место в прошлом и является примером или основанием для аналогичных действий в настоящем).

В транснациональной экономической деятельности при заключении международного договора одним из обязательных условий является заключение арбитражного соглашения (арбитражной оговорки), позволяющего определить, законодательство какой страны будет применяться при разрешении спорных вопросов и орган, который будет рассматривать конфликт.

<sup>1</sup> В настоящее время насчитывается более 4 000 международных экономических организаций, из них более 300 – межправительственные.

## Глава 2

### ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ. ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

#### 2.1. Хозяйственная деятельность субъектов хозяйствования: понятие, признаки, виды

Белорусское законодательство не содержит легального определения хозяйственной деятельности, хотя в ряде нормативных правовых актов используется данное понятие.

Вопрос о том, что представляет собой хозяйственная деятельность, наиболее активно обсуждался в советское время. Тогда все субъекты, ее осуществляющие, были государственными предприятиями, а сама хозяйственная деятельность имела ярко выраженный общественный характер. Именно в то время была разработана концепция хозяйственного права, под которым понималась совокупность норм институтов советского социалистического права, взаимодействующих в регулировании хозяйственной деятельности. Однако в большинстве определений понятия содержалась ссылка на конкретные виды деятельности, которые признавались хозяйственными.

В современной юридической литературе *хозяйственная деятельность* рассматривается как систематическая профессиональная деятельность субъектов права на рынке товаров, работ, услуг (в хозяйственном обороте) в целях получения прибыли, удовлетворения публичных потребностей или реализации уставных задач. Хозяйственная деятельность, являясь видом экономической деятельности, включает в себя организацию, обеспечение, руководство и непосредственное осуществление производства.

Под *хозяйственным оборотом* понимается самостоятельная сфера взаимодействия производителей, совокупность юридически значимых действий субъектов хозяйствования на всех этапах осуществления ими деятельности, связанной с производством и реализацией товаров, выполнением работ, оказанием услуг. Введение созданного товара в оборот осуществляется путем продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг и пользования имуществом на основании гражданско-

правовых договоров. Хозяйственный оборот в научной литературе определяется также через понятие «хозяйство».

Хозяйственная деятельность – деятельность свободных субъектов, которые самостоятельно принимают решения о ее осуществлении (прекращении), сферах приложения своих способностей и ресурсов. Данная деятельность основана на собственных интересах и побуждениях субъектов хозяйствования.

Субъекты хозяйствования имеют право без ограничений осуществлять хозяйственную деятельность, не противоречащую законодательству. Однако в ряде случаев устанавливаются ограничения, связанные с необходимостью обеспечить защиту жизни и здоровья граждан, окружающей среды и иных публичных интересов. Такие ограничения, в частности, закреплены ст. 53 Водного кодекса, ст. 55 Лесного кодекса, ст. 21 Закона «О мелиорации земель» и другими нормативными актами.

Выделяют следующие *признаки хозяйственной деятельности*:

– осуществляется как в сфере материального производства, так и в непроеизводственной сфере для материального обеспечения деятельности субъектов. В частности, сфера материального производства связана с организацией использования имущества для изготовления и реализации продукции, выполнения работ и предоставления услуг. Однако отдельные результаты хозяйственной деятельности (в розничной торговле, пассажирских перевозках и предоставлении других услуг отдельным гражданам) выходят за пределы материального производства;

– субъектами ее в зависимости от сферы общественного производства могут быть как лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, так и те, кто предпринимательскую деятельность не осуществляет. Хозяйственная деятельность не всегда является предпринимательской, так как может не иметь цели реализации и обмена товара;

– внутренняя природа ее раскрывается через предпринимательство как специальную организацию управления имуществом или делом, внешняя – через направленность на получение хозяйственной выгоды (пусть и неприбыльной);

– сочетает в себе как публичные, так и частные интересы: хозяйственные отношения имеют организационно-имущественный характер. В процессе осуществления хозяйственной деятельности реализуются интересы общества и государства, трудовых коллективов, потребителей продукции, владельцев предприятий.

Хозяйственная деятельность многогранна вследствие многообразия видов экономической деятельности. В структуре национальной экономики выделяют отрасли и подотрасли национального хозяйства или

сектора, которые обуславливают направления (сферы) государственного регулирования экономики.

Под *сектором экономики* понимается крупная часть экономики, обладающая сходными общими характеристиками, экономическими целями, функциями и поведением.

Существуют три классификации секторов экономики:

– в зависимости от форм собственности (государственный и частный секторы);

– в зависимости от конкретных видов экономической деятельности (реальный, непродовольственный и финансовый секторы);

– по виду производимой продукции (первичный (добыча и переработка сырья в полуфабрикаты), вторичный (обрабатывающая промышленность и строительство) и третичный (сфера услуг) секторы).

Реальный сектор экономики – понятие экономическое. В экономической литературе оно определяется обычно через относящиеся к нему основные отрасли экономики (промышленность, сельское хозяйство, строительство и транспорт).

Для классификации юридических и физических лиц в соответствии с выполняемыми ими видами экономической деятельности и создания основы для подготовки статистических данных о результатах производства, затратах на производство, формировании капитала, финансовых операциях и тому подобном предназначен утвержденный постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 5 декабря 2011 г. № 85 *общегосударственный классификатор Республики Беларусь ОКРБ 005-2011 «Виды экономической деятельности»* (ОКЭД), который введен в действие 1 января 2016 г.

Указанный классификатор является основой для сбора и предоставления широкого спектра статистических данных по видам экономической деятельности в сферах экономической статистики (например, производство, занятость, национальные счета) и других областях статистики.

Статьей 10 Закона «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства» определены *виды деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства*.

К ним относятся:

– ведение Национальной системы мониторинга окружающей среды в Республике Беларусь;

– ведение государственных кадастров, регистров, реестров, классификаторов, входящих в состав республиканских государственных информационных ресурсов;

– лесоустройство;

– землеустройство;

– геодезическая и картографическая деятельность в части выполнения геодезических и картографических работ, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое назначение;

– государственная регистрация недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, техническая инвентаризация недвижимого имущества;

– навигационная деятельность, обеспечивающая оборону и безопасность государства;

– разработка и производство бланков строгой отчетности, решения о выпуске которых приняты Президентом Республики Беларусь, Правительством Республики Беларусь, Национальным банком, Национальной академией наук Беларуси, Генеральной прокуратурой, другими государственными органами и иными государственными организациями;

– генно-инженерная деятельность второго, третьего и четвертого уровней риска;

– разработка, производство и реализация наркотических средств и психотропных веществ, включенных в список 1 и список 5 республиканского перечня наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих государственному контролю в Республике Беларусь;

– производство сильнодействующих ядовитых веществ, которые могут вызвать химическое загрязнение окружающей среды и (или) создать очаги химического поражения людей, кроме деятельности по агрохимическому обслуживанию сельского хозяйства;

– добыча, переработка руд драгоценных и радиоактивных металлов, руд редкоземельных элементов, драгоценных камней;

– деятельность по учреждению, организации и проведению лотерей в Республике Беларусь;

– распределение радиочастотного спектра, выделение полос радиочастот, радиочастотных каналов или радиочастот, присвоение (назначение) радиочастотных каналов и радиочастот;

– осуществление фельдъегерской и специальной связи;

– осуществление импорта алкогольной продукции;

– осуществление внешней торговли (в части экспорта) минеральными или химическими, калийными удобрениями;

– осуществление импорта табачного сырья и табачных изделий;

– скупка драгоценных металлов и драгоценных камней в изделиях и ломе, за исключением скупки указанных ценностей для использования в собственном производстве ювелирных изделий.

Всего названо 19 видов деятельности, однако их перечень является открытым: законодательными актами к таковым могут быть отнесены и иные виды деятельности.

Виды деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства, могут осуществляться от его имени уполномоченными государственными органами и иными государственными организациями.

Исключительное право государства на осуществление отдельных видов деятельности также может реализовываться:

- негосударственными организациями, физическими лицами на основании актов Президента Республики Беларусь, в которых определяются условия и порядок предоставления такого права;
- национальными и иностранными инвесторами на основе концессий.

## 2.2. Понятие и формы государственного регулирования хозяйственной деятельности

Современная наука рассматривает две альтернативные модели ведения хозяйства – рыночное и централизованно-управляемое (государственно-плановое) хозяйство. Однако абсолютно рыночные или только государственно-плановые (административно-командные) экономики не существуют. На практике представлены смешанные экономики, в которых могут преобладать либо рыночные, либо административные начала.

При любой экономической модели возникают вопросы о роли государства в экономике и необходимости воздействия в разумных пределах на хозяйственную деятельность предпринимателей и иных субъектов. Экономические (хозяйственные) отношения, как и экономика в целом, не могут не испытывать воздействия со стороны государства. Такое воздействие оказывается также на рыночную экономику и рыночные отношения, которые, обладая безусловными преимуществами, имеют и недостатки, обуславливающие необходимость государственного вмешательства. К таким *недостаткам рыночной экономики* относятся:

- тенденция к угасанию конкуренции, нарушающая оптимальные пропорции предложения товаров (работ, услуг) на рынке;
- неравномерное распределение доходов;
- отсутствие механизма обеспечения занятости населения и защиты малоимущих граждан;

- неспособность обеспечивать развитие стратегических направлений науки;
- невозможность обеспечения рациональных подходов к природопользованию и охране окружающей среды;
- невозможность обеспечения экономической безопасности внешнеэкономической деятельности.

Решение этих проблем невозможно без ограничения свободы хозяйственной (предпринимательской) деятельности, без социально направленного государственного регулирования ее.

**Государственное регулирование хозяйственной деятельности** – деятельность государства в лице его органов (должностных лиц), направленная на формирование определенных (несвободных) экономических решений субъектов хозяйствования для реализации экономической, научно-технической, социальной политики.

Регулирование хозяйственной деятельности представляет собой государственное воздействие в отношении определенного субъекта (субъектов) хозяйствования с целью недопущения, изменения или прекращения хозяйственной ситуации или, напротив, поддержания ее в соответствующем состоянии. Государственное воздействие на хозяйственную деятельность осуществляется на республиканском и местном уровнях.

Оно может быть прямым (запрет, разрешение и др.) и косвенным (применение различных экономических рычагов и стимулов).

Все *основания для государственного экономического воздействия* связаны со сферой публичных интересов общества. К таким интересам относятся:

- обеспечение государственных и общественных нужд, приоритетов в экономическом и социальном развитии страны;
- формирование государственного бюджета;
- обеспечение экологической безопасности, защиты окружающей среды, использования, сохранения и возобновления природных ресурсов;
- обеспечение внутренней и внешней безопасности и обороны страны;
- обеспечение занятости населения;
- соблюдение установленного правопорядка при осуществлении внешнеторговой деятельности и иностранного инвестирования.

*Государственное регулирование хозяйственной деятельности* можно рассматривать в *широком и узком смыслах*. При широком понимании в государственное регулирование хозяйственной деятельности включается как определение государством принципов и форм осуществления хозяйственной деятельности, правового положения субъектов хозяйствования, порядка заключения и исполнения договоров в хозяй-

ственных отношениях, полномочий государственных органов в сфере экономики и т. д., так и определенные действия государственных органов. В узком смысле государственное регулирование хозяйственной деятельности охватывает лишь конкретные действия государственных органов в рамках правового поля. Широкий взгляд на государственное регулирование хозяйственной деятельности предпочтительнее узкого понимания, поскольку позволяет рассматривать виды (формы) такого регулирования в комплексе, обеспечивать более оптимальное сочетание этих видов (форм), а также частноправовых и публично-правовых начал в регулировании хозяйственной деятельности.

Целесообразность вмешательства государства в экономические отношения, как правило, не вызывает сомнений. Спорным остается вопрос о пределах такого вмешательства.

Меры государственного воздействия и его пределы определяются необходимостью и достаточностью охраны существующих элементов экономики в сочетании с корректированием экономического развития в направлении, необходимом обществу и государству.

Субъекты государственного регулирования хозяйственной (предпринимательской) деятельности (органы законодательной, исполнительной и судебной власти) реализуют следующие функции государства:

- защиту экономического правопорядка;
- распределение и перераспределение доходов между административно-территориальными единицами, отраслями и отдельными субъектами предпринимательской деятельности;
- контроль за соблюдением норм права в процессе осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности;
- стимулирование развития какой-либо отрасли в заданном направлении;
- создание конкурентной среды;
- обеспечение занятости населения и т. п.

Действия по реализации указанных функций, осуществляемые различными методами и правовыми средствами (инструментами), находят свое внешнее выражение в определенных правовых формах.

Методы государственного регулирования предпринимательской деятельности делятся на административные и экономические. *Административные методы* представляют собой приемы одностороннего воздействия на поведение субъектов регулирования, основанные на авторитете государственной власти и реализуемые посредством издания актов как нормативного, так и ненормативного характера. *Экономические методы* реализуются через материальные средства (цена, прибыль, кредит, на-

логи и т. д.) для достижения желаемого поведения субъекта регулирования посредством воздействия на его имущественные интересы.

*Правовые средства, регулирующие хозяйственную деятельность*, делят на следующие группы:

– *организационно-управленческие* (принципы правового регулирования хозяйственной деятельности, нормы, посвященные органам управления в хозяйственном обороте, и др.);

– *материально-правовые* (нормы, предусматривающие права и обязанности участников хозяйственных правоотношений, нормы, регулирующие основания возникновения и порядок осуществления права собственности, других вещных прав, и т. д.);

– *процессуально-правовые* (нормы, регулирующие порядок защиты прав субъектов хозяйственной деятельности, иные нормы процессуального характера).

В.К. Сидорчук выделяет следующие *виды (формы) государственного регулирования хозяйственной деятельности*: регулирование ее условий, прямое управление, контроль.

*Контроль за хозяйственной деятельностью*, как форма государственного воздействия, заключается в предоставлении компетентным государственным органам возможности наблюдать и в установленных пределах проверять состояние дел хозяйствующих субъектов, а также принимать соответствующие меры в предусмотренных законом случаях.

*Регулирование условий хозяйственной деятельности*, осуществляемое Национальным собранием Республики Беларусь, Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, другими государственными органами, органами местного управления и самоуправления, призвано обеспечить создание для субъектов хозяйственной деятельности стабильных и благоприятных условий хозяйствования.

Способы (формы) государственного регулирования хозяйственной деятельности взаимосвязаны и взаимозависимы, так как одновременно могут иметь властно-распорядительный характер и экономическое содержание.

*Государственное регулирование хозяйственной деятельности* осуществляется по следующим направлениям:

– бюджетно-финансовая политика, определяющая приоритетные направления в экономической и социальной сферах, на которые в первую очередь расходуются бюджетные средства;

– денежно-кредитная политика, связанная с обеспечением экономики страны необходимой денежной массой, привлечением в банки денежных средств граждан и организаций, расширением использования кредитных ресурсов в хозяйственной деятельности;

– налогообложение, позволяющее экономически обоснованными налогами обеспечить оптимальное сочетание интересов общества и субъектов хозяйствования, стимулируя тех к осуществлению хозяйственной деятельности, способствовать развитию экономики в целом;

– амортизационная политика, целью которой является определение для субъектов хозяйствования условий обеспечения процесса простого воспроизводства путем начисления амортизации на основные средства и нематериальные активы и накопления таких средств (устанавливаются нормы амортизации и порядок амортизационных отчислений). Для стимулирования определенных видов хозяйственной деятельности может применяться ускоренная амортизация;

– инвестиционная политика, ориентированная на привлечение новых средств инвесторов для дальнейшего развития и расширения производства (реализации) товаров, выполнения работ, оказания услуг. Государство создает благоприятные условия для инвестиционной деятельности и гарантирует стабильность прав инвестора;

– предоставление финансовой помощи в определенных случаях субъектам хозяйствования в виде дотаций, субсидий, бюджетных ссуд или бюджетных займов;

– недопущение (запрещение) определенных видов хозяйственной деятельности или установление определенных ограничений на ее осуществление. Например, Закон «Об особо охраняемых природных территориях» предусматривает запрещение или ограничение хозяйственной деятельности в заповедниках, национальных парках, заказниках и памятниках природы. Запрещения и ограничения на хозяйственную деятельность установлены также Законом «О правовом режиме территорий, подвергшихся радиоактивному загрязнению в результате катастрофы на Чернобыльской АЭС»;

– установление исключительного права (монополии) государства на осуществление отдельных видов деятельности;

– лицензирование соответствующих видов хозяйственной деятельности;

– техническое регулирование (стандартизация и техническое нормирование), с помощью которого государство стремится обеспечить защиту жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и охрану окружающей среды, надлежащее качество товаров, работ и услуг, проведение единой государственной политики в области технического нормирования, стандартизации и измерений, архитектурной, градостроительной и строительной деятельности и т. д.);

– антимонопольная политика и развитие конкуренции, посредством которых государство обеспечивает предупреждение, ограничение и

пресечение монополистической деятельности субъектов хозяйствования, необходимые условия для добросовестной конкуренции, создание и эффективное функционирование товарных рынков, защиту прав потребителей;

– приватизация государственной собственности. Государство устанавливает порядок и осуществляет меры по разгосударствлению и приватизации государственной собственности, которые нацелены на преодоление монополии государственной собственности, обеспечение реального многообразия форм собственности и хозяйствования, создание условий для развития предпринимательской деятельности;

– ценообразование;

– содействие развитию рынка ценных бумаг;

– внешнеэкономическая и валютная политика, определяющая правовые основы хозяйственной деятельности во внешнеэкономической сфере в целях обеспечения благоприятных условий для нее, защиты отечественных товаропроизводителей и экономических интересов страны, а также стабильности платежного баланса и национальной денежной единицы, экономической безопасности государства, в целях поддержания устойчивого экономического роста и развития международного сотрудничества;

– установление условий пользования землей и другими природными ресурсами, поскольку они могут использоваться для осуществления хозяйственной деятельности, вовлекаться в хозяйственный оборот. Государство определяет их правовой режим не только в целом, но и в хозяйственных отношениях.

Все способы государственного регулирования хозяйственной деятельности имеют правовую форму акта, т. е. действия органа власти или управления связываются с предусмотренными законом правовыми последствиями. Такими являются как нормативные правовые акты, так и акты ненормативного характера (акты индивидуальной направленности, имеющие отношение к конкретному субъекту). Например, нормы права, касающиеся получения статуса юридического лица или индивидуального предпринимателя посредством государственной регистрации, адресованы всем субъектам, реализующим свои экономические интересы, однако решение уполномоченного регистрирующего органа о государственной регистрации имеет непосредственное отношение лишь к конкретному субъекту, получившему указанный статус.

С государственным воздействием на хозяйственную деятельность связаны прогнозирование и планирование.

**Прогнозирование** представляет собой подготовку представлений о возможном состоянии экономического и социального развития. Со-

гласно ст. 1 Закона «О государственном прогнозировании и программах социально-экономического развития Республики Беларусь» государственное прогнозирование социально-экономического развития Республики Беларусь представляет собой деятельность государственных органов по разработке государственных прогнозов социально-экономического развития на долгосрочную, среднесрочную и краткосрочную перспективы.

Закон определяет цели и содержание государственных прогнозов и программ социально-экономического развития Республики Беларусь, а также общий порядок разработки этих программ.

*Прогноз социально-экономического развития* – система научно обоснованных представлений о направлениях, критериях, принципах, целях и приоритетах социально-экономического развития Республики Беларусь на определенный период с указанием основных прогнозируемых показателей, целевых ориентиров и мер по обеспечению их достижения.

Государственными прогнозами социально-экономического развития на *долгосрочную перспективу* являются национальная стратегия устойчивого социально-экономического развития Республики Беларусь на 15 лет и основные направления социально-экономического развития Республики Беларусь на 10 лет. Национальная стратегия устойчивого социально-экономического развития разрабатывается один раз в 5 лет за 2,5 года до начала прогнозируемого периода, а на ее основе основные направления социально-экономического развития – один раз в 5 лет за 2 года до начала прогнозируемого периода.

На *среднесрочную перспективу* создается программа социально-экономического развития Республики Беларусь на 5 лет. Она разрабатывается за год до начала прогнозируемого периода. Программа социально-экономического развития Республики Беларусь на 2016–2020 годы утверждена Указом Президента Республики Беларусь от 15 декабря 2016 г. № 466.

*Краткосрочная перспектива* отражена в годовом прогнозе социально-экономического развития Республики Беларусь.

Разрабатывает государственные прогнозы социально-экономического развития Республики Беларусь на долгосрочную, среднесрочную и краткосрочную перспективы Совет Министров Республики Беларусь.

*Планирование* – определение целей, задач, пропорций, темпов, этапов, конкретных показателей и сроков достижения тех или иных результатов (экономических, социальных, оборонных и иных). В экономической науке такое *планирование* называют *индикативным*, поскольку используются индикаторы социально-экономического развития, харак-

теризующие, например, динамику, структуру и эффективность экономики, состояние финансово-кредитной системы, денежного обращения и т. д. При *директивном планировании* имеют место обязанность и ответственность соответствующих субъектов за невыполнение плановых показателей.

Планы находят свое внешнее выражение в нормативных правовых актах.

*Приоритетные направления государственного регулирования хозяйственной (предпринимательской) деятельности* и конкретные меры их реализации в обобщенном виде получили свое закрепление в Директиве Президента Республики Беларусь от 31 декабря 2010 г. № 4 «О развитии предпринимательской инициативы и стимулировании деловой активности в Республике Беларусь». В их числе названы:

- обеспечение дальнейшего развития добросовестной конкуренции субъектов предпринимательской деятельности независимо от формы собственности;

- защита и развитие частной собственности, создание условий для беспрепятственного осуществления предпринимательской деятельности;

- ликвидация излишних административных барьеров при взаимодействии между государственными органами и организациями, гражданами;

- завершение гармонизации налоговой системы Республики Беларусь и налоговых систем, действующих в европейских странах, придание налоговому законодательству характера, стимулирующего добросовестное исполнение налоговых обязательств и деловой инициативы, расширение применения в Республике Беларусь международных стандартов в бухгалтерском учете, радикальное сокращение финансовой отчетности;

- придание контрольной (надзорной) деятельности предупредительного характера, переход к преимущественному использованию профилактических мер, направленных на предотвращение правонарушений при осуществлении предпринимательской деятельности;

- совершенствование инфраструктуры и системы финансирования малого предпринимательства в целях активизации предпринимательской деятельности и обеспечения эффективной поддержки предпринимательства (правовой, организационной и финансовой), особенно на этапах начала и становления собственного дела, формирование экономических стимулов к участию в развитии бизнес-среды субъектов предпринимательской деятельности частной формы собственности, общественных объединений, в том числе предпринимательских союзов (ассоциаций);

- исключение излишнего регулирования рынка труда;
- формирование правовой базы, стимулирующей развитие в Республике Беларусь механизмов государственно-частного партнерства;
- обеспечение однозначного правового регулирования и стабильности законодательства, повышение качества подготовки нормативных правовых актов, регулирующих предпринимательскую деятельность.

### 2.3. Лицензирование как форма государственного регулирования хозяйственной деятельности

Для обеспечения публичных интересов государство в отдельных сферах деятельности устанавливает особый контроль. В соответствии с нормами гражданского законодательства (п. 2 ст. 22, п. 1 ст. 45 ГК) отдельными видами деятельности, перечень которых определяется в законодательных актах, субъект хозяйствования может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Под *лицензией* понимается специальное разрешение на осуществление вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом соискателю лицензии (п. 2 Положения о лицензировании отдельных видов деятельности). Лицензия является не только порождающим юридическим фактом, но и официальным документом, подтверждающим наличие права на осуществление вида деятельности. В отдельных случаях лицензии нужно иметь и субъектам, не осуществляющим предпринимательскую деятельность: лицензии на осуществление адвокатской и частной нотариальной деятельности, деятельности, связанной с коллекционированием и экспонированием оружия и боеприпасов, выдаются физическим лицам, не имеющим статуса индивидуального предпринимателя.

Юридическое лицо Республики Беларусь, индивидуальный предприниматель, зарегистрированный в Республике Беларусь, иностранное юридическое лицо, иностранная организация, адвокат, физическое лицо, осуществляющее деятельность, связанную с коллекционированием и экспонированием оружия и боеприпасов, которые имеют специальные разрешения (лицензии), называются *лицензиатами*.

*Лицензирование* представляет собой комплекс реализуемых государством мер, связанных с выдачей лицензий, их дубликатов, внесением в лицензии изменений и (или) дополнений, приостановлением, возобновлением, продлением срока действия лицензий, прекращением их действия, аннулированием лицензий, контролем за соблюдением лицензиатами при

осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий. Таким образом, государство при лицензировании реализует меры, которые направлены, с одной стороны, на выдачу лицензии, с другой – на осуществление государственного контроля за соблюдением лицензионных требований и условий.

Лицензирование осуществляется в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты прав и свобод, нравственности, здоровья населения и охраны окружающей среды.

Указом Президента Республики Беларусь от 1 сентября 2010 г. № 450 «О лицензировании отдельных видов деятельности» утверждено Положение о лицензировании отдельных видов деятельности (далее – Положение о лицензировании), состоящее из двух разделов (общие вопросы лицензирования и особенности лицензирования отдельных видов деятельности) и двух приложений (перечень видов деятельности, на осуществление которых требуются специальные разрешения (лицензии), и уполномоченных на их выдачу государственных органов и государственных организаций и форма специального разрешения (лицензии)).

К *лицензирующим органам* отнесены республиканские органы государственного управления и иные государственные организации, подчиненные Правительству Республики Беларусь (например, Белорусский государственный концерн по нефти и химии), Национальный банк, областные и Минский городской исполкомы, другие государственные органы, уполномоченные осуществлять лицензирование в соответствии с нормами разд. 2 Положения о лицензировании.

*Лицензирование* как способ государственного воздействия распространяется на два вида *объектов*:

- хозяйственную деятельность с неограниченным количеством разных по содержанию повторяющихся действий;
- отдельную хозяйственную операцию с учетом ее количественных показателей.

Государственное воздействие на первый вид объектов производится с целью защиты жизненно важных интересов личности, общества, государства, на второй – в целях оперативного регулирования, пределы которого зависят от потребностей государства на текущий момент. Такое оперативное регулирование применяется в сфере внешнеторговой деятельности, во-первых, для количественного ограничения или введения разрешительного порядка экспорта или импорта товаров, перевода капитала из Республики Беларусь, во-вторых, для контроля уполномоченного государственного органа за количественными показателями экспорта или импорта отдельных видов товаров и их изменениями (ав-

томатическое лицензирование экспорта или импорта отдельных видов товаров).

*Право на получение лицензии* имеют:

- организации со статусом юридического лица;
- индивидуальные предприниматели, зарегистрированные в Республике Беларусь, если законодательными актами не установлено, что право на осуществление лицензируемых видов деятельности, а также отдельных работ и (или) услуг, составляющих соответствующий вид деятельности, имеют только организации со статусом юридических лиц (например, страховая деятельность, деятельность в области игорного бизнеса, промышленной безопасности);

- иностранные организации со статусом юридических лиц и иностранные организации, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, при наличии открытого в установленном порядке представительства на территории Республики Беларусь, если законодательными актами не установлено, что право на осуществление лицензируемых видов деятельности, а также отдельных работ и (или) услуг, составляющих соответствующий вид деятельности, имеют только организации Республики Беларусь и (или) индивидуальные предприниматели, зарегистрированные в Республике Беларусь (такой является деятельность, связанная с оздоровлением детей за рубежом);

- физические лица, ходатайствующие о предоставлении им права занятия адвокатской деятельностью либо деятельностью, связанной с коллекционированием и экспонированием оружия и боеприпасов.

Лицензия выдается на конкретный вид деятельности (с указанием работ и услуг, составляющих вид деятельности) и действует на всей территории Республики Беларусь или ее части. Этот вид деятельности может осуществлять только лицензиат без передачи лицензионных права другому субъекту.

Сведения и реквизиты, которые должна содержать лицензия, определены нормами гл. 4 Положения о лицензировании. Лицензия действует со дня принятия лицензирующим органом решения о ее выдаче и сроком не ограничивается.

*Процедура получения лицензии* состоит из следующих этапов:

- подача соискателем заявления с приложением необходимых документов;
- рассмотрение лицензирующим органом заявления с приложением необходимых документов;
- проверка лицензирующим органом соответствия возможностей соискателя лицензии лицензионным требованиям и условиям;

- принятие решения лицензирующим органом о выдаче лицензии или отказе в выдаче;

- обжалование решения лицензирующего органа по усмотрению соискателя лицензии.

Заявление с приложением необходимых для получения лицензии документов рассматривается в соответствии с п. 22 Положения о лицензировании в 15-дневный срок, который может быть продлен на период проведения проверки и (или) экспертизы, но не более чем на 10 дней.

Некоторые виды деятельности предполагают *проведение оценки и (или) экспертизы соответствия возможностей* соискателя лицензии лицензионным *требованиям и условиям* в порядке, определенном Положением о лицензировании, нормативными правовыми актами Правительства Республики Беларусь, а также лицензирующими органами. Проверяют возможности соискателя лицензии осуществлять вид деятельности, включая составляющие его работы и услуги, лицензирующие органы.

*Лицензионные требования и условия* установлены Положением о лицензировании. Они предъявляются к соискателю лицензии при ее выдаче и к лицензиату при осуществлении им деятельности, на которую требуется лицензия.

Конкретные требования и условия, выполнение которых необходимо для получения лицензии и последующего осуществления лицензируемого вида деятельности, определены в разд. 2 Положения о лицензировании. Они могут предъявляться к объектам недвижимости, оборудованию, которые используются при осуществлении деятельности.

В отношении отдельных видов деятельности могут устанавливаться *квалификационные требования*, выполнение которых необходимо как для получения лицензии, так и в период ее действия. Такие требования предъявляются к работнику организации либо индивидуальному предпринимателю.

Например, согласно п. 381 Положения о лицензировании лицензионными требованиями и условиями, предъявляемыми к соискателю лицензии на осуществление охранной деятельности, являются:

- наличие на балансе средств индивидуальной защиты, приборов, оборудования, необходимых для осуществления лицензируемой деятельности, которые соответствуют требованиям технических нормативных правовых актов;

- наличие в штате не менее трех работников с соответствующей законодательству квалификацией для осуществления заявленной лицензируемой деятельности, которые прошли оценку знаний в установ-

ленном Министерством внутренних дел порядке и для которых работа у данного нанимателя является основным местом работы (на каждую заявленную работу и (или) услугу, составляющую лицензируемую деятельность, для каждого обособленного подразделения).

Помимо выполнения лицензионных требований и условий, указанных в части первой п. 381 названного положения, соискатель лицензии, намеревающийся осуществлять охрану принадлежащих ему объектов (имущества), также должен обладать правом собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления либо иным законным правом владения (пользования) на эти объекты (имущество).

Требования и условия, сведения о которых указываются в лицензии, именуется *особыми лицензионными требованиями и условиями* и конкретизируются в нормах права, посвященных лицензированию конкретного вида деятельности. Например, для медицинской деятельности особым лицензионным требованием (условием) является осуществление этой деятельности в местах, указанных в лицензии, для игорной – выполнение работ и (или) оказание услуг, составляющих лицензируемую деятельность, в игорных заведениях, местонахождение которых указано в лицензии.

По результатам рассмотрения заявления лицензирующий орган принимает решение о выдаче лицензии ее соискателю. Решение об отказе в выдаче лицензии ее соискателю принимается при наличии обстоятельств, перечисленных в п. 24 Положения о лицензировании. К ним относятся:

- наличие в представленном заявлении о выдаче лицензии и прилагаемых к нему документах недостоверных сведений, необходимых (имеющих значение) для принятия решения о выдаче лицензии;
- несоответствие представленных документов требованиям Положения о лицензировании;
- несоответствие возможностей соискателя лицензии лицензионным требованиям и условиям, указанное в заключении по результатам проведенных оценки и (или) экспертизы соответствия возможностей соискателя лицензии лицензионным требованиям и условиям;
- отказ соискателя лицензии от проведения оценки и (или) экспертизы соответствия его возможностей лицензионным требованиям и условиям;
- нахождение соискателя лицензии в процессе ликвидации (прекращения деятельности), принятие судом в отношении соискателя лицензии решения о банкротстве с ликвидацией должника – юридического лица (прекращением деятельности должника – индивидуального предпринимателя);

– обращение за получением лицензии до истечения одного года со дня принятия ранее лицензирующим органом решения об отказе в выдаче лицензии либо прекращения действия или аннулирования лицензии.

Отказ в выдаче лицензии по мотивам нецелесообразности осуществления соискателем лицензии лицензируемого вида деятельности не допускается.

*Изменения и (или) дополнения в лицензию* вносятся по основаниям, перечисленным в п. 66 Положения о лицензировании. Такими основаниями являются:

– изменение наименования, местонахождения лицензиата – организации со статусом юридического лица, иностранной организации или фамилии, собственного имени, отчества, регистрации по месту жительства лицензиата – физического лица, в том числе индивидуального предпринимателя;

– вступление в силу решения лицензирующего органа либо вступление в законную силу решения суда о прекращении действия лицензии по одному или нескольким обособленным подразделениям, в том числе филиалам, в отношении одной или нескольких работ и (или) услуг, составляющих соответствующий лицензируемый вид деятельности, либо на определенной территории, если лицензия на соответствующий вид деятельности действует на указанной в ней части территории Республики Беларусь, при условии сохранения действия лицензии в непрекращенной части;

– изменение норм права, влекущее необходимость внесения изменений и (или) дополнений в лицензию, если иной срок не предусмотрен соответствующим нормативным правовым актом;

– изменение иных сведений, указанных в лицензии.

Лицензиат обязан в месячный срок, день исчисления которого определяется с учетом особенностей перечисленных выше обстоятельств (часть вторая п. 66 Положения о лицензировании), обратиться в лицензирующий орган для внесения соответствующих изменений и (или) дополнений в лицензию. При нарушении этого требования действие лицензии прекращается.

Лицензирование предполагает контроль за осуществлением лицензиатами лицензируемого вида деятельности со стороны лицензирующих и других государственных органов, государственных организаций (далее – контролирующие органы) в пределах их компетенции. Если выявлены *нарушения лицензиатом* (его работником, обособленным подразделением, в том числе филиалом) *правил о лицензировании, лицензионных требований и условий*, такие органы выносят в установлен-

ном порядке требование (предписание) об устранении выявленных нарушений и устанавливают срок для их устранения, который не может превышать шести месяцев.

Лицензирующий орган принимает *решение о приостановлении действия лицензии* на срок до шести месяцев, если указанные в предписании нарушения лицензиатом не устранены или выявлено нарушение особых лицензионных требований и условий. Действие лицензии считается приостановленным со дня, указанного в этом решении.

Если в установленный срок приостановления действия лицензии лицензиатом не устранены выявленные нарушения либо в лицензирующий или другой контролирующий (надзорный) орган не представлено письменное уведомление об их устранении, лицензирующий орган, выдавший лицензию, принимает решение о прекращении ее действия.

*Основаниями прекращения действия лицензии* являются:

- ликвидация (прекращение деятельности) лицензиата – юридического лица, индивидуального предпринимателя;
- смерть, признание недееспособным, ограничение в дееспособности, признание безвестно отсутствующим, объявление умершим лицензиата – физического лица;
- решение лицензирующего органа либо суда о прекращении действия лицензии.

По решению лицензирующего органа действие лицензии прекращается в следующих случаях:

- не устранены в установленный срок лицензиатом нарушения, повлекшие за собой приостановление действия лицензии, либо не представлено в лицензирующий или другой контролирующий (надзорный) орган письменное уведомление об устранении таких нарушений;
- продолжалось в период приостановления действия лицензии лицензиатом или его обособленным подразделением осуществление лицензируемого вида деятельности, а также работ и (или) услуг, составляющих соответствующий лицензируемый вид деятельности;
- выявлено повторное (в течение 12 месяцев подряд после представления лицензиатом уведомления об устранении аналогичных нарушений) либо грубое нарушение законодательства о лицензировании, лицензионных требований и условий или иные нарушения, являющиеся основанием для прекращения действия лицензии в соответствии с законодательными актами, регулирующими соответствующий лицензируемый вид деятельности.

По решению лицензирующего органа действие лицензии прекращается также:

– при реорганизации лицензиата – юридического лица (за исключением случаев реорганизации в форме преобразования, выделения либо присоединения к нему другого юридического лица);

– на основании письменного уведомления лицензиатом лицензирующего органа о принятии решения о прекращении осуществления лицензируемого вида деятельности;

– при отсутствии обращения за получением лицензии в течение шести месяцев со дня принятия решения о внесении в лицензию изменений и (или) дополнений.

По решению суда действие лицензии может быть прекращено:

– если лицензирующим органом принято незаконное решение о внесении в лицензию изменений и (или) дополнений;

– в случае препятствования лицензиатом деятельности лицензирующего или другого контролирующего (надзорного) органа в проведении мероприятий по контролю за соблюдением законодательства о лицензировании, лицензионных требований и условий, в том числе невыполнения лицензиатом законных распоряжений или требований должностных лиц таких органов при исполнении ими служебных полномочий, предоставления этим должностным лицам недостоверных документов и иных сведений, относящихся к осуществлению лицензируемого вида деятельности;

– в случае внесения в лицензию изменений и (или) дополнений на основании представленных лицензиатом недостоверных сведений, необходимых (имеющих значение) для принятия решения о внесении в лицензию изменений и (или) дополнений.

По общему правилу действие лицензии прекращается со дня принятия решения лицензирующим органом, вступления в законную силу принятого судом решения о прекращении действия лицензии.

*Лицензия* также может быть *аннулирована* (отменена) по решению лицензирующего органа или суда по основаниям, предусмотренным п. 88 Положения о лицензировании.

По решению лицензирующего органа лицензия аннулируется, если:

– выдана на основании представленных ее соискателем недостоверных сведений, необходимых (имеющих значение) для принятия решения о выдаче лицензии;

– лицензиат не обращался за получением лицензии в течение шести месяцев со дня принятия решения о ее выдаче;

– выдана на основании заключения экспертизы, признанной недействительной;

– лицензиат, в отношении которого применен упрощенный порядок лицензирования, предусмотренный п. 142 Положения о лицензирова-

нии, в установленные сроки не обеспечил выполнение (не представил письменное уведомление об обеспечении выполнения) лицензионных требований и условий, указанных в п. 138 названного положения, либо он получил отрицательное экспертное заключение по результатам проведения экспертизы соответствия возможностей лицензиата лицензионным требованиям и условиям, а также в случае отказа лицензиата от проведения такой экспертизы.

По решению суда лицензия аннулируется в случае принятия незаконного (в том числе с нарушением установленного порядка) решения о выдаче лицензии.

Лицензия считается аннулированной со дня принятия лицензирующим органом решения о ее выдаче, если иное не предусмотрено Положением о лицензировании.

В соответствии с правилами п. 24 Положения о лицензировании лицензия может быть выдана не ранее одного года со дня прекращения действия или аннулирования предыдущей лицензии по некоторым основаниям, перечисленным в п. 83–85, 88 названного положения.

За осуществление лицензируемых видов деятельности без лицензии, а также с нарушением лицензионных требований и условий предусмотрена административная и уголовная ответственность (ст. 12.7 КоАП и ст. 233 УК).

### Глава 3 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА (ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ)

Согласно ст. 13 Конституции Республики Беларусь государство предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности. Конституционное закрепление прав граждан Республики Беларусь на занятие предпринимательской деятельностью свидетельствует о том, что конституционный статус предпринимателей, как государственных, так и частных, поддерживается и защищается государством. Гражданское законодательство определяет правовое положение участников хозяйственного оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности, регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

#### 3.1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

Основным источником правового регулирования предпринимательской деятельности выступает Гражданский кодекс.

В соответствии со ст. 1 ГК *предпринимательская деятельность* – самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначаются для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления.

*Предпринимательская деятельность* имеет ряд признаков.

Как следует из норм части второй п. 1 ст. 1 ГК, *лицо, осуществляя предпринимательскую деятельность, участвует в гражданском обороте*. Термин «гражданский оборот», используемый в нормах п. 1 ст. 1,

п. 2 ст. 14, п. 1 ст. 372, п. 2 ст. 421 ГК, обозначает переход всех или отдельных правомочий собственника к другому(им) лицу(ам).

*Самостоятельный характер предпринимательской деятельности* указывает на так называемый ее волевой источник. Она не только самостоятельная, но и инициативная, направленная на реализацию способностей предпринимателя и удовлетворение различных потребностей других лиц и общества в целом. Выделяют имущественную и организационную самостоятельность предпринимательской деятельности. Имущественная самостоятельность предполагает наличие у предпринимателя обособленного собственного имущества в качестве экономической базы деятельности, организационная – возможность принятия предпринимателем самостоятельных решений в процессе осуществления деятельности.

*Деятельность осуществляется предпринимателем от его имени.* Он, в отличие от наемного работника, выступает в гражданском обороте от своего имени. Наемный работник, выполняя по трудовому договору (контракту) определенную трудовую функцию, действует от имени нанимателя, который в результате действий работника приобретает права и принимает на себя обязанности.

*Предпринимательский риск* является логическим продолжением самостоятельности предпринимателя. Легальное определение понятия «предпринимательский риск» закреплено применительно к договору страхования (п. 2 ст. 822 ГК). Рисковый характер предпринимательской деятельности связан с наступлением неблагоприятных результатов, которые могут ухудшить имущественное положение предпринимателя.

*Самостоятельная имущественная ответственность* предпринимателя находится в неразрывной связи с предпринимательским риском и наступает независимо от его вины. Нарушитель обязательства освобождается от ответственности, если докажет, что его надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, к которым относятся как природные явления (землетрясение, ураган и т. п.), так и общественные (военные действия, забастовки и т. п.). Вина является необходимым условием ответственности предпринимателя, если это предусмотрено правовыми нормами или договором.

Для обеспечения самостоятельной имущественной ответственности коммерческих организаций законодатель предусматривает два способа: установление минимального размера уставного фонда (для отдельных правовых форм) и закрепление субсидиарной (дополнительной) ответственности учредителей (участников) организации по ее обязатель-

ствам. Индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, на которое в соответствии с нормами права может быть обращено взыскание.

*Систематическое получение прибыли как цель предпринимательской деятельности* не является обязательным ее результатом. Даже если первоначально предприниматель ставил целью получение дохода, а в итоге понес убытки (в результате предпринимательского риска), его деятельность все равно будет считаться предпринимательской. Для отнесения экономической деятельности к предпринимательской принципиальное значение имеет не фактическое систематическое получение прибыли, а совершение действий, направленных на ее систематическое получение.

Квалифицирующим признаком получения прибыли как цели предпринимательской деятельности является систематичность. Ввиду отсутствия легальных критериев систематичности в большинстве случаев для ее характеристики в нормах права используется такой критерий, как более двух раз в течение года. Таким образом, систематичность как характеристика цели предпринимательской деятельности может состоять либо в систематическом (более двух раз в течение года) совершении действий, направленных на получение прибыли, либо в совершении действий, которые не имеют систематического характера, но очевидно свидетельствуют о намерении лица осуществлять их в будущем с целью систематического получения прибыли.

*Способом осуществления предпринимательской деятельности* (получения прибыли) может быть согласно норме части второй п. 1 ст. 1 ГК пользование имуществом, продажа вещей, произведенных, переработанных или приобретенных для продажи, выполнение работ и оказание услуг, если они предназначаются для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления.

В отдельных случаях законодатель прямо указывает на предпринимательский характер деятельности, например аудиторской деятельности, торговли и др.

Предпринимательская деятельность в Республике Беларусь осуществляется в двух формах: с образованием и без образования юридического лица, т. е. субъектами предпринимательской деятельности являются физические лица и организации со статусом юридического лица.

В отечественном законодательстве легальное понятие субъекта хозяйственной деятельности отсутствует. В действующих нормативных правовых актах субъекты хозяйствования определены как юридические и физические лица, перечисленные в подп. 1.1 и 1.2 п. 1 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Де-

кретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования». Субъектами хозяйствования являются:

– создаваемые (реорганизуемые) юридические лица, к которым относятся хозяйственные товарищества и общества, унитарные предприятия, производственные кооперативы, в том числе сельскохозяйственные производственные кооперативы, государственные объединения, являющиеся коммерческими организациями, и крестьянские (фермерские) хозяйства, а также ассоциации (союзы) – объединения коммерческих и (или) некоммерческих организаций, объединения коммерческих организаций и (или) индивидуальных предпринимателей, государственные объединения, являющиеся некоммерческими организациями, потребительские кооперативы, садоводческие товарищества, торгово-промышленные палаты, учреждения, товарищества собственников;

– индивидуальные предприниматели.

Таким образом, под *субъектами хозяйствования* понимаются хозяйственные товарищества и общества, унитарные предприятия, производственные кооперативы, в том числе сельскохозяйственные производственные кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства, ассоциации (союзы) – объединения коммерческих организаций, объединения некоммерческих организаций, объединения коммерческих и некоммерческих организаций, потребительские кооперативы, учреждения, товарищества собственников, фонды, а также граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели).

В правовой среде Республики Беларусь *индивидуальные предприниматели* определены как физические лица (граждане), которые прошли государственную регистрацию в качестве предпринимателя без образования юридического лица и самостоятельно, на свой риск осуществляют деятельность с целью систематического получения прибыли (абзац четвертый ст. 1 ХПК, п. 1 ст. 22 ГК).

*Главным отличием индивидуального предпринимателя (ИП) от юридического лица* является уровень ответственности по обязательствам, возникшим в результате осуществления предпринимательской деятельности: индивидуальный предприниматель несет ответственность по ним всем своим личным имуществом.

*Для приобретения статуса индивидуального предпринимателя* физическое лицо должно обладать общими признаками субъекта гражданского права: гражданской правоспособностью (способностью иметь гражданские права и нести обязанности), гражданской дееспособно-

стью (способностью своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их), иметь имя (средство индивидуализации гражданина как участника гражданско-правовых отношений), иметь место жительства (тот населенный пункт, где гражданин постоянно или преимущественно проживает).

ГК не только предоставлено право гражданам заниматься предпринимательской деятельностью, но и определены *специальные нормы, регулирующие эту деятельность*.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила ГК, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из актов законодательства Республики Беларусь или существа правоотношений (п. 2 ст. 22 ГК). В хозяйственных отношениях при осуществлении предпринимательской деятельности индивидуальные предприниматели выступают на тех же основаниях, что и юридические лица. Однако для отдельных категорий физических лиц законодательно установлены ограничения.

Многие нормативные правовые акты или регулируют деятельность как индивидуальных предпринимателей, так и юридических лиц, или в целом распространяются на тех и других, называя их субъектами хозяйствования, или делятся структурно на разделы, предназначенные предпринимателям и юридическим лицам.

Необходимым элементом правосубъектности является *хозяйственная компетенция*, означающая совокупность прав и обязанностей, которыми наделен субъект в соответствии с законом и учредительными документами, а в некоторых случаях – на основании лицензии. Хозяйственная компетенция позволяет осуществлять субъекту определенные виды предпринимательской деятельности, совершать сделки. Выделяют общую, ограниченную, специальную и исключительную хозяйственную компетенцию.

*Общая хозяйственная компетенция* дает возможность субъектам иметь права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов предпринимательской деятельности, не запрещенных законом. Ей обладают коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий.

Поскольку субъект как носитель общей хозяйственной компетенции имеет право самостоятельно ограничить ее в учредительных документах, возникает *ограниченная компетенция*.

Некоторых субъектов предпринимательского права закон наделяет *специальной компетенцией*, позволяющий иметь права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в уставе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

*Исключительной компетенцией* обладают субъекты, избравшие для себя такой вид деятельности, при ведении которой законодателем установлен запрет на осуществление каких-либо иных видов предпринимательской деятельности.

В Республике Беларусь некоторые виды деятельности традиционно осуществляются физическими лицами самостоятельно без привлечения иных физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам (за исключением иностранных граждан и лиц без гражданства, временно пребывающих и временно проживающих в Республике Беларусь). Такие *виды деятельности* по своему содержанию направлены на извлечение прибыли, однако из-за минимизации расходов субъектов и упрощения осуществления *не относятся законодательством к предпринимательской деятельности* и закреплены ст. 1 ГК, а также Указом Президента Республики Беларусь от 19 сентября 2017 г. № 337 «О регулировании деятельности физических лиц».

Не является предпринимательской самостоятельная деятельность физических лиц без привлечения иных физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам в сфере высоких технологий, как, например, в соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 21 декабря 2017 г. № 8 «О развитии цифровой экономики» деятельность по майнингу, приобретению, отчуждению токенов (токены не подлежат декларированию).

Учитывая направленность видов деятельности на получение личной выгоды субъектами, ее осуществляющими, законодатель закрепил особый *порядок исчисления и уплаты налогов*. Физические лица до начала осуществления в налоговом периоде деятельности, признаваемой как объект налогообложения единым налогом, подают в налоговый орган по месту жительства (иностранцы граждане и лица без гражданства, временно пребывающие и временно проживающие в Республике Беларусь, – по месту пребывания) письменное уведомление с указанием видов деятельности, которые они предполагают осуществлять, видов товаров, а также периода и места осуществления деятельности. На основании такого уведомления налоговыми органами исчисляется единый налог, исходя из налоговой базы и ставок налога, установленных в населенном пункте, в котором физические лица осуществляют деятельность, не являющейся предпринимательской (ст. 299 Налогового кодекса). При этом

законодатель предусмотрел, что если налоговые органы выявили факт осуществления физическими лицами деятельности, не относящейся к предпринимательской, без уведомления, единый налог исчисляется исходя из установленных ставок, при повторном выявлении применяется коэффициент 5.

*Право на осуществление предпринимательской деятельности*, являющееся элементом содержания правоспособности граждан, может быть реализовано после наступления полной дееспособности, т. е. по достижении 18-летнего возраста. Отдельным элементом правоспособности является и право физического лица на создание коммерческой организации самостоятельно или совместно с другими лицами, реализация которого относится не к предпринимательской, а к иной экономической деятельности.

Заниматься предпринимательской деятельностью до достижения 18-летнего возраста может несовершеннолетний, которому исполнилось 16 лет и который работает по трудовому договору или занимается предпринимательской деятельностью с согласия родителей, усыновителей либо попечителя, а также гражданин, вступивший в брак, не достигнув совершеннолетия, который обретает полную дееспособность с момента принятия решения органом опеки и попечительства (вступления в законную силу решения суда) об эмансипации или со времени регистрации брака. По обязательствам таких лиц родители, усыновители или попечитель не несут ответственности.

Таким образом, стать ИП может гражданин, не ограниченный судом в дееспособности, достигший 18 лет, либо эмансипированный, либо вступивший в брак.

Предпринимательскую деятельность в нашей стране осуществляют физические лица, под которыми понимаются граждане Республики Беларусь, а также иностранные граждане и лица без гражданства, которые пользуются на белорусской территории правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не определено Конституцией Республики Беларусь, законами и международными договорами.

*Не допускается занятие предпринимательской деятельностью:*

– государственным служащим – должностным лицам и специалистам, работающим в органах государственной власти и государственного управления, прокуратуры и судах; должностным лицам и специалистам органов внутренних дел и государственной безопасности, военнослужащим;

– руководителям, их заместителям и главным специалистам государственных организаций, руководителям их структурных подразделений;

– должностным лицам и специалистам банков, сотрудникам бирж (лично или через доверенных лиц).

Государственный служащий в соответствии со ст. 22 Закона «О государственной службе в Республике Беларусь» не вправе заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц, оказывать содействие близким родственникам в осуществлении предпринимательской деятельности, используя служебное положение, а также быть представителем третьих лиц по вопросам, связанным с деятельностью государственного органа, служащим которого он является; принимать участие лично или через доверенных лиц в управлении коммерческой организацией, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. Аналогичные нормы распространяются на субъектов, правовой статус которых приравнен к государственным служащим (сотрудники прокуратуры, суды, сотрудники ОВД, военнослужащие и др.).

Для иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь определен специальный хозяйственно-правовой статус. Так, в ст. 11 Закона «О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь» указано, что постоянно проживающие в Республике Беларусь *иностранцы имеют право заниматься трудовой и предпринимательской деятельностью* наравне с гражданами Республики Беларусь в порядке, установленном законодательными актами (с учетом ряда ограничений).

Однако иностранцы, временно пребывающие и временно проживающие в Республике Беларусь, не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, если иное не определено законодательными актами и международными договорами Республики Беларусь.

Ведущую роль в вопросах осуществления трудовой деятельности иностранных граждан и лиц без гражданства играют органы внутренних дел, в компетенцию которых входит решение вопросов, касающихся порядка выдачи таким лицам специальных разрешений на право занятия трудовой деятельностью в Республике Беларусь (постановление Министерства внутренних дел Республики Беларусь от 24 июня 2016 г. № 173).

Для создания благоприятных условий *развития предпринимательской деятельности* издана Директива Президента Республики Беларусь от 31 декабря 2010 г. № 4 «О развитии предпринимательской инициативы и стимулировании деловой активности в Республике Беларусь». Положения этой директивы свидетельствуют о продолжении курса на либерализацию условий осуществления хозяйственной деятельности,

устранение излишнего вмешательства государственных органов в деятельность субъектов хозяйствования, упразднение необоснованных административных барьеров для развития деловой инициативы. В этой связи важно решить вопросы защиты прав собственности, совершенствования контрольной деятельности, перехода к рыночным механизмам ценообразования, способствующим повышению качества и конкурентоспособности товаров.

## 3.2. Государственная регистрация и прекращение деятельности предпринимателей

Предварительным условием для начала осуществления предпринимательской деятельности является государственная регистрация гражданина в качестве ИП (п. 1 ст. 22 ГК). Правоспособность и дееспособность юридических лиц также связана с моментом их государственной регистрации.

Без государственной регистрации деятельность индивидуальных предпринимателей не допускается, является незаконной. Однако гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица или с нарушением требований о государственной регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (п. 3 ст. 22 ГК).

**Порядок государственной регистрации индивидуальных предпринимателей и юридических лиц** определен в Положении о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденном Декретом Президента Республики Беларусь № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования».

Государственная регистрация субъектов хозяйствования осуществляется на основании заявительного принципа в день подачи документов, необходимых для ее проведения, по месту жительства физического лица, месту нахождения юридического лица. ИП считается зарегистрированным со дня подачи документов и внесения записи о его государственной регистрации в *Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей* (ЕГР).

Документы могут быть представлены в регистрирующий орган путем личного обращения, а также посредством веб-портала ЕГР, владельцем которого является Министерство юстиции (документы представляются в электронном виде, целостность и подлинность которых подтверждены электронной цифровой подписью).

Для государственной регистрации ИП в регистрирующий орган гражданин представляет: заявление, свою фотографию, оригинал либо копию платежного документа, подтверждающего уплату государственной пошлины (0,5 базовой величины). Лицо, обращающееся за государственной регистрацией, несет ответственность за достоверность сведений, указанных в документах, представленных для государственной регистрации, включая заявление.

*Заявление о государственной регистрации* составляется по форме, установленной Министерством юстиции, и подписывается самим гражданином. В заявлении указываются сведения о том, что гражданин, обратившийся за государственной регистрацией в качестве ИП, не имеет ограничений и препятствий для регистрации. К таким обстоятельствам относятся:

- гражданин имеет непогашенную или неснятую судимость за преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности;
- судебное постановление об обращении взыскания на имущество гражданина не исполнено;
- гражданин является собственником имущества (учредителем, участником, руководителем) юридического лица, находящегося в состоянии экономической несостоятельности (банкротства);
- гражданин является собственником имущества (учредителем, участником, руководителем) юридического лица, признанного экономически несостоятельным (банкротом) и не произведшего расчеты по налогам, сборам (пошлинам), иным платежам в бюджет, с даты исключения которого из ЕГР прошло менее трех лет;
- гражданин являлся ранее ИП, признанным экономически несостоятельным (банкротом), не произведшим расчеты по налогам, сборам (пошлинам), иным платежам в бюджет, с даты исключения которого из ЕГР прошло менее трех лет;
- законодательство либо суд установили иные запреты и ограничения на обращение за государственной регистрацией.

Повторная государственная регистрация гражданина в качестве ИП не допускается, если индивидуальный предприниматель не исключен из ЕГР.

Лица при обращении за государственной регистрацией в качестве ИП обладают правовой защитой от незаконной деятельности государственных органов и должностных лиц. Так, установлена ответственность должностных лиц регистрирующих органов за воспрепятствование законной предпринимательской деятельности – за неправомерный отказ

в регистрации или уклонение от регистрации ИП либо юридического лица, а равно неправомерный отказ в выдаче или уклонение от выдачи специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности, либо нарушение срока и порядка выдачи такого специального разрешения (лицензии), либо противозаконное ограничение их прав и интересов или иное противозаконное вмешательство в предпринимательскую деятельность, совершенные должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, если в этих деяниях нет состава преступления (ст. 23.82 КоАП).

*Свидетельство о государственной регистрации индивидуального предпринимателя или юридического лица* выдается не позднее дня, следующего за днем подачи документов для государственной регистрации.

Индивидуальный предприниматель в случае изменения фамилии, собственного имени, отчества или местожительства в месячный срок обязан обратиться в регистрирующий орган для внесения соответствующих изменений в свидетельство о государственной регистрации. Изменения, вносимые в свидетельство, считаются зарегистрированными со дня подачи документов, представленных для государственной регистрации, и внесения записи в ЕГР.

**Основания и порядок прекращения деятельности** ИП закреплены в *Положении о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования*, утвержденном Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования». Деятельность может быть прекращена по решению самого индивидуального предпринимателя, суда либо регистрирующего органа.

Деятельность субъектов хозяйствования, государственная регистрация которых осуществлена на основании заведомо ложных сведений, представленных в регистрирующие органы, является незаконной и запрещается, а их *государственная регистрация признается недействительной* по решению экономического суда. Под представлением заведомо ложных сведений понимается сообщение не соответствующих действительности сведений (информации), представление подложных документов о фактах, имеющих существенное значение для принятия решения о государственной регистрации. К заведомо ложным сведениям не относятся опiski в словах, пропуск слов, букв, цифр, ошибки в арифметических расчетах и подобные ошибки.

В случае признания государственной регистрации созданного юридического лица, ИП недействительной в судебном порядке осуществляется взыскание доходов, полученных от деятельности данных субъектов хозяйствования, в местные бюджеты независимо от срока, прошедшего

со дня регистрации, и за весь период деятельности. Под доходом понимается сумма выручки за вычетом налогов (сборов), уплачиваемых из выручки, а также затрат по производству и реализации товаров (работ, услуг), учитываемых при налогообложении в соответствии с налоговым законодательством. Доход, полученный в натуральной форме, подлежит определению в денежном выражении.

При обнаружении оснований для признания государственной регистрации ИП или юридического лица недействительной органы Комитета государственного контроля, прокуратуры, внутренних дел, государственной безопасности, налоговые и иные уполномоченные органы в пределах своей компетенции обращаются в экономический суд с иском о признании государственной регистрации субъекта хозяйствования недействительной и взыскании полученных субъектом хозяйствования доходов в местный бюджет.

ИП, государственная регистрация которых признана недействительной, вправе обратиться за государственной регистрацией юридического лица, а также в качестве индивидуального предпринимателя только по истечении года со дня вынесения экономическим судом решения о признании государственной регистрации недействительной.

### **3.3. Права, обязанности и виды ответственности предпринимателей**

#### ***Предприниматель имеет право:***

- заниматься любой хозяйственной деятельностью, не запрещенной законодательством Республики Беларусь;
- создавать любые субъекты хозяйствования, организация которых не противоречит законодательству Республики Беларусь;
- привлекать на договорных началах для ведения предпринимательской деятельности имущество, денежные средства и отдельные имущественные права других граждан и организаций, в том числе иностранных юридических и физических лиц;
- участвовать своим имуществом и имуществом, полученным на законном основании, в деятельности других хозяйствующих субъектов;
- самостоятельно формировать программу хозяйственной деятельности, выбирать поставщиков и потребителей своей продукции, устанавливать цены и тарифы на продукцию (работы, услуги) в соответствии с законодательством Республики Беларусь и заключенными договорами;
- самостоятельно нанимать и увольнять работников в соответствии с действующим законодательством и трудовым договором (контрактом);

- устанавливать формы, системы и размеры оплаты труда и другие виды доходов лиц, работающих по найму;
- открывать счета в банках для хранения денежных средств, осуществления всех видов расчетных, кредитных и кассовых операций;
- свободно распоряжаться прибылью (доходом) от предпринимательской деятельности, остающейся после уплаты налогов и внесения других обязательных платежей;
- получать любой, не ограниченный по размерам личный доход;
- пользоваться государственной системой социального обеспечения и социального страхования;
- выступать истцом и ответчиком в суде, арбитраже и третейском суде;
- приобретать иностранную валюту и самостоятельно осуществлять внешнеэкономическую деятельность в соответствии с законодательством Республики Беларусь;
- осуществлять иную деятельность, не запрещенную законом.

#### ***Предприниматель обязан:***

- выполнять все обязательства, вытекающие из действующего законодательства и заключенных им договоров (контрактов);
- заключать договоры или контракты с гражданами, принимаемыми на работу по найму, а также в необходимых случаях – коллективные договоры в соответствии с законодательством. Предприниматель не вправе препятствовать объединению наемных работников в профессиональные союзы для защиты своих интересов;
- предусматривать в трудовых договорах (соглашениях, контрактах) оплату труда работников не ниже установленного минимального уровня, а также другие социально-экономические гарантии;
- уплачивать обязательные страховые взносы на государственное социальное страхование, в том числе за лиц, работающих по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам, предметом которых являются оказание услуг, выполнение работ и создание объектов интеллектуальной собственности, в порядке и размерах, установленных законодательством Республики Беларусь;
- осуществлять меры по обеспечению экологической безопасности, охраны труда, техники безопасности, производственной гигиены и санитарии, руководствуясь действующими положениями и нормами;
- производить расчеты со всеми работниками, привлеченными для работы согласно заключенным договорам, независимо от своего финансового состояния;
- соблюдать права и законные интересы потребителей;

– получать в установленном порядке специальное разрешение (лицензию) на деятельность в сферах, которые подлежат лицензированию в соответствии с законодательством Республики Беларусь;

– выполнять решения государственных органов и иных субъектов права, уполномоченных Президентом Республики Беларусь осуществлять регулирование и контроль за ценообразованием, которые приняты ими в пределах полномочий, установленных законодательством;

– соблюдать установленный порядок ценообразования;

– представлять соответствующим государственным органам и иным субъектам права, уполномоченным Президентом Республики Беларусь, осуществлять регулирование ценообразования, полную и достоверную информацию, необходимую для установления регулируемых цен (тарифов) и контроля за соблюдением установленного порядка ценообразования.

Любое обязательство субъектами хозяйствования должно быть исполнено надлежащим образом. В случае отклонения от предписанного или дозволенного поведения при совершении правонарушения они должны претерпевать определенные неблагоприятные последствия, т. е. нести ответственность.

Предприниматель, осуществляющий свою деятельность без образования юридического лица, несет ответственность по обязательствам, связанным с этой деятельностью, имуществом, принадлежащим ему на праве собственности.

*Ответственность в хозяйственных правоотношениях* выполняет функции:

– имущественного наказания для нарушителя;

– компенсационную для потерпевшей стороны при наличии убытков;

– предупредительно-воспитательную, так как заставляет субъектов хозяйствования в своей деятельности воздерживаться от совершения противоправных деяний.

*Реализация ответственности* – механизм приведения в действие норм, устанавливающих ответственность.

*Основанием ответственности в хозяйственных правоотношениях* является правонарушение, к элементам которого относятся: противоправность поведения субъекта, наличие убытков у потерпевшей стороны, причинная связь между противоправным поведением и наличием убытков, наличие вины нарушителя.

*Противоправность поведения* означает нарушение объективных норм права и основанных на них субъективных прав других субъектов хозяйствования. Наиболее часто она выражается в форме бездей-

ствия (ненадлежащего действия). В обязательственных хозяйственных правоотношениях мера должного поведения субъекта предписывается нормами заключенного договора либо предписаниями компетентного государственного органа, устанавливающего порядок взаимодействия. Отступление от такой меры поведения противоправно, так как субъект нарушает права другого участника правоотношения. В правоотношениях неотносительного характера, поскольку субъект действует вне взаимодействия с другим конкретным субъектом, противоправность выражается в отступлении от правил хозяйствования, установленных действующим законодательством.

*Наличие убытков* в составе правонарушения для потерпевшей стороны выражается в виде утраты или повреждения имущества, понесенных расходов, упущенной выгоды. Для реализации ответственности имеют значение только убытки, являющиеся результатом противоправного поведения.

*Причинная связь противоправного поведения с убытками* является третьим обязательным элементом состава правонарушения в отношениях, в которых взаимодействуют несколько субъектов. В хозяйственных правоотношениях эта связь часто неочевидна.

*Вина*, являясь в соответствии с положениями общей теории права психическим отношением субъекта к совершаемому им деянию, может выражаться в форме умысла либо неосторожности. Применение мер ответственности за безвиновное поведение запрещено действующим законодательством (п. 1 ст. 372 ГК). Субъект признается невиновным, если, исходя из существа обязательства, он принял все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство (п. 2 ст. 372 ГК). Соглашение об устранении или ограничении ответственности при умышленном правонарушении является ничтожным (п. 4 ст. 372 ГК). Общие положения об основаниях ответственности изложены в ст. 14, 364, 372, 375 ГК.

Ответственность классифицируется по различным критериям.

*По характеру обязательств с участием нескольких субъектов* различают ответственность долевую, солидарную, субсидиарную, регрессную.

*Долевая ответственность* возникает при объединении средств нескольких лиц для решения какой-либо хозяйственной задачи или осуществления совместной хозяйственной деятельности. Мера имущественного взыскания определяется долей участия должников в соответствующем договоре. Так, законодательством установлена долевая ответственность для командитов в командитных хозяйственных товарище-

ствах (п. 1 ст. 81, п. 2 ст. 84 ГК), для участников обществ с ограниченной ответственностью (п. 1 ст. 86 ГК), для участников производственных кооперативов (п. 1 ст. 107 ГК).

**Солидарная ответственность** возникает, если солидарность обязанности предусмотрена договором или установлена законодательством (ст. 303 ГК). Солидарность означает необходимость каждого из солидарных должников нести ответственность за всех, а всех – за каждого. Правила относительно солидарной ответственности сформулированы в ст. 303–307 ГК. Кредитор вправе потребовать исполнения обязательства как от всех должников, так и от любого из них в отдельности, притом как в части долга, так и целиком. Если от одного из солидарных должников кредитор не получит полного удовлетворения, он вправе требовать недополученное от остальных должников (ст. 304 ГК).

**Субсидиарная ответственность** – дополнительная ответственность третьего лица перед кредитором в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства основным должником. Она устанавливается соглашением сторон, являясь одним из средств обеспечения дополнительных гарантий кредитором по исполнению обязательства. Правила применения субсидиарной ответственности изложены в ст. 370 ГК. Иногда она устанавливается актами законодательства. Так, например, в ст. 361 ГК содержится предписание о субсидиарной ответственности первоначального кредитора перед новым кредитором в случае принятия поручительства за должника в договоре уступки требования.

**Регрессная ответственность**, как правило, возникает из солидарных обязательств и основывается на регрессном требовании и обязательстве. Если субъект понес ответственность в силу нарушений, совершенных другим субъектом-должником, он вправе требовать от последнего возмещения понесенных им убытков. В отдельных случаях регрессная ответственность может основываться и на исполнении субсидиарной ответственности.

В зависимости от оснований возникновения обязательств выделяют договорную и внедоговорную ответственность.

**Договорная ответственность** выступает в качестве санкции за нарушение договорного обязательства. Эту ответственность несет должник перед кредитором по обязательству, возникшему из договора, т. е. за неисполнение или ненадлежащее его исполнение. Условия об ответственности, предусмотренные соглашением сторон, не могут быть изменены в одностороннем порядке.

**Внедоговорная ответственность** применяется к правонарушителю, не состоящему в договорных отношениях с потерпевшим. В отличие

от договорных обязательств соответствующие санкции по внедоговорным обязательствам установлены в законе. Внедоговорная ответственность распространяется как на имущественные, так и на личные неимущественные отношения, хотя само возмещение вреда всегда носит имущественный характер. Возникает внедоговорная ответственность в результате нарушения прав, носящих абсолютный характер.

По объему выделяют ответственность полную, ограниченную, повышенную.

**Полная ответственность** означает необходимость возмещения всех убытков, понесенных потерпевшим, или ущерба, причиненного государству. Она является основным видом ответственности. Общие правила применения полной ответственности изложены в ст. 14, 364 ГК. При этом законодатель определил и состав убытков: расходы, которые потерпевший произвел или должен будет произвести для восстановления нарушенного права; утраты или повреждение имущества (реальный ущерб); недополученные доходы, если бы право потерпевшего субъекта не было нарушено (упущенная выгода) (п. 2 ст. 14 ГК). При определении упущенной выгоды принимаются во внимание предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные приготовления (п. 4 ст. 364 ГК).

**Ограниченная ответственность** означает лишь частичное возмещение убытков и применяется в соответствии со ст. 371 ГК по отдельным видам обязательств либо по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, установленным законодательством. Возможно также ограничение ответственности согласно положениям заключенного договора. Достигается такая ответственность двумя способами: установлением исключительной неустойки, устраняющей возможность взыскания убытков (п. 1 ст. 365 ГК), и указанием в договоре предельных размеров взыскания.

**Повышенная ответственность** предусмотрена п. 1 ст. 365 ГК. Она означает возмещение убытков в полном объеме и уплату нарушителем неустойки сверх суммы причиненных убытков и применяется в случаях, предусмотренных законодательством либо договором.

### 3.4. Правовое положение субъектов малого и среднего предпринимательства

Законом «О поддержке малого и среднего предпринимательства» закреплены критерии разграничения субъектов малого и среднего предпринимательства.

К *субъектам малого предпринимательства* отнесены зарегистрированные в Республике Беларусь:

- индивидуальные предприниматели;
- микроорганизации (коммерческие организации со средней численностью работников за календарный год до 15 человек включительно);
- малые организации (коммерческие организации со средней численностью работников за календарный год от 16 до 100 человек включительно).

К *субъектам среднего предпринимательства* относятся зарегистрированные в Республике Беларусь коммерческие организации со средней численностью работников за календарный год от 101 до 250 человек включительно.

*Средняя численность работников субъектов* малого предпринимательства (юридических лиц) и среднего предпринимательства за календарный год определяется в установленном порядке как списочная численность работников в среднем за год (за исключением работников, находящихся в отпусках по беременности и родам, в связи с усыновлением (удочерением) ребенка в возрасте до трех месяцев, по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет), средняя численность работающих по совместительству с местом основной работы у других нанимателей, средняя численность лиц, выполнявших работы по гражданско-правовым договорам (в том числе заключенным с юридическими лицами, если предметом договора является оказание услуги по предоставлению, найму работников). Средняя численность работников определяется в целом по организации, включая филиалы, представительства и иные его обособленные подразделения.

Специальная регистрация индивидуальных предпринимателей и организаций в качестве субъектов малого и среднего предпринимательства или иное подтверждение указанного статуса со стороны государственных органов не требуется.

В Республике Беларусь принимаются меры по поддержке и развитию малого и среднего бизнеса. Под *поддержкой малого и среднего предпринимательства* понимается реализация государственными органами и иными организациями правовых, экономических, социальных, информационных, консультационных, образовательных, организационных и иных мер по созданию благоприятных условий для развития субъектов малого и среднего предпринимательства и субъектов инфраструктуры (ст. 1 Закона «О поддержке малого и среднего предпринимательства»).

*Субъектами инфраструктуры* являются центры поддержки предпринимательства и инкубаторы малого предпринимательства, основ-

ной целью деятельности которых является оказание субъектам малого и среднего предпринимательства содействия в организации и осуществлении предпринимательской деятельности. К иным организациям, осуществляющим поддержку субъектов малого и (или) среднего предпринимательства, относятся Белорусский фонд финансовой поддержки предпринимателей, учреждения финансовой поддержки предпринимателей, общества взаимного кредитования субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указом Президента Республики Беларусь от 21 мая 2009 г. № 255 «О некоторых мерах государственной поддержки малого предпринимательства» утверждено Положение об оказании государственной финансовой поддержки субъектам малого предпринимательства и субъектам инфраструктуры поддержки малого и среднего предпринимательства за счет средств, предусмотренных в программах государственной поддержки малого и среднего предпринимательства, которым определен порядок оказания такой поддержки.

Таким образом, в Республике Беларусь ведется активная работа по поддержке всех форм предпринимательской инициативы, создаются и функционируют механизмы правовой защиты предпринимателей. Активно расширяется количество видов деятельности, на которые распространяется уведомительный порядок осуществления деятельности и упрощенный порядок налогообложения.

## Глава 4

# ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### 4.1. Понятие и виды субъектов хозяйственной деятельности

*Субъект хозяйственной деятельности* (субъект хозяйствования) – участник хозяйственных правоотношений, ведущий деятельность от своего имени или по поручению (заданию) другого лица и осуществляющий хозяйственные (экономические) операции в целях получения прибыли (доходов) или достижения иного значимого результата либо в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Субъектом хозяйствования признается наделенный компетенцией субъект, обладающий обособленным имуществом, осуществляющий предпринимательскую и (или) иную хозяйственную деятельность, зарегистрированный в установленном порядке или легитимированный иным образом, а также осуществляющий руководство такой деятельностью, приобретающий права и обязанности от своего имени и несущий самостоятельную имущественную ответственность.

*Признаками субъекта хозяйствования* являются:

- хозяйственная компетенция (профессиональное занятие производством товаров, работ, услуг, или ведение хозяйства на некоммерческой основе, или хозяйственно-организаторская либо властно-регулирующая деятельность);
- легитимация;
- осуществление хозяйственной деятельности от своего имени;
- имущественная ответственность;
- участие в процессуальных отношениях;
- обособленная территория (в отдельных случаях).

Круг субъектов (участников) хозяйственных правоотношений широк. Большим и самым распространенным заблуждением считается то, что субъектами хозяйственной деятельности являются только юридические лица, индивидуальные предприниматели. В экономической среде они представлены в полной мере, однако в ней присутствуют и много других участников хозяйственных правоотношений. Например, в Республике Беларусь субъектами приватизации государственного имуще-

ства, на уровне физических лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц могут быть иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные государства и их административно-территориальные единицы, международные организации, иностранные юридические лица, а также иностранные организации, не являющиеся юридическими лицами. Субъектами, осуществляющими инвестиции на территории Республики Беларусь, могут быть паевые инвестиционные фонды, физические лица – граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно не проживающие в Республике Беларусь, граждане Республики Беларусь, постоянно проживающие за пределами Республики Беларусь, иностранные и международные юридические лица.

Выделяют *виды субъектов хозяйствования*:

– *обладающие властно-регулирующей компетенцией*: государство (Республика Беларусь, иностранное государство), административно-территориальные единицы (национальные и иностранные), международные организации (например, ООН) и международные экономические организации (например, Евразийский экономический союз);

– *организующие хозяйственно-организационную деятельность и участвующие в ней*: специализированные международные экономические организации (например, Международный валютный фонд, Международный банк реконструкции и развития, Международный центр по урегулированию инвестиционных споров), свободные экономические зоны, особые экономические зоны (индустриальные, научно-технологические парки, парки высоких технологий), центры поддержки предпринимательства, инкубаторы малого предпринимательства, венчурные организации, инжиниринговые компании, торгово-промышленные палаты, инвестиционные фонды (акционерные, паевые);

– *объединения*: холдинги; концерны и финансово-промышленные группы (корпорации), синдикаты, хозяйственные товарищества (полные, командитные, простые), ассоциации и союзы, производственные, научно-производственные объединения;

– *по форме организации*: без образования юридического лица (например, индивидуальные предприниматели, паевой инвестиционный фонд, простое товарищество) и с образованием юридического лица;

– *по национальной принадлежности и территории деятельности*: национальные, иностранные, межгосударственные, международные, региональные, местные;

– *по хозяйственно-управленческой компетенции*: дочерняя организация, зависимая организация, аффилированное лицо, управляющая компания (например, управляющая имуществом инвестиционного фонда);

– по времени деятельности: действующие на постоянной основе и временно действующие (например, для достижения определенной цели);

– по количеству участников: ведущие хозяйственную деятельность индивидуально и ведущие хозяйственную деятельность коллективно;

– по объему ведения хозяйственной деятельности: экономико-образующие предприятия, градообразующие предприятия, малые организации, микроорганизации;

– по целям деятельности: коммерческие и некоммерческие организации.

Также можно выделять субъектов хозяйствования по видам и сферам экономической деятельности (например, субъект инновационной деятельности, оператор криптоплатформы, субъект инновационной инфраструктуры, налоговый консультант, субъект малого предпринимательства, резидент свободной или особой экономической зоны, инвесторы (в инвестиционных фондах), страховщики и т. п.).

Деятельность многочисленных субъектов хозяйствования, являясь мощной основой экономических отношений в Республике Беларусь, направлена на обеспечение жизнедеятельности человека, развитие общества и государства.

*Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы* участвуют в хозяйственных отношениях на равных с другими субъектами хозяйствования. При совершении сделок или ином участии в экономической жизни государство или его административно-территориальные единицы в хозяйственных отношениях рассматриваются как юридические лица, если из законодательства или из особенностей данных субъектов не вытекает иное. *От имени Республики Беларусь* своими действиями могут приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде государственные органы, компетенция которых устанавливается актами, определяющими статус этих органов. *От имени административно-территориальных единиц* своими действиями могут приобретать и осуществлять права и обязанности органы местного управления и самоуправления в рамках их компетенции. В случаях и порядке, предусмотренных законодательством Республики Беларусь, от имени Республики Беларусь и административно-территориальных единиц по их специальному поручению могут выступать точно определенные государственные органы, юридические лица и граждане (например, инвестиционные агенты).

Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы отвечают по своим обязательствам принадлежащим им на праве

собственности имуществом, за исключением имущества, которое может находиться только в государственной собственности.

По общему правилу Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц. Также Республика Беларусь не отвечает по обязательствам административно-территориальных единиц, а административно-территориальные единицы по обязательствам друг друга и по обязательствам Республики Беларусь. Исключением из перечисленных правил является принятие гарантии (поручительства) Республикой Беларусь по обязательствам административно-территориальной единицы или юридического лица либо указанными субъектами по обязательствам Республики Беларусь. Примерами таких гарантий являются инвестиционные проекты по созданию и развитию социально значимых объектов, реализуемых в белорусском государстве (например, РУП «Белорусская атомная электростанция»).

Правовое положение граждан как субъектов хозяйственной деятельности в Республике Беларусь имеет свою историю. Так, например, до определенного времени в хозяйственных (экономических) отношениях физические лица участвовали или в качестве потребителей, или в статусе индивидуальных предпринимателей (субъектов хозяйствования), хотя в стране существовали виды экономической деятельности, которые либо требовали персонализированного участия (например, репетиторство, деятельность переводчиков), либо складывались исторически (например, виды ремесленной деятельности), либо предполагали наличие определенных навыков, умений, а иногда талантов (например, деятельность актеров, танцоров, музыкантов, исполнителей разговорного жанра). Такие виды экономической деятельности основываются на личном трудовом участии самого физического лица без привлечения иных физических лиц по трудовым или гражданско-правовым договорам. Для придания правовой формы данной экономической деятельности физических лиц в 2007 г. в ГК было введено понятие «ремесленная деятельность», а также определены виды экономической деятельности, которые не относятся к предпринимательской. Перечень их в последующие годы дополнялся, например Указом Президента Республики Беларусь от 19 сентября 2017 г. № 337 «О регулировании деятельности физических лиц».

Для осуществления деятельности, не являющейся предпринимательской, физическое лицо должно стать на налоговый учет. В соответствии с п. 8 ст. 66 НК по постановке на учет в налоговом органе физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, производится на основании их заявления, которое подается в налоговый орган

по месту жительства. Одновременно представляется паспорт или иной документ, удостоверяющий личность (вид на жительство в Республике Беларусь, удостоверение беженца), а при постановке на налоговый учет нотариусов и адвокатов к заявлению прилагается копия удостоверения нотариуса или свидетельства о регистрации адвоката. Постановка на учет в налоговом органе физических лиц может быть осуществлена также на основании документов (сведений) о таком плательщике и объектах налогообложения, полученных налоговым органом (например, физическое лицо осуществляет сдачу внаем жилых помещений и заключило соответствующий договор).

При осуществлении деятельности, не являющейся предпринимательской, физические лица уплачивают наравне с индивидуальными предпринимателями единый налог, не регистрируясь в качестве субъекта хозяйствования. Порядок и сроки уплаты единого налога регламентируются гл. 33 НК. Областные и Минский городской Советы депутатов устанавливают ставки единого налога за месяц в пределах его базовых ставок с учетом требований законодательства.

В последние годы в результате осуществления широкого комплекса мер по развитию хозяйственной деятельности и преодолению кризисных явлений в экономике Беларуси произошли значительные позитивные изменения. Так, нынешнюю экономико-правовую ситуацию характеризуют: создание на базе экономико-образующих предприятий Республики Беларусь холдингов для более рационального управления отраслью или сферой экономики (например, «МТЗ-ХОЛДИНГ», «БЕЛЛАВТОМАЗ» и др.); развитие добросовестной конкуренции субъектов предпринимательской деятельности; переход к рыночным механизмам ценообразования, способствующим повышению качества и конкурентоспособности товаров (работ, услуг); сохранение государственного регулирования цен только на продукцию организаций-монополистов и социально значимые товары (работы, услуги); ликвидация излишних административных барьеров при взаимодействии между государственными органами и юридическими лицами, гражданами; придание предупредительного характера контрольной (надзорной) деятельности; переход к преимущественному использованию профилактических мер, направленных на предотвращение правонарушений при осуществлении предпринимательской деятельности; сочетание заявительного принципа государственной регистрации субъектов хозяйствования и уведомительного порядка начала осуществления отдельных видов экономической деятельности, внедрение в правовую систему Беларуси элементов англосаксонской системы права и др.

Изменения в экономике потребовали радикальных преобразований в правовой основе хозяйственной деятельности. Так, например, Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» установлен переход от разрешительной к заявительной системе государственной регистрации субъектов хозяйствования, представлена возможность их электронной регистрации. Директивой Президента Республики Беларусь от 31 декабря 2010 г. № 4 «О развитии предпринимательской инициативы и стимулировании деловой активности в Республике Беларусь» установлен главный принцип развития экономики: конкуренция – везде, где возможно, государственное регулирование – там, где необходимо, и другие изменения. Закон «О государственно-частном партнерстве» определил правовые условия государственно-частного партнерства в Республике Беларусь. Декретом Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства» для некоторых видов экономической деятельности установлены: уведомительный порядок начала хозяйственной деятельности; презумпция добросовестности субъектов хозяйствования; саморегулирование бизнеса и минимизация вмешательства государственных органов, их должностных лиц в предпринимательскую и иную экономическую деятельность субъектов хозяйствования. Декретом Президента Республики Беларусь от 21 декабря 2017 г. № 8 «О развитии цифровой экономики» заложены правовые основы построения современной цифровой экономики в Республике Беларусь. В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 22 сентября 2017 г. № 345 «О развитии торговли, общественного питания и бытового обслуживания» существенные льготы получили субъекты хозяйствования, осуществляющие деятельность в сельской местности в сферах торговли, общественного питания и бытового обслуживания. В целях стимулирования деловой активности, создания условий для самозанятости граждан Указом Президента Республики Беларусь от 19 сентября 2017 г. № 337 «О регулировании деятельности физических лиц» расширен перечень видов деятельности, не относящихся к предпринимательской деятельности.

#### **4.2. Коммерческие организации как субъекты хозяйственной деятельности**

*Коммерческие организации* – юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и (или) распределяющие полученную прибыль между участниками.

Все коммерческие организации являются юридическими лицами. В ГК и ряде законодательных актов регламентировано само понятие юридического лица, а также организационно-правовые формы коммерческой деятельности, осуществляемые на территории Республики Беларусь.

**Юридическим лицом** признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде, прошла в установленном порядке государственную регистрацию в качестве юридического лица либо признана таковым законодательным актом.

*Признаками юридического лица* являются:

- государственная регистрация в установленном порядке или легитимация иным образом;
- организационное единство;
- наличие в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленного имущества (наличие самостоятельного баланса);
- самостоятельная ответственность по своим обязательствам;
- приобретение и осуществление от своего имени имущественных и личных неимущественных прав, а также исполнение обязанностей;
- возможность быть истцом или ответчиком в суде.

*Государственная регистрация или иная легитимация*, которой подлежат создаваемые (реорганизуемые) коммерческие и некоммерческие организации, осуществляется посредством определенных юридических процедур. Так, Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» утверждено Положение о государственной регистрации субъектов хозяйствования. При государственной регистрации юридические лица не только возникают, но и приобретают хозяйственную компетенцию. У них появляется возможность осуществлять предпринимательскую деятельность от своего имени, исключая некоторые виды экономической деятельности, для которых Декретом Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства» установлен уведомительный порядок легальности начала хозяйствования.

*Организационное единство юридического лица* заключается в связанности и целостности организационно-управленческих и хозяйственно-

производственных структур предприятия, которые представлены учредителями, участниками и создаваемыми ими руководящими органами, а также исполнительными органами в лице директора и ее администрации, общим обслуживанием предприятия, единым коллективом работников, осуществляющим хозяйственную деятельность в соответствии с целями организации.

*Наличие в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленного имущества (наличие самостоятельного баланса)* как один из признаков юридического лица выделяет ГК, который, однако, не дает понятия «обособленное имущество». Установлен только характер имущественных отношений между учредителями юридического лица и самим юридическим лицом в зависимости от организационно-правовых форм, который позволяет определить, что понимается под обособленным имуществом. Так, например, в п. 2 и 3 ст. 44 ГК указано, что в связи с участием в образовании имущества юридического лица его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество. Следовательно, учредители хозяйственных товариществ и обществ, а также производственных кооперативов, участвуя своим вкладом в имуществе таких юридических лиц, передают им право собственности на имущество, являющееся их вкладом, и приобретают взамен определенный набор прав как имущественного характера (например, права акционера на дивиденды), так и прав, связанных с управлением и контролем (например, право голоса на собрании акционеров). В отношении имущества государственных и частных унитарных предприятий их учредитель, передавая им имущество, тем не менее сохраняет за собой право собственности – мощный рычаг контроля над юридическим лицом, но при этом несет полную материальную ответственность по обязательствам юридического лица, собственником которого является.

*Самостоятельная ответственность по своим обязательствам* характеризует юридическое лицо в гражданско-правовых, хозяйственных, налоговых, таможенных и других отношениях. По общему правилу юридические лица отвечают по своим обязательствам всем своим имуществом<sup>1</sup>. При этом учредители (участники) юридического лица или собственники его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев,

<sup>1</sup> Исключения составляют казенные предприятия и финансируемые собственником учреждения, об имущественной ответственности которых указано в п. 5 ст. 113, ст. 115 и 120 ГК.

предусмотренных законодательством либо учредительными документами юридического лица. Однако если экономическая несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана собственником его имущества, учредителями (участниками) или другими лицами, в том числе руководителем юридического лица, имеющими право давать обязательные для этого юридического лица указания либо возможность иным образом определять его действия, на таких лиц при недостаточности имущества юридического лица возлагается субсидиарная ответственность по его обязательствам.

*Приобретение и осуществление от своего имени имущественных и личных неимущественных прав, а также исполнение обязанностей* является наиболее значимым признаком юридического лица. Юридическое лицо имеет возможность приобретать и осуществлять от своего имени права собственности и другие вещные права, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, а также другие имущественные права и связанные с ними личные неимущественные права и нести обязанности, т. е. обладает правоспособностью. Согласно п. 3 ст. 45 ГК правоспособность юридического лица возникает в момент его создания (с момента его государственной регистрации) и прекращается в момент завершения его ликвидации. При этом, как вытекает из смысла подп. 3.2 Декрета Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства», правоспособность юридического лица в сфере ведения отдельных видов экономической деятельности возникает со дня, следующего за днем направления уведомления субъекта хозяйствования о начале осуществления заявленного в уведомлении вида экономической деятельности.

Юридическое лицо осуществляет правоспособность, приобретая гражданские права и принимая на себя гражданские обязанности, через свои органы (генеральный директор, управляющий или любое иное должностное лицо в силу его полномочий (доверенности)). Порядок назначения или избрания органов юридического лица, а также иные правила, регламентирующие их деятельность, устанавливаются нормативными актами и учредительными документами юридического лица.

Юридическое лицо прекращает правоспособность с его ликвидацией, которая считается завершённой после внесения записи об этом в ЕГР.

*Возможность быть истцом и ответчиком в суде* позволяет юридическим лицам обращаться в различные суды в целях защиты своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов согласно ХПК, ГПК, Законов «О третейских судах», «О международном арбитражном

(третейском) суде». Такая необходимость возникает в случае неправомерных действий любых лиц, в том числе государственных органов, направленных на ограничение прав и законных интересов юридического лица. Например, согласно ст. 1 ХПК юридическое лицо может выступать истцом, ответчиком, заявителем, должником в экономических делах, к которым относятся иски по хозяйственным (экономическим) спорам, вытекающим из гражданских, земельных, финансовых и иных правоотношений, дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение (юридических фактов), дела приказного производства, иные дела в предусмотренных законодательными актами случаях.

Практическая значимость знания признаков юридического лица для правоохранительной деятельности определяется тем, что оно позволяет определить полномочия должностных лиц юридического лица, его органов, разграничить действия центральных органов и структурных подразделений (представительства и филиалы), дать юридическую квалификацию неправомерным деяниям, определить имущественную и иную ответственность.

Выделяют *виды юридических лиц*:

– *по видам собственности* (государственные (республиканские, коммунальные), основанные на частной собственности (собственность физических или юридических лиц), на общей собственности (долевой (например, открытое акционерное общество, в котором определенный процент акций принадлежит физическим лицам, частным юридическим лицам и государству) совместной (например, когда участником, учредителем юридического лица является один из супругов));

– *целям* (коммерческие и некоммерческие организации);

– *хозяйственно-управленческой компетенции* (дочерние и зависимые хозяйственные общества, дочерние унитарные предприятия, управляющие организации);

– *времени деятельности* (действующие на постоянной основе и для достижения определенной цели (например, для строительства объекта недвижимости)).

К *коммерческим организациям* относятся следующие *виды юридических лиц*:

– хозяйственные товарищества (полные, командитные);

– хозяйственные общества (акционерные общества (открытого типа (ОАО), закрытого типа (ЗАО)), с дополнительной ответственностью (ОДО), с ограниченной ответственностью (ООО));

- унитарные предприятия (частные, государственные (казенные) (республиканские унитарные предприятия (РУП), коммунальные унитарные предприятия (КУП)), дочерние);
- производственные кооперативы;
- крестьянские (фермерские) хозяйства.

Успех любой коммерческой организации зависит от удачного выбора сферы деятельности, правильного определения стратегии и умелой тактики. Предприниматель должен найти себя в хозяйственном пространстве. Ему необходимо на основе предварительного изучения состояния рынка – предложения и спроса в каждой из привлекающих отраслей – иметь представление о состоянии дел в предпринимательстве, т. е. об условиях и возможностях вложения денег, о возможности предоставления льгот и привилегий. Успех в предпринимательстве зависит и от правильности выбора организационно правовой формы коммерческой организации.

**Хозяйственными товариществами** признаются коммерческие организации с разделенным на доли учредителей (участников) уставным фондом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

**Полное товарищество** – товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и солидарно друг с другом несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

В **командитном товариществе** наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества всем своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников (вкладчиков, командитов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Участниками полных товариществ и полными товарищами в командитных товариществах могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

Каждый вид **хозяйственного товарищества** имеет свои **особенности правового положения**.

У **полного товарищества** фирменное наименование должно содержать имена (наименования) всех его участников, а также слова «полное

товарищество» либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и «полное товарищество».

Полное товарищество создается и действует на основании учредительного договора, который подписывается всеми его участниками.

Субъект хозяйствования (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель) может быть участником только одного полного товарищества и вправе действовать от его имени<sup>1</sup>.

При совместном ведении дел товарищества его участниками для совершения каждой сделки требуется согласие всех. Если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или нескольким из них, остальные для совершения сделок от имени товарищества должны от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества, иметь доверенность.

Как правило, управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников<sup>2</sup>. Каждый из них имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников.

Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в уставном фонде, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников. Участники солидарно между собой несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

Обращение взыскания на долю участника в полном товариществе по собственным долгам участника допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия долгов. Кредиторы такого участника вправе потребовать от полного товарищества выдела части имущества товарищества, соответствующей доле должника в уставном фонде, с целью обращения взыскания на это имущество. Подлежащая выделу часть имущества полного товарищества или его стоимость определяется по балансу, составленному на момент предъявления кредиторами требования о выделе.

У **командитного товарищества** фирменное наименование должно содержать либо имена (наименования) всех полных товарищей и слова «командитное товарищество», либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и «командитное товарищество». Если в фирменное наименование командитно-

<sup>1</sup> Хозяйственные товарищества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

<sup>2</sup> Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников.

го товарищества включено с его согласия имя вкладчика, такой вкладчик становится полным товарищем.

Коммандитное товарищество создается и действует на основании учредительного договора, который подписывается всеми полными товарищами.

Лицо может быть полным товарищем только в одном коммандитном товариществе. При этом полным товарищем в коммандитном товариществе не может быть участник полного товарищества, как и полный товарищ в коммандитном товариществе участником полного товарищества<sup>1</sup>.

Управляют деятельностью коммандитного товарищества полные товарищи. Порядок управления и ведения дел устанавливается в соответствии с законодательством о полном товариществе. Вкладчики не вправе участвовать в управлении делами коммандитного товарищества. Они могут только выступать от его имени по доверенности и не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

Вкладчик коммандитного товарищества обязан внести вклад в уставный фонд, который удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемым вкладчику товариществом.

К основным правам вкладчика коммандитного товарищества относятся:

- получение части прибыли товарищества, причитающейся на его долю в уставном фонде;
- ознакомление с годовыми отчетами и балансами товарищества;
- выход из товарищества по окончании финансового года и получение своего вклада;
- передача своей доли в уставном фонде или ее части другому вкладчику или третьему лицу.

Вкладчики пользуются преимущественным перед третьими лицами правом покупки доли (ее части). Передачей всей своей доли иному лицу вкладчик прекращает участие в товариществе.

**Хозяйственным обществом** признается коммерческая организация, учрежденная двумя или более лицами с разделенным на доли (акции) учредителей (участников) уставным фондом.

**Акционерным** является *хозяйственное общество*, уставный фонд которого разделен на определенное число акций.

<sup>1</sup> Положение полных товарищей, участвующих в коммандитном товариществе, и их ответственность по обязательствам товарищества определяются законодательством об участниках полного товарищества.

В открытом акционерном обществе участник может отчуждать принадлежащие ему акции без согласия других акционеров неограниченному кругу лиц.

В закрытом акционерном обществе его участник может отчуждать принадлежащие ему акции только с согласия других акционеров ограниченного круга лиц.

*Общество с ограниченной ответственностью* – хозяйственное общество с числом участников не более 50. Уставный фонд его разделен на доли, размеры которых определены учредительными документами.

*Обществом с дополнительной ответственностью* является также хозяйственное общество с числом участников не более 50, и уставный фонд его разделен на доли, размеры которых определены учредительными документами. Однако участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, предусмотренных учредительными документами общества, но не менее размера, установленного законодательными актами, пропорционально вкладам этих участников в уставном фонде общества с дополнительной ответственностью.

*Учреждение хозяйственного общества* осуществляется по решению его учредителей, которое принимается до проведения учредительного собрания хозяйственного общества путем заключения между всеми ими договора в письменной форме о создании этого общества, если его заключение предусмотрено законодательством, либо путем подписания протокола собрания учредителей.

Учредителями хозяйственного общества являются граждане (физические лица) и (или) юридические лица.

Вносимое в уставный фонд хозяйственного общества имущество должно принадлежать учредителям (участникам) на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления, быть необходимым и пригодным для использования в деятельности этого общества. В *собственности хозяйственного общества* находятся: имущество, переданное учредителями (участниками) хозяйственного общества в его уставный фонд в виде вкладов; имущество, приобретенное хозяйственным обществом в процессе осуществления им предпринимательской деятельности; поступления, полученные в результате использования имущества (плоды, продукция, доходы), если иное не предусмотрено законодательством или договором об использовании этого имущества; имущество унитарных предприятий, учрежденных хозяйственным обществом; имущество, приобретенное хозяйственным обществом по другим основаниям, допускаемым законодательством.

Хозяйственное общество отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом.

Хозяйственное общество имеет органы управления общества и контрольные органы.

*Высший орган управления хозяйственного общества* – общее собрание участников хозяйственного общества. Кроме него действуют следующие органы управления:

- совет директоров (наблюдательный совет);
- исполнительный орган хозяйственного общества (коллегиальный (правление или дирекция) или единоличный (директор или генеральный директор)).

*Контрольным органом хозяйственного общества* является ревизионная комиссия или ревизор.

Совет директоров (наблюдательный совет), исполнительный и контрольные органы подотчетны общему собранию участников хозяйственного общества.

**Производственным кооперативом (артелью)** признается коммерческая организация, участники которой обязаны внести имущественный паевой взнос, принимать личное трудовое участие в его деятельности и нести субсидиарную ответственность по обязательствам производственного кооператива в равных долях, если иное не определено в уставе, в пределах, установленных уставом, но не меньше величины полученного годового дохода в производственном кооперативе.

У кооператива фирменное наименование должно содержать его наименование и слова «производственный кооператив» или слово «артель».

Производственный кооператив составляют не менее трех человек.

Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива. Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием<sup>1</sup>.

*Высшим органом управления кооперативом* является общее собрание его членов, на котором член кооператива имеет один голос при принятии решений. Для текущего контроля за деятельностью председателя и правления общее собрание может выбрать наблюдательный совет, делегировав ему часть своих полномочий. *Исполнительными органами кооператива* являются правление и (или) его председатель, которые осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов коопера-

<sup>1</sup> В таком же порядке распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов.

тива. Членами наблюдательного совета и правления кооператива, а также председателем кооператива могут быть только члены кооператива.

*Член кооператива вправе* по своему усмотрению выйти из кооператива, и тогда ему должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива. Выплата стоимости пая или выдача другого имущества выходящему члену кооператива производится по окончании финансового года, когда утвержден бухгалтерский баланс кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

Член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено законодательством и уставом кооператива. Передача пая (его части) гражданину, не являющемуся членом кооператива, допускается лишь с согласия кооператива, так как другие члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая (его части).

В случае смерти члена производственного кооператива его наследники могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива, или кооператив выплачивает наследникам стоимость пая умершего члена кооператива.

Обращение взыскания на пай члена производственного кооператива по собственным его долгам допускается при недостатке иного имущества для покрытия таких долгов в порядке, предусмотренном законодательством и уставом кооператива. Взыскание по долгам члена кооператива не может быть обращено на неделимые фонды кооператива.

**Унитарным предприятием** признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. Долевая собственность на имущество унитарного предприятия не допускается.

Выделяют *унитарные предприятия*:

– *государственные*: республиканские (их имущество, находится в собственности Республики Беларусь и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления) и коммунальные (их имущество находится в собственности административно-территориальной единицы и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения);

– *частные* (их имущество находится в частной собственности физического лица (совместной собственности супругов) либо юридического лица и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения);

– *дочерние* (их имущество находится в собственности собственника имущества – предприятия-учредителя и принадлежит им на праве хозяйственного ведения).

Фирменное наименование унитарного предприятия должно содержать указание на форму собственности. *Учредительным документом унитарного предприятия*, основанного на праве хозяйственного ведения, является его устав, утверждаемый его учредителем.

*Исполнительным органом унитарного предприятия* является руководитель, который назначается собственником имущества либо уполномоченным собственником органом и ему подотчетен.

По решению Правительства Республики Беларусь на базе имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, может быть образовано *казенное предприятие* – унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления. Фирменное наименование такого предприятия должно содержать указание, что оно является казенным. *Учредительным документом казенного предприятия* является его устав, утверждаемый Правительством Республики Беларусь. Республика Беларусь несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

**Крестьянским (фермерским) хозяйством** признается коммерческая организация, созданная одним гражданином (членами одной семьи), внесшим (внесшими) имущественные вклады, для осуществления предпринимательской деятельности по производству сельскохозяйственной продукции, а также по ее переработке, хранению, транспортировке и реализации, основанной на его (их) личном трудовом участии и использовании земельного участка, предоставленного для этих целей в соответствии с законодательством об охране и использовании земель.

*Членами фермерского хозяйства* могут быть члены семьи – супруги, их родители (усыновители), дети (в том числе усыновленные), братья и сестры, супруги и дети указанных лиц, а также другие лица, признанные членами семьи в соответствии с законодательством о браке и семье.

Крестьянскому (фермерскому) хозяйству принадлежит на праве собственности имущество: переданное в качестве вклада в уставный фонд учредителями (членами) хозяйства и произведенное и приобретенное хозяйством в процессе деятельности.

Всем принадлежащим имуществом отвечает по своим обязательствам крестьянское (фермерское) хозяйство, но не члены хозяйства. Крестьянское (фермерское) хозяйство не отвечает по обязательствам членов крестьянского (фермерского) хозяйства, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

### 4.3. Некоммерческие организации как субъекты хозяйственной деятельности

Некоммерческие организации имеют древнюю историю своего существования: из далеких времен пришли к нам религиозные, общественные организации, партии и союзы. Деятельность некоторых из них оказала определенное влияние на ход истории и развития мировой культуры.

**Некоммерческие организации** – юридические лица, создаваемые для достижения социальных, природоохранных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных потребностей, защиты прав, законных интересов граждан и юридических лиц, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи в соответствии с законодательством, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Как правило, цель создания некоммерческой организации предусматривает определение совместных направлений и сферы деятельности некоммерческого юридического лица. Между понятиями «некоммерческое юридическое лицо» и «некоммерческая организация» существует различие, так как действующее законодательство не исключает возможности создания и деятельности некоммерческих организаций, которые не обладают правами юридического лица, например профессиональные союзы и паевые инвестиционные фонды. Однако гражданское законодательство Республики Беларусь понятия «некоммерческое юридическое лицо» и «некоммерческая организация» рассматривает как синонимы.

*Участниками некоммерческих организаций*, которые создаются для удовлетворения материальных (имущественных) и иных потребностей, могут быть как граждане, так и юридические лица.

Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку она необходима для их уставных целей, ради которых они созданы, соответствует этим целям и отвечает предмету их деятельности либо необходима для выполнения государственно значимых задач, предусмотренных их учредительными документами, соответствует этим задачам и отвечает предмету деятельности данных организаций.

Для отдельных форм некоммерческих организаций законодательными актами могут быть установлены особые требования по ведению хозяйственной деятельности и управлению имуществом. Так, например, акционерный инвестиционный фонд не вправе осуществлять иную деятель-

ность, кроме деятельности акционерного инвестиционного фонда и совершения сделок с имуществом, предназначенным для собственных нужд, в том числе осуществлять доверительное управление имуществом.

К некоммерческим организациям относятся: потребительский кооператив, общественные и религиозные организации (объединения), республиканские государственно-общественные объединения, фонды, учреждения, ассоциации и союзы.

*Потребительские кооперативы* – добровольные объединения граждан либо граждан и юридических лиц с целью удовлетворения материальных (имущественных) и иных потребностей. Участники потребительских кооперативов становятся их членами на основе объединения имущественных паевых взносов.

*Общественные и религиозные организации (объединения)* представляют собой образованные в установленном законодательством порядке добровольные объединения граждан на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

*Республиканские государственно-общественные объединения* – основанные на членстве некоммерческие организации, целью деятельности которых является выполнение возложенных на них государственно значимых задач.

*Фонды* – не имеющие членства некоммерческие организации, которые учреждены гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследуют социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

*Учреждения* – организации, созданные собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемые им полностью или частично.

*Ассоциации и союзы* – некоммерческие организации, создаваемые коммерческими организациями и (или) индивидуальными предпринимателями в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов.

#### **4.4. Общая характеристика порядка создания, реорганизации и ликвидации субъектов хозяйствования**

Весь процесс создания юридического лица как субъекта хозяйствования можно разделить на три этапа.

*Первый этап создания юридического лица* – подготовительный. На данном этапе формируются основы будущей предпринимательской

деятельности, достижения ее целей и, соответственно, успеха, решаются следующие *задачи*:

- выбор учредителей (участников) будущего субъекта хозяйствования;
- выбор организационно-правовой формы юридического лица;
- определение целей и задач будущего субъекта хозяйствования, видов экономической деятельности;
- предварительное определение размера уставного фонда коммерческих юридических лиц и способов его формирования;
- подбор местонахождения юридического лица;
- подготовка и обсуждение проектов устава и (или) учредительного договора;
- подбор кандидатуры директора и главного бухгалтера субъекта хозяйствования;
- определение способа образования юридического лица, который зависит от цели создания (коммерческая или некоммерческая организация), формы собственности, выбранной организационно-правовой формы юридического лица.

*Уставный фонд коммерческой организации* может формироваться за счет вещей, включая деньги и ценные бумаги, иного имущества, в том числе имущественных прав, либо иных отчуждаемых прав, имеющих денежную оценку. Размеры уставных фондов определяют сами коммерческие организации. Однако некоторым коммерческим юридическим лицам установлены минимальные размеры уставных фондов, в частности:

- акционерным обществам в сумме, эквивалентной 100 базовым величинам – для закрытых, 400 базовым величинам – для открытых;
- коммерческим банкам 450 млрд рублей;
- осуществляющим ломбардную деятельность 50 тыс. рублей;
- работающим в сфере страховой деятельности в сумме, эквивалентной 5 млн евро – страховщику, 25 тыс. евро – страховому брокеру.

*Юридическое лицо должно размещаться* в нежилом помещении. Однако для частных унитарных предприятий, крестьянских (фермерских) хозяйств местом нахождения может быть жилое помещение (квартира, жилой дом) физического лица – собственника имущества частного унитарного предприятия, главы крестьянского (фермерского) хозяйства на следующих условиях:

- жилое помещение принадлежит этому лицу на праве собственности (находится в долевой или совместной собственности) и есть согласие иного собственника (всех собственников), а также всех совершеннолетних членов его семьи (всех собственников), проживающих в этом помещении;

– это лицо постоянно проживает в жилом помещении (за исключением жилого помещения государственного жилищного фонда), о чем свидетельствуют отметка в документе, удостоверяющем личность, либо сведения в карточке регистрации, и есть согласие собственника (всех собственников) жилого помещения частного жилищного фонда, а также проживающих в данном помещении всех совершеннолетних членов семьи собственника (всех собственников).

С собственника такого жилого помещения взимаются плата за коммунальные услуги и иные платежи, связанные с эксплуатацией помещения, в порядке, определяемом Советом Министров Республики Беларусь.

Осуществление производственной деятельности (выполнение работ, оказание услуг) в жилом помещении, являющемся местонахождением частного унитарного предприятия, крестьянского (фермерского) хозяйства, не допускается без перевода этого помещения в нежилое в порядке, определенном законодательством.

В *уставе коммерческой организации* должны быть определены: наименование юридического лица, место его нахождения, цели деятельности (виды деятельности указываются по желанию), размер уставного фонда, права и обязанности участников (собственника), структура, порядок избрания или образования, состав и компетенция его органов, порядок управления деятельностью юридического лица, порядок принятия органами управления решений<sup>1</sup>, условия и порядок распределения прибыли и убытков, перечень представительств и филиалов, ответственность юридического лица, его участников, порядок утверждения бухгалтерской отчетности, основания ликвидации по решению его участников (собственника), иные сведения, предусмотренные законодательством.

*Квалификационными требованиями для директора* в соответствии с Единым квалификационным справочником должностей служащих<sup>2</sup> являются высшее образование и стаж работы на руководящих должностях не менее 5 лет.

На *должность главного бухгалтера* на основании ст. 8 Закона «О бухгалтерском учете и отчетности» назначается лицо:

<sup>1</sup> Включается в перечень вопросов, решения по которым принимаются органами управления единогласно или квалифицированным большинством голосов.

<sup>2</sup> Единый квалификационный справочник должностей служащих является техническим нормативным правовым актом, цель которого – создание необходимых условий для рационального распределения трудовых функций между руководителями, специалистами и другими служащими в зависимости от сложности и напряженности труда, уровня их квалификации, обеспечение единства при определении должностных обязанностей и предъявляемых к ним требований.

– в организацию (за исключением общественно значимой организации, Национального банка Республики Беларусь) с высшим или средним специальным образованием, предоставляющим в соответствии с законодательством право работать по специальности бухгалтера, и стажем работы по специальности бухгалтера не менее трех лет при отсутствии непогашенной или неснятой судимости за совершение преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности;

– общественно значимую организацию (за исключением банков, страховых организаций) с сертификатом профессионального бухгалтера<sup>1</sup> при отсутствии непогашенной или неснятой судимости за совершение преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности;

– страховую организацию с сертификатом профессионального бухгалтера при отсутствии непогашенной или неснятой судимости за совершение преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности и в соответствии с иными требованиями, установленными законодательством;

– Национальный банк Республики Беларусь в соответствии с требованиями, установленными законодательством;

– банк с сертификатом профессионального бухгалтера банка и в соответствии с иными требованиями, установленными законодательством;

Традиционно выделяют *три основных способа образования юридических лиц*. *Распорядительный* способ предусматривает возникновение юридического лица по распоряжению собственника или уполномоченного им органа (таким способом создаются юридические лица, основанные на государственной форме собственности). *Разрешительный* способ используется, если создание организации должно быть разрешено тем или иным компетентным органом (например, дочерние организации государственных юридических лиц создаются с разрешения государственных органов, в ведении которых находится основная организация). *Явочно-нормативный*, являясь самым распространенным способом создания юридического лица, основан на обращении учредителей (участников) в регистрирующий орган (путем личного обращения, посредством веб-портала государственной регистрации юридического лица или уведомлением регистрирующего органа о начале хозяйственной деятельности).

<sup>1</sup> Сертификат профессионального бухгалтера выдается Министерством финансов по результатам аттестации.

Многие вопросы подготовительного этапа могут быть решены путем проведения неформального (предварительного) собрания учредителей, подготовки и обсуждения бизнес-плана (стартапа).

**Второй этап создания юридического лица** связан с подготовкой документов, представляемых для государственной регистрации субъекта хозяйствования. *Подготовка документов* для государственной регистрации субъекта хозяйствования и *некоторые иные действия* производятся в определенной последовательности:

- согласуется наименование юридического лица;
- оформляется местонахождение юридического лица с предоставлением пакета документов (гарантийное письмо, копия правоустанавливающего документа на помещение, план помещения);
- формируется уставный фонд;
- проводится учредительное собрание;
- подписывается устав и (или) учредительный договор;
- подготавливаются документы иностранных учредителей (инвесторов);
- подготавливается заявление о государственной регистрации юридического лица;
- уплачивается государственная пошлина за государственную регистрацию, размер которой установлен законодательными актами.

Порядок *согласования наименований* коммерческих и некоммерческих организаций, а также требования к ним определены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 5 февраля 2009 г. № 154 «Об утверждении Положения о согласовании наименований коммерческих и некоммерческих организаций» и постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 5 марта 2009 г. № 20 «О согласовании наименований юридических лиц». Наименование юридического лица должно состоять из полного и сокращенного названия на русском и белорусском языках и содержать указание на его организационно-правовую форму<sup>1</sup>.

По результатам рассмотрения предложенного заявителем для согласования наименования создаваемого юридического лица ему выдается справка о согласовании наименования (одного из предложенных наименований).

Для *формирования уставного фонда* за счет денежных взносов юридических лиц открывается временный счет в банке, небанковской

<sup>1</sup> Включение в наименование юридического лица указаний на официальное полное или сокращенное название Республики Беларусь, включение такого названия либо элементов государственной символики в реквизиты документов или рекламные материалы юридического лица допускаются в порядке, определяемом Президентом Республики Беларусь.

кредитно-финансовой организации. При неденежном вкладе в уставный фонд оценка его стоимости подлежит экспертизе достоверности, которую проводят независимые эксперты. В уставный фонд не может быть внесено имущество, если право на отчуждение этого имущества ограничено собственником, законодательством или договором.

*Основными задачами учредительного собрания* являются: принятие решения о создании коммерческой (некоммерческой) организации, утверждение ее устава (учредительного договора – для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора). В отличие от неформального собрания участников на учредительном собрании решаются вопросы, имеющие юридические последствия: о создании юридического лица, утверждении устава и подписании учредительного договора, государственной регистрации субъекта хозяйствования, формировании уставного фонда и распределении долей, назначении директора, главного бухгалтера (если это входит в компетенцию общего собрания участников).

Для государственной регистрации представляются учредительные документы (устав и (или) учредительный договор) в двух экземплярах без нотариального засвидетельствования, его электронная копия (в формате .doc или .rtf).

В регистрирующий орган вместе с документами для государственной регистрации дополнительно предоставляются документы иностранных учредителей:

- легализованная выписка из торгового регистра страны учреждения или иное эквивалентное доказательство юридического статуса организации в соответствии с законодательством страны ее учреждения (выписка должна быть датирована не позднее одного года до подачи заявления о государственной регистрации) с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется) – для организаций;
- копия документа, удостоверяющего личность, с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется) – для физических лиц.

*Заявление о государственной регистрации* имеет установленную Министерством юстиции форму, в которой указывается следующее:

- сведения, содержащиеся в представленных для государственной регистрации документах, в том числе в заявлении о государственной регистрации, достоверны;
- представленные устав (учредительный договор для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного до-

говора) либо изменения и (или) дополнения, вносимые в устав юридического лица (учредительный договор), соответствуют определенным законодательством требованиям для юридического лица данной организационно-правовой формы;

– порядок создания юридического лица юридического лица соблюден.

**Третий этап создания юридического лица** – государственная регистрация.

Государственную регистрацию в зависимости от вида юридических лиц осуществляют:

– Национальный банк – банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, в том числе расположенных в свободных экономических зонах и Китайско-Белорусском индустриальном парке;

– Министерство финансов – страховых организаций, страховых брокеров, объединений страховщиков, в том числе расположенных в свободных экономических зонах и Китайско-Белорусском индустриальном парке;

– Министерство юстиции – торгово-промышленных палат;

– администрации свободных экономических зон – коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей в свободных экономических зонах (за исключением банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, страховых организаций, страховых брокеров, объединений страховщиков);

– администрация Китайско-Белорусского индустриального парка «Великий камень» – коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей на территории индустриального парка (за исключением банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, страховых организаций, страховых брокеров, объединений страховщиков);

– облисполкомы и Минский горисполком – коммерческих организаций с участием иностранных и международных организаций;

– облисполкомы, Брестский, Витебский, Гомельский, Гродненский, Минский, Могилевский горисполкомы – остальных субъектов хозяйствования. Облисполкомы вправе делегировать часть своих полномочий по государственной регистрации субъектов хозяйствования другим местным исполнительным и распорядительным органам, а названные горисполкомы – соответствующим администрациям районов в городах.

В соответствии с требованиями законодательства регистрирующие органы обязаны обеспечивать ежедневный в течение всего рабочего времени прием документов для государственной регистрации (исключение составляют выходные, праздничные дни, государственные праздники).

Ведение Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей осуществляется Министерством юстиции в порядке, установленном Советом Министров Республики Беларусь.

В соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства» *регистрируется по уведомительному принципу* субъект хозяйствования, намеревающийся осуществлять:

– предоставление гостиничных услуг, а также услуг по временному размещению и обеспечению временного проживания;

– предоставление бытовых услуг;

– предоставление услуг общественного питания;

– предоставление услуг по перевозкам пассажиров и багажа автомобильным транспортом (за исключением осуществления таких перевозок в регулярном сообщении, а также для обеспечения собственных нужд юридических лиц, индивидуальных предпринимателей);

– оказание услуг по ремонту и техническому обслуживанию транспортных средств;

– оказание туристических услуг;

– розничную торговлю (за исключением розничной торговли товарами, оборот которых ограничен или на торговлю которыми необходимо получение специального разрешения (лицензии));

– оптовую торговлю (за исключением оптовой торговли товарами, оборот которых ограничен или на торговлю которыми необходимо получение специального разрешения (лицензии));

– производство текстильных материалов, швейных изделий;

– производство одежды;

– производство кожи, изделий из кожи, в том числе обуви;

– обработку древесины и производство изделий из дерева и пробки, за исключением мебели;

– выращивание сельскохозяйственных культур, животноводство и рыбоводство;

– производство пищевой продукции (за исключением производства алкогольной продукции);

– производство тары и упаковки;

– производство мебели;

– производство строительных материалов и изделий;

– оказание услуг по разработке веб-сайтов, установке (настройке) компьютеров и программного обеспечения, восстановлению компьютеров после сбоя, ремонт, техническое обслуживание компьютеров и

периферийного оборудования, обучение работе на персональном компьютере;

– деятельность по оказанию психологической помощи.

Для начала деятельности субъект хозяйствования уведомляет об этом местный исполнительный и распорядительный орган посредством подачи письменного уведомления через службу «одно окно» или направления его заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении либо с использованием единого портала электронных услуг. В уведомлении указывается информация о соответствии субъекта хозяйствования, его работников, осуществляемой им деятельности и предназначенных для использования в процессе ее осуществления земельных участков, капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, оборудования, транспортных средств и иных объектов требованиям, предусмотренным законодательством.

Для государственной регистрации хозяйственных организаций, в том числе с иностранными инвестициями, по заявительному принципу в регистрирующий орган представляются: заявление о государственной регистрации; устав (учредительный договор для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора) в двух экземплярах без нотариального засвидетельствования и его электронная копия (в формате .doc или .rtf); оригинал либо копия платежного документа, подтверждающего уплату государственной пошлины.

В день подачи документов, представленных для государственной регистрации, уполномоченный сотрудник регистрирующего органа:

– ставит на уставе (учредительном договоре для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора) штамп, свидетельствующий о проведении государственной регистрации, выдает один экземпляр устава (учредительного договора) лицу, его представившему, и вносит в ЕГР запись о государственной регистрации субъекта хозяйствования;

– представляет в Министерство юстиции сведения о субъекте хозяйствования, необходимые для включения его в ЕГР.

Документы для государственной регистрации могут быть представлены в регистрирующий орган путем личного обращения, через нотариуса, а в случаях и порядке, определяемых Советом Министров Республики Беларусь, посредством веб-портала ЕГР (документы представляются в электронном виде, целостность и подлинность которых подтверждены электронной цифровой подписью).

В целях обеспечения государственной регистрации субъектов хозяйствования на основании документов, представленных в регистри-

рующий орган в электронном виде, МВД предоставляет Министерству юстиции доступ к автоматизированной системе «Паспорт» в порядке, определенном соглашением между ними.

**Зарегистрированным юридическое лицо** считается с даты проставления штампа на его уставе (учредительном договоре для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора) и внесения записи о государственной регистрации в ЕГР. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица выдается не позднее одного рабочего дня, следующего за днем подачи документов. Регистрирующий орган в течение пяти рабочих дней со дня внесения записи о государственной регистрации субъекта хозяйствования в ЕГР выдает документы, подтверждающие постановку на учет в налоговых органах, органах государственной статистики, органах Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты, регистрацию в Белорусском республиканском унитарном страховом предприятии «Белгосстрах».

Для отдельных организаций в силу их специфики существуют *дополнительные требования при государственной регистрации*. Так, государственная регистрация банков, небанковских кредитно-финансовых организаций регламентируется Банковским кодексом. Государственная регистрация страховых организаций проводится по правилам Указа Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г. № 530 «О страховой деятельности». Порядок регистрации субъектов хозяйствования в свободных экономических зонах устанавливается Законом «О свободных экономических зонах», Указом Президента Республики Беларусь от 9 июня 2005 г. № 262 «О некоторых вопросах деятельности свободных экономических зон на территории Республики Беларусь», положением о той или иной свободной экономической зоне. Государственная регистрация и деятельность инвестиционных фондов осуществляется в соответствии с Законом «Об инвестиционных фондах». Декретами Президента Республики Беларусь от 22 сентября 2005 г. № 12 «О Парке высоких технологий» и от 21 декабря 2017 г. № 8 «О развитии цифровой экономики» регламентируются условия деятельности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в качестве резидентов Парка высоких технологий.

*Прекращение деятельности субъектов хозяйствования* возможно в двух формах – реорганизации и ликвидации.

**Реорганизация** юридических лиц – прекращение деятельности предприятия с правопреемством, т. е. с переходом прав и обязанностей к другим лицам. Целью реорганизации является изменение правового статуса юридического лица.

Реорганизация может быть добровольной и принудительной. Решение о *добровольной реорганизации* юридического лица может быть принято его учредителями (участниками) либо органом, уполномоченным на то его учредительными документами.

В случаях и порядке, установленных законодательными актами, реорганизация юридического лица осуществляется по решению уполномоченных государственных органов, в том числе суда.

*Принудительная реорганизация* осуществляется в соответствии с решением суда по иску уполномоченного государственного органа в случаях, прямо указанных в законе. Например, согласно Закону «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» при нарушении юридическим лицом, занимающим доминирующее положение, законодательства о противодействии монополистической деятельности суд по иску антимонопольного органа вправе принять решение о принудительном разделении такого хозяйствующего субъекта или выделении из его состава одного или нескольких юридических лиц. В определенных случаях требуется согласие государственных органов на реорганизацию, поэтому в соответствии с указанным законом на антимонопольные органы возложено осуществление контроля за реорганизацией некоторых хозяйствующих субъектов, а также за дачей согласия на нее.

Действующим законодательством предусмотрено *пять способов реорганизации*: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование. Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц в порядке, определяемом законодательными актами.

*Слиянием юридических лиц* признается создание нового юридического лица путем передачи ему всех прав и обязанностей участвующих в нем юридических лиц с прекращением их деятельности в порядке, установленном законодательными актами.

Юридические лица заключают договор о слиянии, в котором определяют порядок и условия слияния. Договор о слиянии утверждают участники или органы управления юридических лиц, уполномоченные на то учредительными документами.

Совместное общее собрание уполномоченных учредительными документами участников или органов управления участвующих в слиянии юридических лиц утверждает учредительные документы возникающего юридического лица и образует его органы. Порядок голосования на совместном общем собрании определяется договором о слиянии либо этим собранием.

При слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят в соответствии с передаточным актом к вновь возникшему субъекту хозяйствования.

*Присоединением к юридическому лицу* признается передача ему прав и обязанностей одного или нескольких присоединяемых юридических лиц с прекращением их деятельности.

Юридические лица и субъект, к которому они присоединяются, заключают договор о присоединении, в котором определяют порядок и условия присоединения. Договор о присоединении утверждают общее собрание участников присоединяемых юридических лиц и (или) их учредители либо органы управления, уполномоченные на то учредительными документами.

Совместное общее собрание участников и (или) учредителей (участников) юридических лиц, участвующих в присоединении, или их органов управления, уполномоченных на то учредительными документами, принимает решение о внесении изменений и дополнений в учредительные документы юридического лица, к которому осуществляется присоединение. Порядок голосования на совместном общем собрании определяется договором о присоединении либо на этом собрании.

Права и обязанности присоединяемого юридического лица переходят в соответствии с передаточным актом к юридическому лицу, к которому осуществляется присоединение. Присоединившееся юридическое лицо ликвидируется в порядке, определенном законодательством. Юридическое лицо при присоединении к нему другого считается реорганизованным с момента внесения в ЕГР записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

*Разделением юридического лица* признается прекращение его деятельности с передачей прав и обязанностей вновь возникшим юридическим лицам различных организационно-правовых форм.

Общее собрание участников хозяйственной организации принимает решение о порядке и условиях разделения, создании новых юридических лиц, составе участников, учредителей, собственников.

Утверждает учредительные документы и образует органы возникающих в результате разделения субъектов хозяйствования общее собрание их участников, учредителей, собственников.

При разделении юридического лица все его права и обязанности переходят в соответствии с разделительным балансом к вновь возникшим субъектам хозяйствования.

*Выделением из юридического лица* признается создание одного или нескольких новых юридических лиц с передачей им части прав и обя-

занностей реорганизованного юридического лица без прекращения его деятельности.

Общее собрание участников хозяйственной организации принимает решение о порядке и условиях выделения, создании нового юридического лица (юридических лиц), составе его (их) участников.

Учредительные документы вновь возникающих в результате выделения юридических лиц утверждает и образует их органы общее собрание участников, учредителей, собственники каждого из них.

При выделении из хозяйственного общества или товарищества одного или нескольких юридических лиц права и обязанности реорганизованного хозяйственного общества переходят в соответствии с разделительным балансом к каждому из возникших субъектов хозяйствования.

*Преобразование* юридического лица одной формы или вида в юридическое лицо другой формы или вида предусмотрено в случаях и порядке, установленных законодательными актами.

Общее собрание участников (учредителей) или собственник юридического лица принимает решение о преобразовании, порядке и условиях преобразования.

Учредительные документы утверждает, а также образует органы возникающего в результате преобразования юридического лица общее собрание его участников (учредители или собственник).

При преобразовании юридического лица его права и обязанности переходят в соответствии с передаточным актом к вновь возникшему юридическому лицу, за исключением прав и обязанностей, которые не могут принадлежать возникшему юридическому лицу другой формы или вида.

При реорганизации юридического лица в случаях, установленных законодательством, составляется *передаточный акт или разделительный баланс*, которые согласно ст. 55 ГК должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая обязательства, оспариваемые сторонами. Передаточный акт или разделительный баланс утверждаются общим собранием участников, учредителями, собственниками юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации этого общества, и представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации возникающих юридических лиц или изменений, вносимых в учредительные документы существующих юридических лиц.

Реорганизуемое юридическое лицо или орган, принявший решение о его реорганизации, обязаны письменно уведомить об этом кредито-

ров реорганизуемого юридического лица, которые вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является данное юридическое лицо, и возмещения убытков.

Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами.

*Ликвидация* представляет собой прекращение деятельности субъекта хозяйствования без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам, т. е. права и обязанности ликвидированного субъекта к другим лицам не переходят.

Юридическое лицо может быть ликвидировано по решениям: собственника имущества (учредителей, участников) либо органа юридического лица, уполномоченного уставом (учредительным договором); экономического суда; регистрирующего органа.

*Решение собственника имущества о ликвидации юридического лица* является его внутренним делом. К решению собственника приравниваются следующие юридические факты: истечение срока, на который было создано это юридическое лицо; достижение цели, ради которой оно создано; нарушение коммерческой организацией порядка формирования уставного фонда, установленного законодательством; неосуществление юридическим лицом предпринимательской деятельности в течение 24 месяцев подряд.

*Экономический суд принимает решение о ликвидации юридического лица* в таких случаях:

– принятие решения о ликвидации собственником имущества (учредителей, участников) в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано, нарушением коммерческой организацией порядка формирования уставного фонда, установленного законодательством, признанием экономическим судом государственной регистрации юридического лица недействительной;

– осуществление деятельности без надлежащего специального разрешения (лицензии), либо запрещенной законодательными актами, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательных актов;

– экономическая несостоятельность (банкротство) юридического лица;

– уменьшение стоимости чистых активов открытых и закрытых акционерных обществ, иных коммерческих организаций, для которых

установлены минимальные размеры уставных фондов, по результатам второго и каждого последующего финансового года ниже минимального размера уставного фонда, определенного законодательством;

– нарушение установленных законодательством порядка и сроков ликвидации;

– в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

При обнаружении перечисленных оснований для ликвидации юридического лица органы Комитета государственного контроля, прокуратуры, внутренних дел, государственной безопасности, налоговые и иные уполномоченные органы в пределах своей компетенции обращаются в экономический суд с иском о ликвидации такого юридического лица.

Основаниями для принятия *решения о ликвидации юридического лица регистрирующим органом* являются:

– неосуществление деятельности в течение 12 месяцев подряд и ненаправление коммерческой организацией налоговому органу сообщения о причинах неосуществления такой деятельности;

– внесение налоговым органом представления (предложения) о ликвидации коммерческой организации (прекращении деятельности индивидуального предпринимателя) в связи с признанием задолженности безнадежным долгом и ее списанием;

– непринятие собственником имущества (учредителем, участником), руководителем некоммерческой организации, созданной в форме учреждения или ассоциации (союза), мер по смене собственника имущества учреждения, изменению состава членов ассоциации (союза), руководителей таких учреждений, ассоциации (союза), состоящих на профилактическом учете в соответствии с законодательством о профилактике правонарушений, в двухмесячный срок с даты постановки указанных лиц на данный профилактический учет;

– осуществление некоммерческой организацией, созданной в форме учреждения или ассоциации (союза), деятельности, не соответствующей целям и предмету деятельности, указанным в уставе такой организации.

*Процедура ликвидации юридического лица по решению собственника имущества* начинается с назначения собственником ликвидационной комиссии либо ликвидатора (далее – ликвидатор), распределения обязанностей между председателем и членами ликвидационной комиссии (в случае назначения ликвидационной комиссии) и установления порядка и сроков ликвидации.

Срок ликвидации (прекращения деятельности), устанавливаемый собственником имущества, не может превышать 9 месяцев со дня при-

нятия решения о ликвидации, однако может быть продлен по решению указанных лиц, но не более чем до 12 месяцев.

Со дня назначения ликвидатора к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица, и он в течение 10 рабочих дней после даты принятия решения о ликвидации юридического лица уведомляет в письменной форме об этом регистрирующий орган. Ликвидатор от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

В регистрирующий орган путем личного обращения ликвидатор либо лицо, уполномоченное в соответствии с доверенностью действовать от его имени, представляют: заявление о ликвидации (подписывается председателем и членами ликвидационной комиссии либо ликвидатором) с указанием в нем сведений о порядке и сроках ликвидации, составе ликвидационной комиссии, ее председателе или назначении ликвидатора и решение о ликвидации.

На основании полученных документов регистрирующий орган не позднее одного рабочего дня, следующего за днем их получения, представляет в Министерство юстиции сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации (прекращения деятельности), для включения их в ЕГР, а также направляет налоговым, таможенным органам, органам Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты, Белорусскому республиканскому унитарному страховому предприятию «Белгосстрах», территориальным (городским или районным) архивам уведомления о начале процедуры ликвидации юридического лица.

Далее в течение 30 рабочих дней со дня получения данных уведомлений в регистрирующий орган представляют справку о наличии (отсутствии) задолженности у юридического лица: налоговые органы – перед бюджетом по взимаемым ими платежам; органы Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты – перед данным фондом; таможенные органы – перед бюджетом по взимаемым ими платежам с информацией о наличии (отсутствии) у этого юридического лица обязательств, не прекращенных перед таможенными органами; Белорусским республиканским унитарным страховым предприятием «Белгосстрах» (его обособленным подразделением) – по обязательному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

Кредиторы ликвидируемого юридического лица могут заявить о своих требованиях в течение определенного срока, моментом начала которого является дата размещения регистрирующим органом сведений о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, в сети

Интернет на официальном сайте юридического научно-практического журнала «Юстиция Беларуси».

Затем ликвидатор в регистрирующий орган представляет: печати организации либо заявление собственника имущества об их неизготовлении или сведения о публикации объявлений об их утрате; ликвидационный баланс, подписанный ликвидатором и утвержденный собственником имущества; оригинал свидетельства о государственной регистрации юридического лица или заявление собственника имущества о его утрате с приложением сведений о публикации объявления об утрате.

После начала процедуры ликвидации осуществление операций по счетам юридического лица, совершение им действий, не связанных с ликвидацией (прекращением деятельности), запрещаются.

Юридическое лицо считается ликвидированным и обязано прекратить свою деятельность с даты принятия регистрирующим органом решения о внесении записи в ЕГР об исключении его из этого регистра.

Регистрирующий орган принимает *решение о внесении записи в ЕГР об исключении из него субъекта хозяйствования* при соблюдении в совокупности следующих условий:

– субъект хозяйствования, ликвидатор представил необходимые для ликвидации документы;

– налоговые, таможенные органы и органы Фонда социальной защиты населения, «Белгострах» не представили документы и со дня направления регистрирующим органом уведомления о начале процедуры ликвидации юридического лица прошло не менее 35 рабочих дней либо этими органами (организацией) представлены справки об отсутствии соответствующих задолженностей перед бюджетом, Фондом социальной защиты населения, по обязательному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, информация об отсутствии непрекращенных обязательств перед таможенными органами, о том, что юридическое лицо не состояло на соответствующем учете (не было зарегистрировано);

– территориальный архив представил сведения о сдаче на хранение документов, в том числе по личному составу, подтверждающих трудовой стаж и оплату труда работников субъекта хозяйствования.

*Ликвидация юридического лица в судебном порядке* осуществляется в соответствии с хозяйственным процессуальным законодательством.

*При принятии решения о ликвидации регистрирующим органом* ликвидационная комиссия не создается (ликвидатор не назначается) и не требуется предоставления отдельных документов и действий.

## 4.5. Объединения хозяйственных организаций и (или) индивидуальных предпринимателей

Для современной мировой экономики характерно объединение отдельных государств в международные экономические организации и предоставление друг другу предпринимательских преференций (например, Всемирная торговая организация, Тихоокеанский Альянс, Шанхайская организация сотрудничества и др.), появление неподконтрольных ни одному государству экономических структур (например, рынок валют «Форекс», криптовалютная система биткоин), глобализация, установление крупными компаниями контроля над определенными сферами производства и услуг. Бюджет международных корпораций может быть больше, чем бюджет отдельных государств. В данных условиях противостоять финансовой мощи отдельных экономических игроков, иметь достаточное количество финансовых ресурсов, диктовать свои экономические условия, выживать в условиях жесткой конкуренции, экономического протекционизма, применения в мировой политике двойных стандартов в одиночку невозможно. В целях осуществления общего руководства отраслью экономики, общего управления деятельностью, координации деятельности, представления и защиты интересов субъекты хозяйствования (юридические лица и индивидуальные предприниматели) могут создавать объединения или вступать в них.

Объединения в зависимости от международной принадлежности субъектов, создающих их и руководящих ими, бывают: международные, межгосударственные, государственные, местные, субъектов предпринимательской деятельности.

Наибольшую распространенность в отечественной экономике имеют такие виды объединений, как ассоциации, холдинги и государственные объединения.

*Ассоциации (союзы)* создаются коммерческими и некоммерческими организациями, индивидуальными предпринимателями в целях координации своей деятельности, представления и защиты общих интересов.

Лица, организовавшие или вступившие в такое объединение, сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица, индивидуального предпринимателя. Члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться ее услугами. Ассоциации (союзы), являясь некоммерческими организациями, координируют общую инновационную деятельность, предоставляют участникам услуги (например, юридические), обеспечивают информацией, осуществляют поиск новых рынков и т. п.

Учредительным документом ассоциации (союза), как юридического лица, является устав, утвержденный ее членами. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и порядке, предусмотренных уставом, но само объединение не отвечает по их обязательствам.

Член ассоциации (союза) вправе по своему усмотрению выйти из объединения по окончании финансового года, либо его могут исключить из него по решению остальных участников в случаях и порядке, установленных уставом ассоциации (союза). Вышедший или исключенный из состава ассоциации (союза) участник несет субсидиарную ответственность по ее обязательствам пропорционально своему взносу в течение двух лет с момента выхода, если эти обязательства возникли во время его членства в ассоциации (союзе).

Если по решению участников на ассоциацию (союз) возлагается ведение предпринимательской деятельности, объединение преобразуется в хозяйственное общество или товарищество в порядке, предусмотренном законодательством, либо может заниматься предпринимательской деятельностью только посредством создания коммерческих организаций и (или) участия в них.

**Государственные объединения** образуют государственные юридические лица, государственные и иные юридические лица, а также государственные и иные юридические лица и индивидуальные предприниматели. К ним относятся концерны, производственные, научно-производственные объединения.

Государственные объединения являются некоммерческими организациями и создаются, как правило, по отраслевому принципу по решению Президента Республики Беларусь, Правительства Республики Беларусь, а также по их поручению (разрешению) республиканскими органами государственного управления либо по решению органов местного управления и самоуправления.

Государственное объединение действует на основании устава, который утверждается государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о его создании, либо уполномоченным им органом.

Целями деятельности такого объединения являются общее руководство отраслью экономики, координация деятельности и представление интересов членов, входящих в состав объединения. Государственное объединение находится в подчинении Правительства Республики Беларусь, республиканского органа государственного управления, органа местного управления и самоуправления или государственной организации, выполняющей отдельные функции республиканского органа государственного управления.

Имущество такого объединения является государственной собственностью и принадлежит ему на праве хозяйственного ведения либо на праве оперативного управления. В состав имущества не входит имущество участников государственного объединения. По общему правилу собственник имущества государственного объединения не отвечает по обязательствам объединения, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

В состав государственного объединения могут входить государственные учреждения и унитарные предприятия (по решению государственного органа (должностного лица), принявшего решение о создании государственного объединения, или уполномоченного им органа), а также иные организации, индивидуальные предприниматели (добровольно) на условиях и в порядке, определенных уставом государственного объединения. Решение о возможности вхождения в состав государственного объединения индивидуальных предпринимателей и негосударственных юридических лиц принимается государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о создании такого объединения, или уполномоченным им органом.

Государственные учреждения и унитарные предприятия, входящие в состав государственного объединения, не имеют права добровольного выхода из его состава, но могут быть исключены из него по решению государственного органа (должностного лица), принявшего решение о создании такого объединения. Иные участники государственного объединения, входящие в его состав добровольно, вправе выйти из него или могут быть исключены из него в порядке, установленном уставом государственного объединения.

**Холдинг** – объединение юридических лиц, в котором управляющей компанией является коммерческая организация, оказывающая влияние на решения, принимаемые другими участниками холдинга – дочерними компаниями. Основанием такого влияния может быть:

- владение юридическим лицом 25 % и более простых (обыкновенных) акций (долей в уставных фондах) дочерних компаний холдинга;
- управление деятельностью дочерних компаний холдинга – унитарных предприятий, которые учредила управляющая компания холдинга либо по отношению к которым приобрела статус учредителя по иным основаниям, предусмотренным законодательными актами, а также деятельностью учреждений, созданных ею;
- договор доверительного управления 25 % и более простых (обыкновенных) акций (долей в уставных фондах) дочерних компаний холдинга.

Холдинг не является юридическим лицом.

Холдинг создается по решению управляющей компании или собственника, а холдинг, управляющей компанией которого выступает государственное унитарное предприятие, – по решению республиканского органа государственного управления, иной государственной организации, подчиненной Президенту Республики Беларусь или Правительству Республики Беларусь, местного исполнительного и распорядительного органа. Физическое лицо может создать и управлять холдингом, если является собственником имущества унитарных предприятий или имеет 25 % и более акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ.

Для регистрации холдинга управляющая компания холдинга (собственник или уполномоченное им лицо) представляет в Министерство экономики:

- заявление о регистрации холдинга;
- решение о создании холдинга, принятое управляющей компанией холдинга в порядке, определенном ее уставом (учредительным договором), или собственником, или государственным органом (для холдингов с участием государства);
- копии документов, подтверждающих государственную регистрацию юридических лиц – участников холдинга, заверенные их руководителями, а для участников холдинга – нерезидентов Республики Беларусь легализованную выписку из торгового регистра страны учреждения, датированную не позднее одного года до дня подачи заявления о регистрации холдинга, или иное эквивалентное доказательство юридического статуса иностранной организации в соответствии с законодательством страны ее учреждения с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется), подтверждающее государственную регистрацию этой иностранной организации;
- организационно-экономическое обоснование создания холдинга (для холдингов с участием государства).

Запрещается создание и деятельность на территории Республики Беларусь холдингов, имеющих целью или результатом монополизацию производства и (или) реализации товаров (работ, услуг), недопущение, ограничение или устранение конкуренции, ущемление законных интересов потребителей, а также если создание и деятельность холдингов противоречат актам законодательства, наносят ущерб суверенитету, национальной безопасности, территориальной целостности, политической и экономической стабильности Республики Беларусь, нарушают права и свободы граждан. Поэтому для регистрации холдинга его управляющая

компания должна получить согласие антимонопольного органа на его создание.

Холдинг считается созданным и приобретает свой статус с даты регистрации (проставления штампа на заявлении о его регистрации и внесении сведений о нем в Государственный реестр холдингов), осуществляемой Министерством экономики. Не позднее двух рабочих дней, следующих за днем регистрации, Министерство экономики выдает свидетельство о регистрации холдинга (на неопределенный срок) с перечнем участников холдинга<sup>1</sup>.

По данным Министерства экономики, на январь 2017 г. в Беларуси зарегистрировано 102 холдинга.

#### **4.6. Правовое положение структурных подразделений хозяйственных организаций. Представительства и филиалы хозяйственных организаций**

Согласно законодательству хозяйственные организации, как объект прав, представляют собой имущественный комплекс (ст. 132 ГК). В состав такого имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для деятельности, включая земельные участки, капитальные строения (здания, сооружения), незавершенные законсервированные капитальные строения, изолированные помещения, машино-места, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также структурные подразделения, перед которыми стоят обособленные функции и задачи.

В хозяйственной организации выделяют по различным основаниям *структурные подразделения*:

- *производственные* (филиалы, институты, участки, цеха);
- *функциональные* (представительства, отделы, управления, департаменты);
- *обеспечивающие деятельность* (научно-исследовательские институты, конструкторские бюро и др.);
- *обслуживающие деятельность* (учебные заведения, дошкольные заведения, клубы, профилактории, санатории, полиграфические центры (участки) и т. п.).

Структурные подразделения могут: носить статус самостоятельных юридических лиц; финансироваться за счет собственника или вести

<sup>1</sup> Исключением является случай, если холдинг создавался на определенный срок.

самостоятельную хозрасчетную или внебюджетную деятельность; располагаться не в одном здании (группе зданий) головной организации; находиться как в одном населенном пункте с основной организацией, так и в других населенных пунктах, а также за пределами Республики Беларусь.

Характерным примером структурных подразделений являются подразделения Министерства внутренних дел, которые выполняют отдельные функции и получают прибыль от реализации собственной продукции и услуг. К ним относятся: Департамент охраны Министерства внутренних дел Республики Беларусь, учреждение образования «Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь», республиканское санаторно-курортное унитарное предприятие «Санаторий „Белая Русь“» Департамента финансов и тыла Министерства внутренних дел Республики Беларусь», государственное учреждение «Центральная поликлиника Департамента финансов и тыла Министерства внутренних дел Республики Беларусь»; государственное учреждение «Автохозяйство Министерства внутренних дел Республики Беларусь»; гостиница Департамента финансов и тыла Министерства внутренних дел Республики Беларусь; государственное учреждение «Полиграфический центр Министерства внутренних дел».

Состав структурных подразделений Министерства внутренних дел широк и разнообразен по выполняемым задачам и функциям. Отдельные из них также имеют собственные структурные подразделения. Например, в составе учреждения образования «Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь» входят учебно-методическое управление, факультеты, кафедры, отделы и службы. В свою очередь, на базе практических подразделений органов внутренних дел функционируют филиалы кафедр УО «Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь». Так, филиал кафедры административной деятельности органов внутренних дел факультета милиции создан на базе УВД администрации Московского района г. Минска, филиал кафедры уголовно-исполнительного права уголовно-исполнительного факультета – на базе Департамента исполнения наказаний МВД Республики Беларусь.

Руководители структурных подразделений назначаются приказом юридического лица, в некоторых случаях приказом вышестоящей организации или утверждением кандидатуры руководителя. В структурном подразделении организации, имеющем статус самостоятельного юридического лица, его руководители действуют на основании устава или положения, должностной инструкции и локальных правовых актов.

Если структурное подразделение не имеет статуса юридического лица, управление подразделением и в необходимых случаях представление интересов головной организации руководители подразделения осуществляют на основании доверенности, исходя из должностной инструкции и локальных правовых актов.

Как правило, если деятельность структурного подразделения финансируется за счет головной организации, та несет полную материальную ответственность по обязательствам подразделения. Если структурное подразделение имеет статус самостоятельного юридического лица и ведет самостоятельную хозрасчетную или внебюджетную деятельность с получением прибыли, оно само отвечает по своим обязательствам.

Обособленными структурными подразделениями являются представительства и филиалы.

**Представительство** – расположенное вне места нахождения юридического лица его обособленное подразделение, осуществляющее защиту и представительство интересов юридического лица, совершающее от его имени сделки и иные юридические действия.

**Представительство иностранной организации** – ее обособленное подразделение, расположенное на территории Республики Беларусь, осуществляющее защиту и представительство интересов иностранной организации и иные не противоречащие законодательству функции. Не допускается создание представительств иностранных организаций, деятельность которых направлена на свержение либо насильственное изменение конституционного строя Беларуси, нарушение целостности и безопасности государства, пропаганду войны, насилия, разжигание национальной, религиозной и расовой вражды, а также деятельность которых может причинить ущерб правам и законным интересам граждан. Представительство иностранной организации считается созданным на территории Республики Беларусь с момента получения разрешения на его открытие в установленном законодательством порядке. Оно имеет наименование, содержащее указание на иностранную организацию, его создавшую.

**Филиалом** является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.

Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Сведения о них указываются в уставе создавшего их юридического лица.

Материальной основой деятельности представительств и филиалов является имущество, которым они наделяются создавшим их юридиче-

ским лицом. Такое имущество учитывается отдельно на балансе юридического лица. Ответственность за деятельность представительств и филиалов несет их собственник.

Руководители представительств и филиалов назначаются создавшим их юридическим лицом и осуществляют свою деятельность на основании доверенности.

Представительства и филиалы действуют в соответствии с утвержденными положениями о них.

Отдельные требования предъявляются к правовому положению представительств и филиалов (отделений) банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, организационных структур общественных организаций (объединений) и республиканских государственно-общественных объединений с учетом особенностей, установленных законодательством. Так, например, создание дочерних банков, открытие филиалов банков-резидентов за пределами Республики Беларусь, а также участие банков-резидентов в уставных фондах иностранных банков осуществляются с разрешения Национального банка. Открытие представительств банков-резидентов за пределами Республики Беларусь осуществляется после предварительного уведомления Национального банка.

Создание представительств и филиалов за пределами территории Республики Беларусь осуществляется в соответствии с законодательством иностранного государства по месту нахождения представительств и филиалов, если иное не предусмотрено международными договорами Республики Беларусь.

#### **4.7. Правовое положение дочерних и зависимых организаций**

Дочерними организациями могут быть хозяйственные общества и унитарные предприятия.

*Хозяйственное общество признается дочерним*, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в уставном фонде и (или) в соответствии с заключенным между ними договором и (или) иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Основное хозяйственное общество или товарищество, которое имеют право давать дочернему, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с ним по сделкам, заключенным дочерним хозяйственным обществом во исполнение таких указаний.

На основное хозяйственное общество или товарищество в случае экономической несостоятельности (банкротства) дочернего хозяйственного общества по его вине при недостаточности имущества возлагается субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Участники дочернего хозяйственного общества вправе требовать возмещения убытков, причиненных ему по вине основного хозяйственного общества или товарищества.

По общему правилу дочернее хозяйственное общество не отвечает по долгам основного хозяйственного общества или товарищества.

Правовое положение дочернего унитарного предприятия, учрежденного хозяйственным обществом, определяется законодательством об унитарных предприятиях.

В соответствии с законодательством хозяйственное общество может быть учредителем *унитарного предприятия*, которое, действуя на основании устава, утвержденного этим хозяйственным обществом, *признается дочерним*. Имущество дочернего унитарного предприятия, учрежденного хозяйственным обществом, находится в собственности его учредителя и принадлежит унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения.

Руководитель дочернего унитарного предприятия назначается хозяйственным обществом, которое вправе установить порядок назначения руководителей учреждаемых им унитарных предприятий своим уставом.

Дочернее унитарное предприятие, учрежденное хозяйственным обществом, отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, но не несет ответственности по обязательствам этого общества, за исключением случаев, предусмотренных ГК. Хозяйственное общество – учредитель дочернего унитарного предприятия не отвечает по обязательствам унитарного предприятия, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. Если экономическая несостоятельность (банкротство) дочернего унитарного предприятия, вызвана хозяйственным обществом – учредителем, при недостаточности имущества предприятия возлагается субсидиарная ответственность по его обязательствам на собственника.

*Хозяйственное общество признается зависимым*, если в его уставном фонде (акции) другое хозяйственное общество имеет долю в размере, соответствующем 20 % и более общего количества голосов, которыми может пользоваться на общем собрании своих участников.

Зависимое хозяйственное общество не вправе приобретать доли в уставном фонде (акции) хозяйственного общества, по отношению к которому оно признается зависимым.

## Глава 5 ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ИМУЩЕСТВА СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### 5.1. Право собственности как основа хозяйствования

Одним из признаков субъекта хозяйствования является наличие у него обособленного имущества на праве собственности, хозяйственно-го ведения или оперативного управления, на базе которого он осуществляет свою деятельность. В соответствии со ст. 44 ГК данный признак субъекта хозяйствования является обязательным для юридического лица. Индивидуальный предприниматель всем принадлежащим ему имуществом отвечает по своим обязательствам, за исключением имущества, на которое в соответствии с законодательством не может быть обращено взыскание по исполнительным документам (перечень такого имущества указан в приложении к Закону «Об исполнительном производстве»).

*Имущественная основа предпринимательской деятельности* субъекта хозяйствования формируется за счет приобретения имущества в собственность или во временное владение и пользование либо за счет закрепления имущества за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или оперативного управления собственником этого имущества. Все коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий, а также индивидуальные предприниматели являются собственниками имущества, на базе которого они осуществляют свою деятельность.

**Право собственности** – права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Содержание права собственности определяется ст. 210 ГК. *Владение* предполагает возможность фактического обладания имуществом: собственник в любое время вправе непосредственно использовать имущество. *Право пользования* дает возможность собственнику извлекать выгоду, пользу, эксплуатировать, использовать по назначению принадлежащее ему имущество. *Распоряжение* позволяет определять юридическую судьбу имущества, т. е. возможность заключать сделки и совершать иные действия, в результате которых имущество реализуется третьим лицам, передается в дар, обременяется залогом, сдается в аренду, уничтожается, перерабатывается и др.

**Собственник вправе** по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие законодательству, общественной пользе и безопасности, не наносящие вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляющие прав и защищаемых законом интересов других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, а также распоряжаться им иным образом. Отличительным признаком указанных правомочий собственника является то, что он осуществляет их по своему усмотрению в рамках закона, но независимо от воли других лиц, в то время как субъект, являющийся носителем, например, права хозяйственного ведения, осуществляет те же правомочия, опираясь не только на закон, но и с учетом ограничений, установленных собственником имущества.

*Право собственности на имущество, приобретенное унитарным предприятием, государственным объединением или учреждением* по договорам или иным основаниям, приобретает собственником имущества этого унитарного предприятия, государственного объединения или учреждения.

*Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами* в той мере, в какой их оборот допускается законодательством, осуществляется их собственником свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает права и защищаемые законом интересы других лиц.

Собственник может передать свое имущество в *доверительное управление* другому лицу (доверительному управляющему). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица.

В соответствии со ст. 13 Конституции Республики Беларусь и ст. 213 ГК собственность в Республике Беларусь может быть государственной или частной.

**Субъектами права государственной собственности** являются Республика Беларусь и административно-территориальные единицы Республики Беларусь. Соответственно, государственная собственность может быть республиканской (собственность Республики Беларусь) и коммунальной (собственность административно-территориальных единиц Республики Беларусь).

*Республиканская собственность* состоит из казны Республики Беларусь и имущества, закрепленного за республиканскими юридическими лицами в соответствии с актами законодательства. Казну Республики Беларусь составляют средства республиканского бюджета, золотовалютные резервы, другие объекты, находящиеся только в собственности государства, и иное государственное имущество, не закрепленное за республиканскими юридическими лицами.

*Коммунальная собственность* состоит из казны административно-территориальной единицы и имущества, закрепленного за коммунальными юридическими лицами в соответствии с актами законодательства. Казну административно-территориальной единицы составляют средства местного бюджета и иное коммунальное имущество, не закрепленное за коммунальными юридическими лицами.

Имущество, находящееся в государственной собственности, может закрепляться за государственными юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

*Субъектами права частной собственности* являются физические и негосударственные юридические лица.

Физические лица, к которым относятся граждане Республики Беларусь, иностранные граждане, лица без гражданства, в хозяйственном обороте могут использовать свою собственность:

- являясь собственником субъекта хозяйствования (собственник унитарного предприятия, вкладчик в уставный фонд субъекта хозяйствования (учредитель коммандитного товарищества, ОДО, ООО, производственного кооператива, крестьянского (фермерского) хозяйства), акционер ОАО, ЗАО);
- осуществляя ремесленную деятельность с последующей реализацией ее результатов;
- реализовывая продукцию животноводства, пчеловодства и растениеводства;
- реализовывая лекарственные растения, ягоды, грибы, орехи, другую дикорастущую продукцию.

В собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законодательством не может находиться в собственности граждан или юридических лиц (Закон «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства»). Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие огра-

ничения установлены законом в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц.

*Собственность юридического лица* используется в хозяйственной деятельности в нескольких назначениях.

К *собственности*, используемой в *организационно-хозяйственной сфере деятельности*, относится уставный фонд, который является своеобразной материальной базой субъекта хозяйствования: на его основе разворачивается сама хозяйственная деятельность юридического лица, он служит гарантом выполнения принятых субъектом хозяйствования обязательств и т. п. Уставный фонд коммерческой организации может формироваться за счет вещей, включая деньги и ценные бумаги, иного имущества, в том числе имущественных прав, либо иных отчуждаемых прав, имеющих денежную оценку.

*Собственность юридического лица* необходима в *производственно-хозяйственной деятельности*. К ней относятся товароматериальные ценности, на которых строится технологический процесс производства продукции (товаров), выполнения работ, оказания услуг (здания, сооружения, станки, оборудование, сырье, полуфабрикаты и т. п.). Товароматериальные ценности состоят из основных и оборотных средств производства.

*Собственность юридического лица* используется в *инвестиционной сфере*, если само юридическое лицо является собственником дочернего унитарного предприятия, акционером акционерного общества, участником (учредителем) других дочерних и зависимых субъектов хозяйствования, имеет ценные бумаги, паенакопления в потребительском кооперативе и т. п.

Для права собственности важными являются основания его приобретения и утраты.

*Приобретение права собственности* осуществляется в соответствии с гл. 14 ГК. Статьей 219 ГК предусмотрены основания приобретения права собственности.

*Право собственности* приобретается на *новую изготовленную или созданную лицом для себя вещь*. Изготовление или создание вещи в большинстве случаев является обычным, технологическим процессом производства, в результате которого возникает различная продукция, новые станки, оборудование, машины и т. п. В результате сельскохозяйственного производства появляются поступления, а именно: приплод скота, плоды, мясомолочная продукция, шерсть и т. п. Право собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате исполь-

зования имущества, приобретается по основаниям, предусмотренным ст. 136 ГК.

*Право собственности* приобретается в результате совершения сделки. К характерным сделкам в сфере хозяйствования относятся: купля-продажа, поставка, энергоснабжение, контрактация, мена и др. Преимущественно между субъектами хозяйствования применяется простая письменная форма договора, к которому могут добавляться различные приложения (спецификация, счет-фактура, календарный график поставки и др.), которые закрепляют различные аспекты сделки. Право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Если договор подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента его регистрации.

Лицо может приобрести *право собственности на имущество, не имеющее собственника*, на имущество, *собственник которого неизвестен*, либо на имущество, от которого *собственник отказался* или на которое он *утратил право собственности* по иным основаниям, предусмотренным законодательством (ст. 226 (бесхозные вещи), 227 (движимые вещи, от которых собственник отказался), 229 (приобретение права собственности на находку), 232 (приобретение права собственности на безнадзорных животных), 234 (клад), 234<sup>1</sup> (приобретение права собственности на бесхозные антикварное, историческое оружие и боеприпасы, иное вооружение или военную технику), 234<sup>2</sup> (приобретение права собственности на археологические артефакты) ГК).

Возможно приобретение *права собственности на квартиру, дачу, гараж, иное помещение, машино-место, предоставленные жилищно-строительным, дачным, гаражным или иным потребительским кооперативом в пользование* его членам, другим лицам, имеющим право на паенакопления, полностью внесшими свой паевой взнос за указанное имущество. Право собственности в данном случае возникает с момента регистрации этого права в установленном порядке.

*Право собственности* переходит в рамках наследования. В хозяйственном праве такой способ приобретения права собственности встречается при наследовании унитарного предприятия, доли в уставном фонде или акций акционерного общества. Юридическим основанием для перехода права собственности, внесения соответствующих изменений в учредительные документы с последующей государственной регистрацией является выданное нотариусом свидетельство о праве на наследство.

*Право собственности* приобретается в результате передачи учредителями *уставного фонда*. Факт передачи оформляется актом приема-

передачи имущества, вносимого в качестве вклада в уставный фонд, с его последующей постановкой на баланс организации.

*Правопреемство* – одно из оснований приобретения права собственности. В результате реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам – правопреемникам реорганизованного юридического лица. Так, при разделении хозяйственного общества общее собрание его участников принимает решение о порядке и условиях разделения хозяйственного общества, создании новых хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм, составе их участников. Общие собрания участников каждого из вновь возникающих в результате разделения юридических лиц утверждают их учредительные документы и образуют их органы. Все права и обязанности разделенного хозяйственного общества переходят в соответствии с разделительным балансом к вновь возникшим юридическим лицам.

Право собственности приобретается при *обращении в собственность общедоступных для сбора вещей*. Согласно ст. 222 ГК в частную собственность могут быть обращены ягоды, рыба, другие общедоступные вещи и животные, если в соответствии с законодательством, общим разрешением, которое дано собственником, или в соответствии с местным обычаем допускается их сбор в лесах, водоемах или на другой территории. Чаще всего такой способ приобретения прав собственности встречается в деятельности индивидуальных предпринимателей, крестьянских (фермерских) хозяйств, лесных, рыболовных, звероводческих артелей (производственных кооперативов).

Способы приобретения права собственности одним лицом одновременно являются способами утраты права собственности другим. Однако законодательство выделяет **основания прекращения права собственности** в самостоятельную группу юридических фактов (ст. 236 ГК).

Право собственности прекращается при *отчуждении собственником своего имущества другим лицам*, например в результате совершения сделки (купля-продажа, поставка, мена и др.).

*Отказ собственника от права собственности* также влечет прекращение права собственности. Субъект хозяйствования может отказаться от права собственности на принадлежавшее ему имущество, объявив об этом либо совершив другие действия, определенно свидетельствующие о его устранении от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество. Прекращение прав и обязанностей собственника в отношении соответствующего имущества в результате отказа от права собственности наступает

в момент приобретения права собственности на данное имущество другим лицом, за исключением случаев, когда имущество в соответствии с законодательством подвергнуто утилизации или уничтожению.

*Гибель или уничтожение имущества* является основанием для прекращения права собственности. В договорных отношениях стороны, как правило, указывают форс-мажорные обстоятельства (обстоятельства непреодолимой силы), которые могут привести к гибели имущества. К ним относятся события, на которые участник не может оказать влияния и за возникновение которых он не несет ответственности (например, землетрясение, наводнение, пожар и др.). Уничтожение имущества собственника может происходить в результате противоправных действий (например, поджог, умышленное уничтожение имущества, падеж скота).

*Принудительное изъятие у собственника имущества* также прекращает право собственности. Оно допускается только при производстве определенных действий.

*Обращение взыскания на имущество по обязательствам* производится на основании решения суда, если законодательством или договором не предусмотрен иной порядок обращения взыскания. Право собственности на имущество прекращается у собственника с момента возникновения права собственности на изъятое имущество у лица, к которому переходит это имущество (ст. 238 ГК).

*Отчуждение имущества, которое в силу акта законодательства не может принадлежать данному лицу*, связано с изменением законодательства. Такое имущество должно быть отчуждено собственником в течение одного года с момента возникновения права собственности на имущество. Если имущество не отчуждено в установленные сроки, оно с учетом его характера и назначения может быть отчуждено по решению суда с передачей бывшему собственнику вырученной от продажи суммы либо передаче в государственную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом. Затраты на отчуждение (ответственное хранение) указанного имущества вычитаются из полагающейся бывшему собственнику суммы. Аналогично отчуждаются вещи, нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, а в выдаче такого разрешения собственнику отказано либо он не обратился за получением указанного разрешения. Отчуждение такой вещи допускается с соблюдением порядка оборота соответствующего имущества, установленного законодательством, и только лицу, имеющему указанное разрешение, или государству (ст. 239 ГК).

*Отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка* обусловлено государственными нуждами либо ненадле-

жащим использованием земли. Находящиеся на данном участке здания, сооружения или другое недвижимое имущество могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов в порядке, предусмотренном законодательством (ст. 240 ГК).

*Выкуп бесхозно содержимых культурных ценностей, домашних животных* производится, если собственник бесхозно содержит ценности, отнесенные в соответствии с законодательством к особо ценным и охраняемым государством, что грозит утратой ими своего значения, а в случае с домашними животными содержит их и обращается с ними в явном противоречии с установленными правилами и нормами гуманности. Ценности могут быть по решению суда изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов. При выкупе культурных ценностей собственнику возмещается их стоимость в размере, установленном соглашением сторон, а в случае спора – судом. При продаже с публичных торгов собственнику передается вырученная от продажи сумма за вычетом расходов на проведение торгов (ст. 241 ГК). Животные могут быть изъяты у собственника путем их выкупа лицом, предъявившим соответствующее требование в суд. Цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора – судом (ст. 242 ГК);

*Реквизиция* заключается в том, что имущество в интересах общества по решению государственных органов может быть изъято у собственника в случае стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой ему стоимости имущества (ст. 243 ГК);

*Конфискация* предусматривает безвозмездное изъятие имущества у собственника в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения. При этом конфискация имущества в административном порядке допускается лишь с соблюдением условий и порядка, предусмотренных законом (ст. 244 ГК);

*Отчуждение имущества* также производится в случаях, предусмотренных п. 4 ст. 255 (несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности, его доле в праве собственности, устраняемая выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсацией) и ст. 275<sup>1</sup> ГК (изъятие жилого помещения у собственника в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами).

*Приватизация государственного имущества* предусматривает, что объекты приватизации продаются субъектам приватизации в порядке и на условиях, установленных Законом «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных пред-

приятий в открытые акционерные общества» и Декретом Президента Республики Беларусь от 20 марта 1998 г. № 3 «О приватизации государственной собственности в Республике Беларусь» (ст. 245 ГК).

*Национализация* – обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности субъектов хозяйствования, только на основании принятого в соответствии с Конституцией Республики Беларусь закона о порядке и условиях национализации этого имущества и со своевременной и полной компенсацией лицу, имущество которого национализировано, стоимости этого имущества и других убытков, причиняемых его изъятием (ст. 245 ГК).

*Безвозмездное изъятие имущества* производится в случаях, предусмотренных законодательными актами в сфере борьбы с коррупцией.

## 5.2. Правовой режим отдельных видов имущества

*Правовой режим имущества* – совокупность установленных законодательством правомочий по владению, пользованию и распоряжению им. Он зависит от ряда факторов, в частности от юридического титула, на основании которого имущество принадлежит субъекту, от целевого назначения имущества.

Определение понятия «имущество» не содержится в ГК, хотя в ст. 128 кодекса объектами гражданских прав определены: вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; нераскрытая информация; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ; нематериальные блага.

Исходя из различных трактовок, понятие «имущество» можно рассматривать в широком смысле как вещи или определенную совокупность вещей, совокупность имущественных прав определенного лица, совокупность прав и обязанностей данного лица.

Иногда термин «имущество» используется в законодательстве в более узком значении для обозначения только вещей (ст. 933 ГК), вещей, денег и ценных бумаг (ст. 283 ГК), имущественных прав (ст. 17 ГК), имущественных обязанностей (ст. 1086 ГК).

Законодательное определение понятия «имущество» содержится в Положении о порядке организации и проведения проверок, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 16 октября 2009 г. № 510 «О совершенствовании контрольной (надзорной) деятельности в Республике Беларусь»: *имущество* – вещи, включая деньги и ценные

бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права. Таким образом, законодатель исходит из расширительного толкования понятия «имущества», включая в его состав не только вещи материального мира, но и имущественные права (п. 2).

Вещи законодателем разделены на две категории: движимые и недвижимые.

К *недвижимым вещам (недвижимому имуществу, недвижимости)* относятся: земельные участки, участки недр, поверхностные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, капитальные строения (здания, сооружения), незавершенные законсервированные капитальные строения, изолированные помещения, машино-места. К *недвижимым вещам* также приравниваются предприятие в целом как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река – море», космические объекты. Законодательными актами к *недвижимым вещам* может быть отнесено и иное имущество (п. 1 ст. 130 ГК).

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются *движимым имуществом*. Регистрация прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законе (п. 2 ст. 130 ГК).

*Источниками формирования имущества субъектов хозяйствования* могут выступать: уставный фонд, имущество, приобретенное в ходе осуществления предпринимательской деятельности, закрепленное собственником за унитарным предприятием, учреждением или государственным объединением, полученное в качестве безвозмездной помощи.

*Уставный фонд* формируется при создании коммерческой организации в порядке, установленном законодательством, и определяет размер имущества организации, гарантирующего интересы ее кредиторов, и составляет материальную базу для последующего функционирования субъекта хозяйствования. Формирование уставного фонда осуществляется за счет вкладов учредителей как в денежной форме, так и в неденежной (движимое, недвижимое имущество, в том числе имущественные права). Коммерческая организация самостоятельно определяет его размер.

Для некоторых организаций Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» или иными актами законодательства установлен минимальный размер

уставного фонда: 100 базовых величин – для закрытых акционерных обществ, 400 базовых величин – для открытых акционерных обществ. Нормы названного декрета не распространяются на требования к уставным фондам банков, небанковских кредитно-финансовых организаций, страховых организаций, страховых брокеров, объединений страховщиков, государственных объединений, открытых акционерных обществ, созданных в процессе приватизации государственной собственности.

По общему правилу уставный фонд коммерческих организаций формируется в белорусских рублях. Оценка стоимости неденежного вклада в уставный фонд коммерческой организации подлежит экспертизе достоверности такой оценки в случаях и порядке, предусмотренных законодательством.

Применительно к национальным юридическим лицам в законодательстве отсутствует ограничение относительно происхождения денежных средств, вносимых в качестве вклада в уставный фонд юридического лица, за исключением деятельности отдельных субъектов хозяйствования, например банков.

В то же время при создании коммерческой организации с иностранными инвестициями в качестве вклада в уставный фонд могут использоваться заемные и привлеченные источники инвестиций. Законодательными актами могут быть установлены и иные ограничения в отношении имущества, вносимого в качестве вклада в уставный фонд коммерческой организации. Так, Законом Республики Беларусь от 9 декабря 1992 г. «О хозяйственных обществах» предусмотрено ограничение, согласно которому уставный фонд хозяйственного общества не может быть сформирован полностью за счет неденежного вклада в виде имущественных прав.

*Имущество, приобретенное в ходе осуществления предпринимательской деятельности*, в том числе приобретенное и используемое для собственного потребления, *прибыль (доходы), полученная от реализации продукции, товаров, оказания услуг, выполнения работ, а также поступления, полученные в результате использования имущества (плоды, продукция, доходы)*, также формируют имущество субъекта хозяйствования. Имущество, произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом, крестьянским (фермерским) хозяйством, производственным или потребительским кооперативом в процессе их деятельности, принадлежит им на праве собственности. Право собственности на имущество, приобретенное унитарным предприятием, государственным объединением или учреждением по договорам или иным основаниям, приобретается собственником имущества этого субъекта хозяйствования (п. 2 ст. 210 ГК).

Источником формирования имущества субъектов хозяйствования является *имущество, закрепленное по решению собственника за унитарным предприятием, учреждением или государственным объединением*. Право хозяйственного ведения или право оперативного управления таким имуществом возникает у этого предприятия, учреждения или государственного объединения с момента передачи имущества, если иное не установлено законодательством. Право собственности на переданное имущество принадлежит учредителю субъекта хозяйствования.

Имущество субъекта хозяйствования может формироваться за счет *имущества, полученного в качестве безвозмездной (спонсорской) помощи* на основании Указа Президента Республики Беларусь от 1 июля 2005 г. № 300 «О предоставлении и использовании безвозмездной (спонсорской) помощи». Организации вправе получать от юридических лиц и индивидуальных предпринимателей безвозмездную (спонсорскую) помощь в виде денежных средств, в том числе в иностранной валюте, товаров (имущества), работ, услуг, имущественных прав, включая исключительные права на объекты интеллектуальной собственности, на условиях, определяемых данным указом. Законодательно запрещены сделки дарения в отношениях между коммерческими организациями (ст. 546 ГК).

К источникам формирования имущества субъектов хозяйствования могут также быть отнесены *доходы от ценных бумаг, кредиты, капитальные вложения, субсидии, дотации из средств республиканского бюджета и иные не запрещенные законодательством Республики Беларусь источники*.

Создание, изменение, прекращение существования недвижимого имущества, возникновение, переход, прекращение прав и ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество, сделки с недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации в соответствии с Законом «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним». Закон устанавливает **правила государственной регистрации** в отношении следующих видов **объектов недвижимого имущества**: земельные участки, капитальные строения (здания, сооружения), незавершенные законсервированные капитальные строения, изолированные помещения, в том числе жилые, машиноместа, предприятия как имущественные комплексы, другие виды недвижимого имущества в случаях, установленных законодательными актами Республики Беларусь.

*Государственной регистрации* подлежат возникновение, переход, прекращение *права собственности*, а также следующие *права и ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество*:

- пожизненное наследуемое владение земельным участком;
- постоянное пользование земельным участком;
- временное пользование земельным участком, если иное не предусмотрено законодательными актами Республики Беларусь;
- оперативное управление;
- хозяйственное ведение;
- доверительное управление;
- аренда, субаренда, безвозмездное пользование недвижимым имуществом, за исключением случаев, установленных законодательными актами Республики Беларусь;
- сервитут;
- ипотека;
- рента;
- залог права аренды недвижимого имущества; залог зарегистрированной доли в праве собственности на недвижимое имущество;
- арест;
- ограничение (обременение), устанавливаемое в отношении недвижимого имущества в связи с присвоением ему статуса историко-культурной ценности;
- ограничение (обременение), устанавливаемое в отношении недвижимого имущества в связи с обслуживанием линий электропередачи, трубопроводов и иных инженерных сооружений;
- ограничение (обременение), устанавливаемое в отношении недвижимого имущества при приватизации государственного имущества;
- ограничение (обременение) прав в использовании земельных участков.

По своей правовой природе государственная регистрация права, ограничения (обременения) права на недвижимое имущество, являясь юридическим актом признания и подтверждения со стороны государства возникновения, перехода, прекращения права, ограничения (обременения) права на недвижимое имущество, носит публичный характер и направлена на защиту интересов правообладателей недвижимого имущества.

Существует *классификация закрепленного за организациями имущества*, которая основана на экономической роли материальных и финансовых ресурсов. Имущество составляют *фонды производственного и непроизводственного назначения*, т. е. те ресурсы, которые непосредственно участвуют в производстве и реализации продукции, товаров, работ, услуг, и ресурсы, предназначенные для удовлетворения бытовых и социальных потребностей работников организаций, средства, направляемые на премирование работников.

**Объем и содержание прав субъектов предпринимательской деятельности в отношении** принадлежащего им **имущества** зависят от многих факторов и в первую очередь от юридического титула, на основании которого имущество принадлежит субъекту предпринимательской деятельности. Таким титулом является право собственности, право хозяйственного ведения и право оперативного управления.

Собственник (учредители, участники), участвуя в образовании имущества юридического лица, может иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество. К юридическим лицам, в отношении которых их *участники имеют обязательственные права*, относятся: хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства. Участники указанных юридических лиц *могут иметь вещные права* только на имущество, которое они передали юридическим лицам в пользование в качестве вклада в уставный фонд.

К юридическим лицам, на имущество которых их *учредители имеют право собственности или иное вещное право*, относятся: унитарные предприятия, в том числе дочерние, государственные объединения и финансируемые собственником учреждения.

К юридическим лицам, в отношении которых их *учредители (участники) не имеют имущественных прав*, относятся некоммерческие организации, т. е. общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей (ассоциации и союзы) и т. д.

### 5.3. Вещные права, производные от права собственности

В хозяйственной деятельности **вещные права, производные от права собственности**, призваны оформить или предоставить имущественную базу для самостоятельного участия в гражданских, хозяйственных и иных правоотношениях субъектов хозяйствования – несобственников. Указанные права являются ограниченными, поскольку из трех полномочий собственника – владение, пользование, распоряжение – субъекты таких вещных прав осуществляют отдельные из них или все в пределах, определенных законодательством, договором либо собственником.

В соответствии со ст. 217 ГК к вещным правам лиц, не являющихся собственниками, относятся:

- право хозяйственного ведения (ст. 276 ГК);

- право оперативного управления (ст. 277 ГК);
- право пожизненного наследуемого владения земельным участком;
- право постоянного пользования земельным участком;
- право временного пользования земельным участком;
- сервитуты (ст. 268 ГК).

**Право хозяйственного ведения и право оперативного управления** – производные от права собственности вещные права юридических лиц – несобственников по хозяйственному и иному использованию имущества собственника. Эти права устанавливаются в отношении имущества унитарных предприятий, государственных объединений, учреждений.

*На праве хозяйственного ведения имущество* может принадлежать:

- республиканским унитарным предприятиям (собственник – Республика Беларусь);
- коммунальным унитарным предприятиям (собственник – административно-территориальные единицы);
- частным унитарным предприятиям (собственник – юридическое лицо, физическое лицо);
- государственным объединениям.

Унитарное предприятие, государственное объединение, которым имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеют, пользуются и распоряжаются этим имуществом в пределах, определяемых в соответствии с законодательством (ст. 276 ГК).

*Собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении*, в соответствии с законодательством решает вопросы:

- создания унитарного предприятия;
- определения предмета и целей его деятельности;
- его реорганизации и ликвидации;
- назначения руководителя предприятия;
- осуществления контроля за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества (п. 2 ст. 276 ГК).

*Унитарное предприятие, государственное объединение не вправе* продавать принадлежащее им на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, в залог, вносить в качестве вклада в уставный фонд хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом *без согласия собственника*. Остальным принадлежащим им имуществом они распоряжаются самостоятельно, за исключением случаев, установленных законодательством и собственником имущества (п. 3 ст. 276 ГК).

Собственник имущества унитарного предприятия вправе принять решение об изъятии его в порядке и случаях, предусмотренных законо-

дательством либо уставом. В уставе должно быть закреплено положение о том, что собственник вправе изъять у унитарного предприятия неиспользуемое имущество, неэффективно используемое имущество и т. д.

*На праве оперативного управления имущество* может принадлежать казенному предприятию, учреждению, государственному объединению. Указанные организации осуществляют права владения, пользования и распоряжения закрепленным за ними имуществом в пределах, установленных законодательством, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника, назначением имущества.

*Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием, учреждением или государственным объединением на праве оперативного управления*, вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

*Казенное предприятие, государственное объединение* (если иное не определено актами Президента Республики Беларусь) *вправе* отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ними имуществом *лишь с согласия собственника* этого имущества. Казенное предприятие самостоятельно реализует товары (работы, услуги), если иное не установлено законодательством, но порядок распределения его доходов определяется собственником его имущества.

*Учреждение не вправе без согласия собственника* отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет выделенных ему средств, если иное не установлено ГК или иными законодательными актами. *Учреждение вправе* передавать в залог имущество, находящееся в государственной собственности, в порядке, установленном законодательными актами о распоряжении государственным имуществом, если иное не предусмотрено Президентом Республики Беларусь, а имущество, находящееся в частной собственности, – с согласия собственника этого имущества либо уполномоченного им лица. Если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, полученные от такой деятельности доходы и приобретенное за счет их имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе (отдельно в книге учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения), если иное не предусмотрено законодательством.

*Право хозяйственного ведения или право оперативного управления имуществом*, в отношении которого собственником принято решение

о закреплении за унитарным предприятием, учреждением или государственным объединением, возникает у этого субъекта хозяйствования с момента передачи имущества, если иное не установлено законодательством.

Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, а также имущество, приобретенное унитарным предприятием, учреждением или государственным объединением по договорам или иным основаниям, поступают в хозяйственное ведение или оперативное управление в порядке, установленном законодательством для приобретения права собственности. Право собственности на эти плоды, продукцию, доходы и имущество приобретает собственник имущества указанных юридических лиц.

*Право хозяйственного ведения и право оперативного управления имуществом прекращаются* по основаниям и в порядке, предусмотренным законодательными актами для прекращения права собственности, а также в случаях правомерного изъятия имущества по решению собственника.

**Право пожизненного наследуемого владения земельным участком** имеют граждане Республики Беларусь, чьи земельные участки предоставлены им до вступления в силу Кодекса о земле (до 1 января 2009 г.), либо кому право пожизненного наследуемого владения на земельные участки перешло в установленном порядке, а также если земельные участки предоставлены им в соответствии с частью второй ст. 14 Кодекса о земле. Земельные участки гражданам Республики Беларусь могут предоставляться:

- для строительства и обслуживания жилого дома в случаях, установленных Президентом Республики Беларусь, без проведения аукциона;
- обслуживания принадлежащих им на праве собственности или ином законном основании жилого дома либо квартиры в блокированном жилом доме, зарегистрированной организацией по государственной регистрации;
- ведения личного подсобного хозяйства в сельских населенных пунктах, поселках городского типа, если граждане зарегистрированы по месту жительства в этих населенных пунктах или в иных населенных пунктах, расположенных на территории соответствующего сельсовета;
- ведения крестьянского (фермерского) хозяйства;
- коллективного садоводства;
- дачного строительства;
- традиционных народных промыслов (ремесел).

*Земельные участки могут находиться в пожизненном наследуемом владении иностранных граждан и лиц без гражданства, являющихся родственниками наследодателя, в случае наследования земельного участка, находившегося у наследодателя в пожизненном наследуемом владении, в том числе при наследовании расположенного на таком участке жилого дома или квартиры в блокированном жилом доме, зарегистрированной организацией по государственной регистрации, дачи, садового домика, если иное не установлено законодательными актами.*

*Размер земельного участка, предоставляемого в пожизненное наследуемое владение, устанавливается:*

- для строительства и (или) обслуживания жилого дома, обслуживания квартиры в блокированном жилом доме, зарегистрированной организацией по государственной регистрации: от 0,05 до 0,15 га в городах, от 0,15 до 0,25 га в сельских населенных пунктах, поселках городского типа;
- ведения личного подсобного хозяйства не более 1 га в сельском населенном пункте, поселке городского типа, в котором гражданин зарегистрирован, или в ином населенном пункте, расположенном на территории соответствующего сельсовета;
- ведения крестьянского (фермерского) хозяйства не более 100 га;
- традиционных народных промыслов (ремесел) в зависимости от местных условий и особенностей, а также от волеизъявления лиц, которым они предоставляются.

*Право пожизненного наследуемого владения земельным участком прекращается* в случае добровольного отказа от земельного участка, изъятия земельного участка для государственных нужд, изменения в соответствии с законодательными актами вида вещного права на земельный участок, находящийся в пожизненном наследуемом владении, а также в случаях, указанных ст. 60 Кодекса о земле.

**Право постоянного пользования земельным участком** имеют в соответствии с Кодексом о земле юридические лица Республики Беларусь, чьи земельные участки предоставлены им до вступления в силу кодекса либо кому право постоянного пользования на земельные участки в установленном порядке перешло от других юридических лиц Республики Беларусь, а также если земельные участки предоставлены в соответствии с частью второй ст.15 данного кодекса. Земельные участки в таком случае предоставляются:

- для осуществления государственными органами, иными государственными организациями своих задач и функций, предусмотренных законодательством (за исключением предоставления земельных участков для строительства автозаправочных станций);

- обслуживания объектов недвижимого имущества, находящихся в государственной собственности, негосударственным юридическим лицам;
- ведения сельского хозяйства, подсобного сельского хозяйства сельскохозяйственным организациям, в том числе крестьянским (фермерским) хозяйствам, иным организациям;
- исследовательских и (или) учебных целей в области сельского либо лесного хозяйства научным организациям, учреждениям образования;
- ведения лесного хозяйства государственным лесохозяйственным учреждениям, организациям местных исполнительных комитетов, в компетенцию которых входит ведение лесного, лесопаркового хозяйства;
- строительства и (или) обслуживания мест погребения, культовых строений, в том числе зданий епархиальных управлений, монастырских комплексов, духовных учебных заведений религиозным организациям;
- строительства многоквартирных жилых домов (за исключением жилых домов повышенной комфортности согласно критериям, определенным законодательными актами), обслуживания многоквартирных жилых домов, строительства и (или) обслуживания общежитий, гаражей и автомобильных стоянок;
- коллективного садоводства, дачного строительства садоводческим товариществам, дачным кооперативам (земельные участки общего пользования);
- предоставления другого земельного участка взамен изымаемого, который был предоставлен на праве постоянного пользования;
- реконструкции существующих капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений в капитальных строениях (зданиях, сооружениях), если требуется изменение целевого назначения и (или) размера земельного участка, предоставленного на праве постоянного пользования;
- строительства и (или) обслуживания объектов транспортной и инженерной инфраструктуры и объектов придорожного сервиса, за исключением случаев строительства объектов придорожного сервиса в пригородных зонах г. Минска и областных центров;
- обслуживания многоквартирных, блокированных жилых домов, в которых возникло совместное домовладение, товариществам собственников, уполномоченным лицам по управлению недвижимым имуществом совместного домовладения;
- строительства, обслуживания жилых домов для работников сельскохозяйственных организаций, в том числе крестьянских (фермерских) хозяйств, юридических лиц, имеющих филиал либо иное обособленное

подразделение, осуществляющее предпринимательскую деятельность по производству сельскохозяйственной продукции, выручка от ее реализации у которых составляет не менее 50 % общей суммы выручки этого филиала либо иного обособленного подразделения, государственных лесохозяйственных учреждений, иных государственных организаций, для работников организаций социально-культурной сферы, а также в целях размещения агроэкотуристов.

Законодательными актами и решениями Президента Республики Беларусь могут устанавливаться и иные случаи предоставления земельных участков в постоянное пользование.

*Право постоянного пользования земельным участком прекращается* в случае добровольного отказа от земельного участка, изъятия земельного участка для государственных нужд, изменения в соответствии с законодательными актами вида вещного права на земельный участок, находящийся в постоянном пользовании, а также в случаях, указанных в ст. 60 Кодекса о земле. Право постоянного пользования земельным участком прекращается также в случае ликвидации юридического лица Республики Беларусь, которому предоставлен земельный участок, а также при прекращении гражданства Республики Беларусь.

*Право временного пользования земельными участками* в соответствии со ст. 16 Кодекса о земле имеют граждане, юридические лица Республики Беларусь, которым земельные участки предоставлены до вступления в силу данного кодекса, либо юридические лица, которым это право перешло от других юридических лиц Республики Беларусь в установленном порядке. Во временное пользование земельные участки могут предоставляться:

- лицам для целей, как при постоянном пользовании, на срок до 10 лет, если иное не предусмотрено законодательством;
- гражданам для огородничества, сенокосения и выпаса сельскохозяйственных животных на срок до 10 лет;
- гражданам Республики Беларусь для строительства (установки) временных индивидуальных гаражей на срок до 10 лет;
- юридическим лицам Республики Беларусь для добычи общераспространенных полезных ископаемых, в том числе торфа, строительства объектов, необходимых для их переработки и хранения, а также для использования геотермальных ресурсов недр и сушки лигнина, для добычи стратегических полезных ископаемых, полезных ископаемых ограниченного распространения при наличии горного отвода, строительства объектов, необходимых для их переработки и хранения, на срок, установленный законодательством об охране и использовании недр для указанных целей;

– концессионерам на основании концессионных договоров на срок до 99 лет в соответствии с законодательством об охране и использовании земель и о концессиях.

Законодательными актами и решениями Президента Республики Беларусь могут устанавливаться и иные случаи предоставления земельных участков во временное пользование.

**Сервитут** – право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом. В соответствии со ст. 268 ГК собственник недвижимого имущества вправе требовать от собственника соседнего недвижимого имущества, а в необходимых случаях и от собственника другого недвижимого имущества предоставления права ограниченного пользования недвижимым имуществом (сервитута). Сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установления сервитута, и собственником недвижимого имущества и подлежит государственной регистрации в порядке, установленном законодательством о государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним. В случае недостижения соглашения об установлении или условиях сервитута спор разрешается судом по иску лица, требующего установления сервитута.

*Сервитут может устанавливаться* для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации, а также для других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.

Сервитут может устанавливаться в отношении земельных участков, предоставленных на праве пожизненного наследуемого владения или праве постоянного пользования, а также в отношении зданий, сооружений и другого недвижимого имущества, ограниченное пользование которым необходимо вне связи с использованием земельным участком.

Обременение недвижимого имущества сервитутом не лишает собственника недвижимого имущества прав владения, пользования и распоряжения этим недвижимым имуществом. Он вправе, если иное не предусмотрено законодательством, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование недвижимым имуществом. Если недвижимое имущество, принадлежащее гражданину или юридическому лицу, в результате обременения сервитутом не может использоваться в соответствии с назначением, собственник вправе требовать по суду прекращения сервитута.

Право ограниченного пользования чужим земельным участком (*земельный сервитут*) устанавливается и прекращается, как и регулируют-

ся все отношения, связанные с ним, в соответствии с законодательством об охране и использовании земель.

*Сервитут может быть прекращен*, если отпали основания, по которым этот сервитут был установлен по требованию собственника имущества, обремененного сервитутом.

## 5.4. Арендное право в хозяйственной деятельности

*Аренда* предоставляет собой правовую возможность для субъекта хозяйствования, не обладающего правом собственности на арендованное имущество (вещь), самостоятельно владеть и (или) пользоваться им.

*Арендные отношения* в зависимости от особенностей их регулирования делятся на группы:

– отношения по передаче на условиях возвратности и платности любого имущества между субъектами предпринимательской деятельности частной формы собственности;

– отношения, возникающие в процессе передачи в аренду государственного имущества, а именно зданий, сооружений, нежилых помещений, оборудования и транспортных средств, находящихся в республиканской и коммунальной собственности (порядок передачи в аренду имущества, сроки аренды, порядок содержания и обслуживания имущества, а также определение ставок арендной платы и оплаты услуг, предоставляемых арендатору арендодателем в процессе эксплуатации арендованного имущества, устанавливаются специальными нормативными правовыми актами).

Различные арендные отношения связаны с различным правовым режимом имущества, его назначением, сроком и способом использования.

В Республике Беларусь существует ряд *нормативных правовых актов, которые регулируют арендные отношения*. Основными из них являются: Гражданский кодекс (гл. 34), Декрет Президента Республики Беларусь от 19 декабря 2008 г. № 24 «О некоторых вопросах аренды капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, машино-мест», Указ Президента Республики Беларусь от 29 марта 2012 г. № 150 «О некоторых вопросах аренды и безвозмездного пользования имуществом», Указ Президента Республики Беларусь от 1 марта 2010 г. № 101 «О взимании арендной платы за земельные участки, находящиеся в государственной собственности», постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь «О некоторых вопросах рассмотрения дел, возникающих из арендных правоотношений» от 15 февраля 2012 г. № 1 и др.

Субъекты хозяйствования для осуществления предпринимательской деятельности в соответствии с действующим законодательством заключают **договоры аренды имущества**, которые выгодны с экономической точки зрения, поскольку позволяют направлять значительные суммы денежных средств на развитие бизнеса, не вкладывая их в имущество.

В соответствии со ст. 577 ГК по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью.

Договор аренды признается консенсуальным, двухсторонним, взаимным, возмездным.

Сторонами договора являются арендодатель и арендатор. **Арендодатель** – сторона договора, которая передает имущество во временное владение и пользование либо только в пользование другой стороне, а **арендатор** – сторона, получающая имущество, указанное в договоре. Арендодателями могут быть также лица, уполномоченные законодательством или собственником сдавать имущество в аренду.

*Арендодателями государственных зданий, сооружений и нежилых помещений* являются:

- республиканские органы государственного управления;
- иные государственные организации, подчиненные Правительству Республики Беларусь;
- унитарные предприятия и учреждения, другие организации, которым здания, сооружения и нежилые помещения переданы в хозяйственное ведение или оперативное управление;
- акционерные общества, созданные в процессе приватизации государственной собственности, имеющие имущество, находящееся в республиканской собственности, переданное им в безвозмездное пользование с условием сохранения его целевого использования без права выкупа.

Арендодателем зданий, сооружений и нежилых помещений, переданных Управлению делами Президента Республики Беларусь в оперативное управление, является указанный государственный орган или государственное учреждение «Главное хозяйственное управление» Управления делами Президента Республики Беларусь либо иная уполномоченная Президентом Республики Беларусь организация.

**Предметом договора аренды** могут быть земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и иные имуще-

ственные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования. Имущество, передаваемое в аренду, должно быть индивидуально-определенным. К аренде земельных участков, участков лесного фонда, объектов, которые могут быть предметом договора аренды, заключаемого исключительно между государственными субъектами, установлены специальные требования в соответствии с нормами специальных нормативных правовых актов. Предмет договора аренды может быть обременен правами третьих лиц (право залога, сервитут и т. п.), о чем арендодатель обязан известить арендатора.

Арендванное имущество подлежит возврату арендодателю после окончания срока действия договора в том состоянии, в котором оно находилось до заключения договора, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором. Следовательно, предметом договора может быть *непотребляемое имущество, определенное индивидуальными признаками*.

В соответствии со ст. 585 ГК арендатор обязан своевременно вносить плату за пользование имуществом – **арендную плату**. Порядок, условия и сроки внесения ее определяются договором аренды. Если договором они не определены, считается, что установлены также порядок, условия и сроки, которые обычно применяются при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах.

*Арендная плата* за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей вносится *в виде*: определенных в твердой сумме платежей, периодических или единовременных; доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов; предоставления арендатором определенных услуг; передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду; возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

Стороны могут предусматривать в договоре аренды сочетание указанных форм арендной платы или иные формы оплаты аренды, если иное не установлено законодательством.

Размер арендной платы может изменяться, если иное не предусмотрено договором, по соглашению сторон в сроки, установленные в договоре, но не чаще одного раза в год. Законодательством могут быть определены иные минимальные сроки пересмотра размера арендной платы для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. Арендатор вправе потребовать соответственного уменьшения арендной платы, если в силу обстоятельств, за которые он не от-

вечает, условия пользования, установленные договором аренды, или состояние имущества существенно ухудшились, если законодательством не предусмотрено иное.

В случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать от него досрочного ее внесения в определенный арендодателем срок, если иное не предусмотрено договором аренды. При этом арендодатель не вправе требовать досрочного внесения арендной платы более чем за два срока подряд.

**Срок**, на который заключается **договор аренды**, определяется устным соглашением сторон. Допускается заключение *договора без согласования срока его действия* (на неопределенный срок), по которому каждая из сторон имеет право в любое время прекратить договорные отношения, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а в случае аренды недвижимого имущества – за три, если иной срок предупреждения не установлен соглашением сторон.

После окончания срока действия договора арендатор, добросовестно исполнявший его условия, имеет преимущественное перед другими лицами право заключения договора на новый срок на равных с иными лицами условиях.

Законодательством могут устанавливаться *максимальные (предельные) сроки договора* для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. Если срок такой аренды в договоре не определен и ни одна из сторон не отказалась от договора до истечения предельного срока, установленного законодательством, договор по истечении предельного срока прекращается. Заключенный на срок, превышающий установленный законодательством предельный срок, договор аренды считается заключенным на срок, равный предельному.

**Формой договора аренды** между физическими лицами на срок один год и менее может быть *устная форма*. Если договор аренды заключается на срок более одного года, а также если одной из его сторон является юридическое лицо, он должен быть заключен в *простой письменной форме*.

Договор аренды имущества, предусматривающий переход в последующем права собственности на это имущество к арендатору, заключается в *форме*, предусмотренной для *договора купли-продажи* такого имущества.

*Несоблюдение формы договора аренды* здания или сооружения влечет его недействительность (ст. 622 ГК), как и несоблюдение формы договора аренды предприятия (п. 3 ст. 629 ГК).

**Существенные условия договора аренды** – условия об объекте аренды (п. 3 ст. 578 ГК), размере арендной платы (п. 1 ст. 625 ГК), сро-

ках уплаты арендной платы (п. 14 Положения о порядке определения размера арендной платы при сдаче в аренду капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, машино-мест, их частей, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 29 марта 2012 г. № 150 «О некоторых вопросах аренды и безвозмездного пользования имуществом»).

В договоре аренды указываются права и обязанности сторон.

*Арендодатель обязан:*

– предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества, вместе с принадлежностями и документами, если иное не предусмотрено договором;

– производить за свой счет капитальный ремонт имущества в срок, установленный в договоре, или в разумный срок;

– перезаключить по письменному требованию арендатора, сделанному в установленный срок, договор аренды с ним в преимущественном порядке, если арендатор надлежащим образом исполнял условия договора;

– принять в договор на оставшийся срок в случае смерти гражданина-арендатора недвижимого имущества его наследника, за исключением случаев, когда заключение договора было обусловлено личными качествами арендатора.

Арендодатель не отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, если они были им оговорены при заключении договора, либо заранее известны арендатору, либо должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности.

*Арендодатель имеет право* требовать досрочного расторжения договора:

– с возмещением убытков, если арендатор пользуется имуществом не в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

– по решению суда после направления арендатору письменного предупреждения о необходимости исполнения им вытекающих из договора обязательств в разумный срок, если арендатор: пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями; существенно ухудшает имущество; более двух раз подряд по истечении установленного срока не вносит арендную плату; не производит капитальный ремонт имущества в установленные договором или разумные сроки в тех случаях, когда производство капитального ремонта является обязанностью арендатора.

*Арендатор обязан:*

– вносить своевременно арендную плату;

– использовать имущество в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

– поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества;

– уведомить письменно арендодателя в срок, указанный в договоре, или в разумный срок до окончания действия договора о желании перезаключить договор на новый срок;

– вернуть после прекращения договора арендодателю имущество в состоянии, обусловленном договором, или в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа.

*Арендатор имеет право* требовать:

– передачи имущества в обусловленные сроки вместе с принадлежностями и документами, если иное не предусмотрено договором;

– передачи принадлежностей и документов, если они не были переданы, или расторжения договора и возмещения убытков, вызванных действиями (бездействием) арендодателя;

– передачи имущества, если арендодатель не предоставил его в указанный или в разумный срок, а также возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

*Арендатор* при обнаружении недостатков имущества, полностью или частично препятствующих его использованию, даже если во время заключения договора арендодатель о них не знал, *вправе по своему выбору* потребовать:

– безвозмездного устранения недостатков имущества, либо соразмерного уменьшения арендной платы, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества;

– непосредственного удержания суммы понесенных им расходов на устранение недостатков из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя;

– досрочного расторжения договора.

*Арендатор имеет право*, если иное не установлено правовыми нормами, *с согласия арендодателя*:

– сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем);

– предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование;

– отдавать арендные права в залог;

– вносить арендные права и залог в качестве вклада в уставный фонд

хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив.

Досрочное прекращение договора аренды влечет прекращение заключенного в соответствии с ним договора субаренды.

В законодательстве или договоре аренды может быть предусмотрено, что *арендованное имущество может быть выкуплено* арендатором по истечении срока аренды или до его истечения при условии внесения арендатором всей обусловленной договором выкупной цены. Если условие о выкупе арендованного имущества не предусмотрено в договоре аренды, оно может быть установлено дополнительным соглашением сторон, которые при этом вправе договориться о зачете ранее выплаченной арендной платы в выкупную цену. Законодательством могут быть установлены случаи запрещения выкупа арендованного имущества.

В зависимости от особенностей арендованного имущества заключаются разные виды договоров аренды.

По **договору проката** арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование (ст. 597 ГК). Как правило, объектом проката является *имущество, используемое для потребительских целей*.

Договор проката является публичным и заключается в *письменной форме* на срок до одного года, но арендатор вправе отказаться от договора проката в любое время.

*Арендодатель, заключающий договор проката, обязан* в присутствии арендатора проверить исправность сдаваемого в аренду имущества, а также ознакомить арендатора с правилами его эксплуатации либо выдать ему письменные инструкции о пользовании этим имуществом. Капитальный и текущий ремонт имущества, сданного по договору проката, является также обязанностью арендодателя. В случае невыполнения этой обязанности плата за прокат за время, в течение которого арендатор не мог пользоваться этим имуществом, не взимается.

*По договору проката арендатору не допускаются:*

– субаренда имущества, предоставленного в прокат;

– передача своих прав и обязанностей по договору проката другому лицу;

– предоставление прокатного имущества в безвозмездное пользование;

– залог арендных прав и внесение их в качестве имущественного вклада в хозяйственные товарищества и общества или паевого взноса в производственные кооперативы.

Договы аренды транспортных средств бывают двух видов: с экипажем и без него.

По **договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем** арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и его технической эксплуатации (ст. 603 ГК).

Договор аренды транспортного средства с экипажем всегда заключается в *письменной форме*.

*Арендодатель* в течение всего срока *договора аренды транспортного средства с экипажем* обязан поддерживать надлежащее состояние сданного в аренду транспортного средства, включая осуществление текущего и капитального ремонта и предоставление необходимых принадлежностей, а также обеспечить его нормальную и безопасную эксплуатацию в соответствии с целями аренды, указанными в договоре. Состав экипажа транспортного средства и его квалификация должны отвечать обязательным для сторон правилам и условиям договора или требованиям обычной практики эксплуатации транспортного средства данного вида.

Члены экипажа являются работниками арендодателя и подчиняются его распоряжениям, относящимся к управлению и технической эксплуатации, и распоряжениям арендатора, касающимся коммерческой эксплуатации транспортного средства. Если договором аренды не предусмотрено иное, расходы по оплате услуг членов экипажа, а также расходы на их содержание несет арендодатель.

Если иное не предусмотрено договором аренды транспортного средства с экипажем, обязанность страховать транспортное средство и (или) страховать ответственность за ущерб, который может быть причинен им или связан с эксплуатацией, возлагается на арендодателя в случае, когда такая обязанность вытекает из добровольно принятого обязательства по заключению договора страхования.

По общему правилу *арендатор несет расходы*, возникающие в связи с коммерческой эксплуатацией транспортного средства, в том числе расходы на оплату топлива, других расходуемых в процессе эксплуатации материалов и на оплату сборов.

В случае гибели или повреждения арендованного транспортного средства *арендатор обязан* возместить арендодателю причиненные убытки, если последний докажет, что гибель или повреждение транспортного средства произошли по обстоятельствам, за которые арендатор отвечает в соответствии с законодательством или договором аренды.

*Ответственность за вред, причиненный третьим лицам* арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендодатель в соответствии с правилами, предусмотренными гл. 58 ГК. Он вправе предъявить к арендатору регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам, если докажет, что вред возник по вине арендатора.

По **договору аренды транспортного средства без экипажа** арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации (ст. 613 ГК).

Договор такой аренды всегда заключается в *письменной форме*.

*Арендатор* в течение всего срока договора аренды транспортного средства без экипажа *обязан* поддерживать надлежащее состояние транспортного средства, включая осуществление текущего и капитального ремонта.

*Ответственность за вред, причиненный третьим лицам* транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендатор.

Он своими силами осуществляет управление арендованным транспортным средством и его эксплуатацию, как коммерческую, так и техническую. При этом, если иное не предусмотрено договором, арендатор несет расходы на содержание транспортного средства, его страхование, включая страхование своей ответственности, а также расходы, возникающие в связи с его эксплуатацией.

*Арендатор вправе* заключать с третьими лицами договоры перевозки и иные договоры, если они не противоречат целям использования транспортного средства или его назначения.

По **договору аренды капитального строения (здания, сооружения), изолированного помещения или машино-места** арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору капитальное строение (здание, сооружение), изолированное помещение или машино-место.

*Капитальным строением (зданием, сооружением)* является любой построенный на земле или под землей объект, предназначенный для длительной эксплуатации, создание которого признано законченным в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Он прочно связан с землей, поэтому перемещение его без несоразмерного ущерба назначению невозможно. Назначение, местонахождение, размеры капитального строения описаны в документах единого государственного регистра недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним.

Договор аренды здания или сооружения заключается в *письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами (п. 2 ст. 404 ГК). В случае заключения такого договора на срок не менее одного года он подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации, если иное не предусмотрено действующим законодательством (Декрет Президента Республики Беларусь от 19 декабря 2008 г. № 24 «О некоторых вопросах аренды капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, машино-мест»).

По договору аренды здания или сооружения арендатору одновременно с передачей прав владения и пользования такой недвижимостью передаются права на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования.

По *договору аренды предприятия* в целом как имущественного комплекса, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, *арендодатель обязуется* предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, передать в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, а также уступить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию. С договором аренды не переходят права арендодателя на занятие деятельностью на основании специального разрешения (лицензии).

Непосредственная передача предприятия арендатору, а также его возвращение после завершения аренды осуществляется по передаточному акту.

Договор аренды предприятия заключается в *письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами (п. 2 ст. 404 ГК), который подлежит государственной регистрации.

До передачи предприятия арендатору кредиторы по обязательствам, включенным в состав предприятия, должны быть письменно уведомлены арендодателем. Кредитор, который письменно не сообщил арендодателю о своем согласии на перевод долга, вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления о передаче предприятия в аренду потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и

возмещения причиненных этим убытков. После передачи предприятия в аренду арендодатель и арендатор несут солидарную ответственность по включенным в состав переданного предприятия долгам, которые были переведены на арендатора без согласия кредитора.

*Арендатор предприятия обязан* в течение всего срока действия договора аренды поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии, в том числе осуществлять его текущий и капитальный ремонт. Как правило (если иное не предусмотрено договором), на арендатора возлагаются расходы, связанные с эксплуатацией арендованного предприятия, а также с уплатой платежей по страхованию арендованного имущества.

*Арендатор вправе без согласия арендодателя* вносить изменения в состав арендованного имущественного комплекса, проводить его реконструкцию, расширение, техническое перевооружение, увеличивающие его стоимость. При этом арендатор имеет право на возмещение ему стоимости неотделимых улучшений арендованного имущества, если они произведены с согласия арендодателя и иное не предусмотрено договором аренды предприятия.

*Арендатор не вправе без согласия арендодателя* продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование либо займы материальные ценности, входящие в состав имущества арендованного предприятия, сдавать их в субаренду и передавать свои права и обязанности по договору аренды в отношении таких ценностей другому лицу.

По *договору финансовой аренды (лизинга)* *арендодатель обязуется* приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца.

*Основными нормативными правовыми актами*, регулирующими финансовую аренду (лизинг), являются:

- Гражданский кодекс;
- Конвенция о межгосударственном лизинге (подписана в Москве 25 ноября 1998 г.);
- Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге (подписана в Оттаве 28 мая 1988 г.);
- Указ Президента Республики Беларусь от 14 января 2019 г. № 16 «О развитии международного лизинга»;
- Указ Президента Республики Беларусь от 1 октября 2013 г. № 450 «О некоторых вопросах реализации транспортных средств на условиях финансовой аренды (лизинга)»;

– Указ Президента Республики Беларусь от 7 мая 2015 г. № 189 «О пересчете стоимости обязательств организаций, осуществляющих лизинговую деятельность»;

– Указ Президента Республики Беларусь от 25 февраля 2014 г. № 99 «О вопросах регулирования лизинговой деятельности»;

– постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 18 августа 2014 г. № 526 «Об утверждении Правил осуществления лизинговой деятельности».

*Объектом лизинга* может быть любое движимое и недвижимое имущество, относящееся по установленной классификации к основным фондам, а также обеспечивающие функционирование переданных в лизинг основных фондов программные средства и рабочие инструменты стоимостью свыше 10 минимальных заработных плат за единицу, либо их комплект независимо от срока службы или стоимостью до 10 минимальных заработных плат за единицу, либо комплект со сроком службы свыше одного года. Объект лизинга является собственностью лизингодателя в течение договора лизинга.

*Субъектами лизинга* являются лизингодатель и лизингополучатель. *Лизингодатель* – юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, передающие по договору лизинга специально приобретенный для этого за счет собственных и (или) заемных средств объект лизинга. *Лизингополучатель* – субъект хозяйствования, получающий объект лизинга во временное владение и пользование по договору лизинга.

*Лизинговую деятельность вправе осуществлять* только лизинговые организации, включенные Национальным банком в реестр лизинговых организаций, а также юридические лица и индивидуальные предприниматели в случаях, предусмотренных Указом Президента Республики Беларусь от 25 февраля 2014 г. № 99 «О вопросах регулирования лизинговой деятельности». Факт включения лизинговой организации в реестр подтверждается свидетельством, выдаваемым Национальным банком по устанавливаемой им форме.

Лизинговую деятельность без включения в реестр вправе осуществлять:

– юридические лица и индивидуальные предприниматели при условии заключения не более трех договоров финансовой аренды (лизинга) в течение одного календарного года и (или) общей стоимости предметов лизинга, передаваемых по одному или нескольким договорам финансовой аренды (лизинга), заключенным этими лизингодателями в одном календарном году, менее 10 тыс. базовых величин;

– иностранные организации, осуществляющие лизинговую деятельность в Республике Беларусь через постоянное представительство;

– юридические лица, имеющие право предоставлять имущество на условиях финансовой аренды (лизинга) в соответствии с решениями Президента Республики Беларусь.

Банки, небанковские кредитно-финансовые организации осуществляют лизинговую деятельность в соответствии с Банковским кодексом, иным законодательством без включения в реестр.

Лизинг классифицируется в зависимости от условий возмещения затрат и перехода права собственности на объект лизинга (финансовый и оперативный), от состава сторон (международный, внутренний, сублизинг).

*Финансовый лизинг* предусматривает лизинговые платежи в течение действия договора лизинга, заключенного на срок не менее одного года, которые возмещают лизингодателю стоимость объекта лизинга в размере не менее 75 % его первоначальной (восстановительной) стоимости независимо от того, будет ли сделка завершена выкупом объекта лизинга лизингополучателем, его возвратом или продлением договора лизинга на других условиях. Договор финансового лизинга, условия которого не выполнены и объект возвращен лизингодателю, считается досрочно прекращенным.

При *оперативном лизинге* лизинговый платеж в течение действия договора возмещает лизингодателю стоимость объекта лизинга в размере менее 75 % его первоначальной (восстановительной) стоимости. По истечении договора лизингополучатель возвращает лизингодателю объект лизинга, который может передаваться в лизинг многократно.

При *международном лизинге* хотя бы одна из сторон договора должна быть нерезидентом Республики Беларусь.

Сторонами договора *внутреннего лизинга* являются резиденты Республики Беларусь.

По договору *сублизинга* лизингополучатель с разрешения лизингодателя передает иным лизингополучателям в последующее пользование и владение объект лизинга. При этом лизингополучатель не освобождается от обязательств и ответственности перед лизингодателем, предусмотренных договором лизинга, приобретая по отношению к другому лизингополучателю права лизингодателя в порядке, установленном законодательством.

*Основными условиями договора лизинга* являются:

– объект лизинга (указываются его наименование, количественные и качественные характеристики объекта);

- контрактная стоимость объекта лизинга;
- обязательства сторон по уплате в бюджет и государственные внебюджетные фонды налоговых и неналоговых платежей, связанных с объектом лизинга;
- цена договора лизинга;
- размеры, способы и периодичность уплаты лизинговых платежей;
- сведения об условиях поставки (продажи) объекта лизинга и ответственности поставщика (продавца);
- обстоятельства передачи лизингополучателю объекта лизинга во временное владение и пользование, а также возврата данного объекта лизингодателю, включая его досрочное изъятие;
- срок действия договора лизинга, исчисляемый с момента фактической передачи лизингодателем лизингополучателю объекта лизинга;
- права и ответственность сторон за невыполнение своих обязательств по договору лизинга;
- условия эксплуатации и технического обслуживания объекта лизинга.

## Глава 6 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ УЧЕТА, ОТЧЕТНОСТИ И АНАЛИЗА В ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### 6.1. Учет и отчетность в деятельности субъектов хозяйствования: понятие, значение, правовое регулирование

Осуществление хозяйственной деятельности представляет собой процесс реализации экономических, в том числе управленческих, решений ее субъектов. Эффективность таких решений во многом зависит от получения полной и достоверной информации об управляемых и связанных с ними объектах и ее обработки. Следовательно, хозяйственную деятельность субъектов хозяйствования невозможно правильно организовать и вести, если не осуществлять наблюдение и контроль за всеми фактами, явлениями, из которых она складывается.

Информация фиксируется посредством цифр и отражается в документах, в том числе электронных. Документальное отражение информации об управляемых объектах есть управленческий учет.

**Учет** – количественное отражение сведений о событиях, действиях и иных фактах в жизни общества, используемых для управления обществом на различных организационных уровнях.

*Стадиями учета* являются: *наблюдение, измерение, регистрация, обобщение.*

Для получения необходимых сведений о ходе хозяйственных процессов организуется **хозяйственный учет**, основной целью которого является формирование качественной, полной, достоверной и своевременной информации о финансовой и хозяйственной деятельности предприятия.

В хозяйственном учете для определения количественных характеристик имущества организации, ее обязательств и хозяйственных операций используются три вида измерений: натуральные, трудовые и денежные.

**Натуральные измерители** служат для характеристики учитываемых объектов в натуральном выражении. В зависимости от физических свойств объектов такими измерителями могут быть метр, литр, килограмм, киловатт-час, тонно-километр и др. Натуральные измерители дают представления о состоянии, движении и использовании имущества

(основные средства, нематериальные активы, материалы, инвентарь и хозяйственные принадлежности, полуфабрикаты, готовая продукция, товары и т. п.). Однако нельзя получить обобщенные характеристики разнообразных объектов, используя только один измеритель – натуральный (тонна, метр, литр, штука и т. д.). Натуральные измерители применяются лишь для характеристики однородных предметов.

**Трудовые измерители** – разновидность натуральных измерителей – используются для исчисления количества затрат рабочего времени, выраженного в определенных единицах времени (рабочие дни, часы, минуты и т. д.). Они применяются для расчета заработной платы персонала организации, для контроля за выполнением норм выработки сельхозработниками, для исчисления производительности труда. Однако трудовые измерители не всегда могут выступать в качестве универсального показателя для широкого обобщения трудовых затрат на производство разнородных видов продукции и изделий.

**Денежный измеритель** в хозяйственном учете применяют для отражения таких показателей, как денежные средства, дебиторская и кредиторская задолженность, капитал и резервы, кредиты и займы, а также объем валовой и проданной продукции, ее себестоимость, доходность или убыточность для обобщения имущества, обязательств и хозяйственных операций в едином универсальном измерении – в рублях. Как правило, показатели в денежном измерителе исчисляются исходя из натуральных и трудовых измерителей.

**Единую систему хозяйственного учета в Республике Беларусь** составляют оперативный, статистический и бухгалтерский учеты, каждый из которых имеет свою специфику, цели, методы и приемы контроля. Однако все они должны вестись в соответствии с общими методическими принципами: сплошного учета, непрерывности, документальности, взаимосвязанности, достоверности.

**Оперативный учет** организуется в целях наблюдения и контроля за различными сторонами деятельности предприятий. С помощью такого учета осуществляется повседневный контроль за ходом выпуска и продажи продукции и расходованием фонда заработной платы, своевременным приобретением материальных ценностей, осуществлением расчетов с поставщиками и покупателями и т. д. Подобная информация необходима для соответствующих оперативных выводов и разработки конкретных рекомендаций, устраняющих негативные явления и выявляющих дополнительные резервы с последующим их использованием в производстве. Данные оперативного учета основываются на документах, которые используются в бухгалтерском учете, но могут быть

получены путем оперативной информации, собираемой в виде сообщений, рекламаций, телефонограмм и т. д., и должны быть подтверждены документально, хотя могут передаваться и устно. В оперативном учете преимущественно применяют натуральные и трудовые измерители.

**Статистический учет** применяют для обобщения и изучения социально-экономических явлений в их количественном выражении с качественной характеристикой. Данные такого учета используются для экономического анализа и прогнозирования на текущий и перспективный периоды. Источниками информации для статистического учета являются: статистическая отчетность, переписи, единовременный учет, сплошные, выборочные и другие статистические обследования, а также данные оперативной и бухгалтерской отчетности. В статистическом учете применяют натуральные, трудовые и денежные измерители, используют специальные методы сбора и обработки информации (сплошное и выборочное наблюдение, свод и группировка данных статистического наблюдения, исчисление средних и относительных величин, индексов, математические методы и др.).

Порядок организации и ведения статистического учета в Республике Беларусь, а также регулирование отношений, связанных с осуществлением государственной статистической деятельности, определены в Законе «О государственной статистике».

В соответствии с законодательством **государственная статистика** представляет собой систему сбора, обработки, хранения и защиты первичных статистических данных, формирования, накопления, распространения и представления официальной статистической информации. **Государственная статистическая деятельность** – деятельность по ведению государственной статистики, осуществляемая органами государственной статистики и государственными организациями, уполномоченными на ведение государственной статистики, в соответствии с официальной статистической методологией.

**Основными задачами государственной статистики** являются:

- формирование научно обоснованной официальной статистической методологии, соответствующей международным стандартам в области статистики;
- осуществление государственной статистической деятельности с соблюдением принципов государственной статистики;
- удовлетворение потребности общества, государства и международного сообщества в официальной статистической информации.

**Субъектами правоотношений в области государственной статистики** являются: *органы государственной статистики, государствен-*

ные организации, уполномоченные на ведение государственной статистики, респонденты (зарегистрированные в Республике Беларусь юридические лица, их обособленные подразделения, индивидуальные предприниматели, представительства иностранных организаций, расположенные на территории Республики Беларусь, граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, находящиеся на территории Республики Беларусь), пользователи (государственные органы, иные юридические лица Республики Беларусь, граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, в том числе индивидуальные предприниматели, иностранные и международные организации).

Иностранные граждане и лица без гражданства, находящиеся на территории Республики Беларусь, являются респондентами только специальных государственных статистических наблюдений (единовременные, переписи, обследования), если иное не установлено законодательными актами.

Республиканским органом государственного управления в области государственной статистики является *Национальный статистический комитет Республики Беларусь (Белстат)*, который проводит государственную политику в области государственной статистики, осуществляет регулирование и управление, а также координацию деятельности других государственных органов, иных организаций в этой области. Белстат подчиняется непосредственно Президенту Республики Беларусь.

Все субъекты хозяйствования, независимо от форм собственности и подчиненности, обязаны представлять обязательную статистическую отчетность органам государственной статистики на бесплатной основе по формам и в сроки, установленные действующим законодательством. Должностные лица коммерческих организаций и индивидуальные предприниматели, уклоняющиеся от обязательного представления статистических данных уполномоченным государственным органам либо представляющие такие данные в искаженном виде или с нарушением установленных сроков, несут ответственность в соответствии с действующим законодательством. Ущерб, причиненный в результате представления искаженных статистических данных, подлежит возмещению.

**Бухгалтерский учет** – система непрерывного формирования информации в стоимостном выражении об активах, обязательствах, собственном капитале, доходах, расходах организации посредством документирования, инвентаризации, учетной оценки, двойной записи на счетах бухгалтерского учета, обобщения в отчетности (ст. 1 Закона «О бухгалтерском учете и отчетности»).

Для бухгалтерского учета, в отличие от остальных видов, учета характерны:

- непрерывность во времени (представляет собой сплошной учет по охвату всех изменений, происходящих в финансово-хозяйственной деятельности предприятия (учреждения));

- применение особых, только ему присущих способов обработки данных (бухгалтерские счета, двойная запись, баланс и др.).

Информация бухгалтерского учета, содержащая сведения о технологии производства, деловых связях, финансовой стратегии, себестоимости единицы продукции (работ, услуг) и других показателях деятельности, утечка которой может нанести ущерб интересам предприятия (учреждения), составляет коммерческую тайну. Состав и объем сведений, составляющих коммерческую тайну, порядок их защиты определяются руководителем предприятия (учреждения).

*Задачами бухгалтерского учета* являются:

- обеспечение полной и достоверной информации о составе и размещении средств предприятия (учреждения), их источниках и назначении, хозяйственных и финансовых процессах, затратах и результатах деятельности по ее видам как в целом по субъекту хозяйствования, так и по его структурным подразделениям (филиалы, отделения, представительства, производства, отделы, цеха и др.);

- осуществление непрерывного контроля за соответствием хозяйственных операций действующему законодательству, уставу предприятия, учредительным и другим порядковым документам, в том числе и самого предприятия (учреждения);

- контролирование фактического выполнения производственной программы, реализации продукции, формирование себестоимости продукции и рентабельности производства, соответствие расходов предприятия его доходам.

- выявление резервов средств производства и рабочей силы, возможностей дальнейшего повышения эффективности и расширения производства, снижения себестоимости и увеличения прибыли, улучшения финансового состояния предприятия.

Бухгалтерский учет выполняет информационную, плановую, контрольную, аналитическую функции.

*Информационная функция бухгалтерского учета* заключается в получении информации, соответствующей таким критериям, как объективность, достоверность, своевременность и оперативность. Информация должна быть необходимой и целесообразной, без лишних показателей.

*Аналитическая функция бухгалтерского учета* связана с проведением анализа деятельности по разделам учета, в том числе использования всех видов затрат на производство и реализацию продукции.

*Плановая функция* выражается в планировании деятельности, т. е. в формировании порядка действий, который состоит из постановки целей, поиска путей их достижения и выбора наилучших из них. Для планирования деятельности важна информация о предполагаемой прибыли и потребностях в денежных средствах.

*Контрольная функция бухгалтерского учета* позволяет обеспечить достижение организацией своих целей. Устанавливаются стандарты изменения фактически достигнутых результатов, проводятся проверки, как они соблюдаются.

*Метод ведения бухгалтерского учета* представлен совокупностью приемов и операций. К ним относятся: документация, инвентаризация, оценка хозяйственных средств, калькуляция, двойная запись, бухгалтерский баланс.

*Документация* – постоянное наблюдение и контроль за деятельностью предприятия в процессе осуществления им производственно-хозяйственной деятельности. Все совершаемые хозяйственные операции отражены в документах, которые служат основанием для дальнейших учетных записей. Документы обеспечивают достоверность учета, дают возможность осуществлять анализ, предварительный и последующий контроль.

*Инвентаризация* – проверка наличия основных средств, товарно-материальных ценностей, денежных средств и расчетов и сверка их с данными учета. В процессе инвентаризации выявляются и устраняются неточности в учете, которые могут иметь место в результате естественной убыли, пересортицы, порчи, хищения ценностей, ошибочных записей и по другим причинам.

*Оценка* – способ выражения в денежном измерителе хозяйственных средств и операций. Она представляет собой обязательную предпосылку учета, ибо только в таком обобщенном виде можно отразить в учете различные виды хозяйственных средств. Основные принципы оценки устанавливаются централизованно и обязательны для всех предприятий в целях обеспечения единства оценки объектов учета в народном хозяйстве.

*Калькуляция* – определение себестоимости единицы продукции, работ и услуг. В результате калькуляции получают оценку, на основе которой оприходовывают продукцию по фактической себестоимости. Данные калькуляции учитываются при анализе хозяйственной деятельности.

Для получения итоговых данных о каждом объекте или группе однородных объектов учета и систематизации их в определенном порядке используют счета. Ведение счетов позволяет учитывать все объекты.

*Двойная запись* – отражение хозяйственной операции в одинаковой сумме на счетах, один из которых дебетуют, а другие кредитуют. Двойная запись производится на основе бухгалтерских документов.

*Бухгалтерский баланс* – группировка хозяйственных средств и их источников в денежной оценке на определенную дату. Баланс составляют, как правило, на 1-е число месяца исходя из остатков по счетам. Баланс является основной формой бухгалтерской отчетности, характеризующей финансово-хозяйственную деятельность предприятия, поскольку используется для ее анализа.

*Отчетность* – система стоимостных показателей об активах, обязательствах, собственном капитале, доходах, расходах организации, а также иная информация, отражающая финансовое положение организации на отчетную дату, финансовые результаты деятельности и изменения финансового положения организации за отчетный период.

Системообразующим правовым актом в области бухгалтерского учета и отчетности является Закон «О бухгалтерском учете и отчетности». В соответствии с ним в целях достижения единообразия ведения учета и составления бухгалтерской отчетности, повышения достоверности и своевременности учетной и отчетной информации осуществляется государственное регулирование бухгалтерского учета и отчетности Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, Национальным банком, Министерством финансов и иными республиканскими органами государственного управления, осуществляющими государственное регулирование и управление в определенной сфере экономической деятельности.

Общее методологическое руководство бухгалтерским учетом и отчетностью возложено на Министерство финансов, которое принимает обязательные для исполнения организациями нормативные правовые акты в этой сфере экономической деятельности.

В соответствии со ст. 333 Налогового кодекса от обязанности ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской отчетности освобождаются определенные категории субъектов, которые ведут учет в *книге учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей*, применяющих упрощенную систему налогообложения.

В соответствии с действующим законодательством организацией ведения бухгалтерского учета и составления отчетности должен заниматься руководитель организации.

Он вправе в зависимости от объема учетной работы:

- создавать структурное подразделение, возглавляемое главным бухгалтером;
- возлагать ведение бухгалтерского учета и составление отчетности на главного бухгалтера;
- передавать ведение бухгалтерского учета и составление отчетности по договору организации или индивидуальному предпринимателю, оказывающими услуги по ведению бухгалтерского учета и составлению отчетности.

Руководитель микроорганизации, товарищества собственников, общественной и религиозной организации (объединения) вправе вести бухгалтерский учет и составлять отчетность лично, если он отвечает требованиям, предъявляемым к главному бухгалтеру.

*Руководитель организации обязан:*

- организовать ведение бухгалтерского учета и составление отчетности, а также создать необходимые для этого условия;
- обеспечить неукоснительное выполнение работниками организации требований главного бухгалтера либо организации или индивидуального предпринимателя, оказывающих услуги по ведению бухгалтерского учета и составлению отчетности, в части соблюдения порядка оформления и представления документов и сведений, необходимых для ведения бухгалтерского учета и составления отчетности, и иных требований по вопросам, находящимся в их компетенции.

*Руководство бухгалтерским учетом в организации* осуществляют главный бухгалтер организации, либо руководитель организации в случае, предусмотренном Законом «О бухгалтерском учете и отчетности», либо организация или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги по ведению бухгалтерского учета и составлению отчетности.

Главный бухгалтер подчиняется непосредственно руководителю организации. Требования главного бухгалтера в пределах его компетенции обязательны для всех структурных подразделений и работников организации.

На *должность главного бухгалтера* организации назначается лицо, отвечающее следующим требованиям:

- имеет высшее или среднее специальное образование, предоставляющее право работать по специальности бухгалтера;
- имеет стаж работы по специальности бухгалтера не менее трех лет;
- не имеет непогашенной или неснятой судимости за совершение преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности.

Для *должности главного бухгалтера открытых акционерных обществ*, являющихся учредителями унитарных предприятий и (или) основными хозяйственными обществами по отношению к дочерним хозяйственным обществам, *банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, страховых организаций* (общественно значимой организации) предъявляется дополнительное требование – наличие сертификата профессионального бухгалтера, который выдается Министерством финансов (Национальным банком) по результатам аттестации.

Физическое лицо, претендующее на получение сертификата профессионального бухгалтера, должно отвечать следующим требованиям:

- иметь высшее образование, предоставляющее в соответствии с законодательством право работать по специальности бухгалтера;
- иметь стаж работы по специальности бухгалтера не менее пяти лет;
- не иметь непогашенной или неснятой судимости за совершение преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности.

Физическое лицо, имеющее сертификат профессионального бухгалтера, обязано не реже одного раза в два года подтверждать свою квалификацию. Сертификат профессионального бухгалтера может быть аннулирован.

Организация или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги по ведению бухгалтерского учета и составлению отчетности, должны иметь хотя бы одного работника, имеющего сертификат профессионального бухгалтера.

Организация самостоятельно формирует свою учетную политику и излагает ее в положении об учетной политике, которое подписывается главным бухгалтером либо тем, кто руководит бухгалтерским учетом.

**Учетная политика** представляет собой совокупность способов организации и ведения бухгалтерского учета, принятых организацией.

Учетная политика организации включает в себя:

- применяемые виды учетной оценки;
- план счетов бухгалтерского учета;
- разработанные для применения формы первичных учетных документов;
- применяемую форму бухгалтерского учета;
- порядок проведения инвентаризации активов и обязательств;
- иные способы формирования и ведения бухгалтерского учета.

Учетная политика организации становится иной в следующих случаях:

- изменяется законодательство Республики Беларусь;

– изменяются способы ведения бухгалтерского учета, применение которых приводит к повышению правдивости и уместности содержащейся в отчетности организации информации;

– принимается решение о реорганизации или ликвидации организации.

Каждая хозяйственная операция в бухгалтерском учете оформляется *первичным учетным документом*. Он составляется при совершении хозяйственной операции, а если это не представляется возможным – непосредственно после ее совершения на бумажном носителе и (или) в форме электронного документа на одном из государственных языков. Формы первичных учетных документов включены в перечень, установленный Советом Министров Республики Беларусь, и утверждаются уполномоченными государственными органами, указанными в этом перечне. Формы первичных учетных документов, не включенные в перечень, могут утверждаться республиканскими органами государственного управления по согласованию с Министерством финансов либо руководителем организации.

Организация должна составлять *годовую отчетность*, а в случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь, – *промежуточную* (квартальную, месячную). Отчетным периодом, за исключением случаев создания, реорганизации или ликвидации организации, является: для годовой отчетности – календарный год (с 1 января по 31 декабря), для промежуточной – период с 1 января по его отчетную дату. При создании организации первым отчетным периодом для годовой отчетности является период с даты государственной регистрации по 31 декабря, для промежуточной – с даты государственной регистрации по отчетную дату периода, за который составляется промежуточная отчетность.

Отчетность организации составляется в официальной денежной единице Республики Беларусь и подписывается (утверждается) руководителем и (или) иными лицами (органами), уполномоченными на то законодательством Республики Беларусь или учредительными документами этой организации. Содержащаяся в отчетности организации информация не является коммерческой тайной, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

Годовая и промежуточная отчетность коммерческих организаций состоят из бухгалтерского баланса, отчетов о прибылях и убытках, об изменении собственного капитала, отчета о движении денежных средств, примечаний к отчетности, предусмотренных законодательством Республики Беларусь. Месячная отчетность некоммерческих организаций (за

исключением бюджетных организаций, Национального банка) состоит из бухгалтерского баланса.

Организации (за исключением бюджетных организаций) годовую индивидуальную отчетность представляют:

– собственнику имущества (учредителям, участникам) организации и иным лицам, уполномоченным на получение годовой индивидуальной отчетности законодательством Республики Беларусь или учредительными документами этой организации;

– государственным органам, иным государственным организациям, подчиненным Правительству Республики Беларусь, если отчитывающиеся организации находятся в их подчинении (входят в их состав) или являются хозяйственными обществами, акции (доли в уставных фондах) которых принадлежат Республике Беларусь или административно-территориальным единицам и переданы в управление этим органам, организациям;

– иным организациям в случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

В качестве технических нормативных правовых актов на территории Республики Беларусь действуют *Международные стандарты финансовой отчетности* (МСФО), которые введены в действие постановлением Совета Министров Республики Беларусь, Национального банка от 19 августа 2016 г. № 657/20 «О введении в действие на территории Республики Беларусь Международных стандартов финансовой отчетности и их Разъяснений, принимаемых Фондом Международных стандартов финансовой отчетности». В постановлении определены особенности применения МСФО на территории Республики Беларусь.

## **6.2. Анализ хозяйственной деятельности. Правовое регулирование аудита хозяйственной деятельности**

В условиях перехода к рыночным отношениям возникла необходимость в аудиторской оценке хозяйственной деятельности субъектов хозяйствования, чтобы обеспечить правильное ведение бухгалтерского учета и отчетности всеми хозяйствующими субъектами независимо от формы собственности и организационно-правовых форм предприятий для удовлетворения законных налоговых, информационно-статистических и иных требований государства, социальных фондов, организаций, лиц, связанных с проверяемым субъектом соответствующими правоотношениями.

*Аудит бухгалтерской (финансовой) отчетности* представляет собой аудиторскую услугу по независимой оценке бухгалтерской (финансовой) отчетности аудируемого лица, в том числе составленную в соответствии с международными стандартами финансовой отчетности и их разъяснениями или законодательством других государств, в целях выражения аудиторского мнения о ее достоверности.

Аудит проводит *аудитор* – физическое лицо, имеющее квалификационный аттестат аудитора, выданный Министерством финансов. Аудиторская деятельность представляет собой предпринимательскую деятельность по оказанию аудиторских услуг аудиторскими организациями, аудиторами, осуществляющими деятельность в качестве индивидуальных предпринимателей.

*Обязательный аудит бухгалтерской (финансовой) отчетности* – аудит бухгалтерской (финансовой) отчетности, обязательность проведения которого установлена действующим законодательством и другими законодательными актами.

Обязательному аудиту подлежит годовая бухгалтерская (финансовая) отчетность, составленная в соответствии с МСФО, если обязанность ее составления установлена законодательными актами.

Ежегодно проводится обязательный аудит годовой индивидуальной и консолидированной (в случае ее составления) бухгалтерской (финансовой) отчетности, составленной в соответствии с законодательством, некоторых субъектов хозяйствования. К ним относятся:

- акционерные общества, обязанные раскрывать информацию об акционерном обществе в соответствии с законодательством о ценных бумагах;
- Национальный банк;
- банки, банковские группы, банковские холдинги;
- биржи;
- страховые организации, страховые брокеры;
- резиденты Парка высоких технологий;
- организации, осуществляющие гарантированное возмещение банковских вкладов (депозитов) физических лиц;
- профессиональные участники рынка ценных бумаг;
- иные организации, у которых объем выручки от реализации товаров (выполнения работ, оказания услуг) за предыдущий отчетный год превышает в эквиваленте 5 млн евро по официальному курсу белорусского рубля к евро, установленному Национальным банком на 31 декабря предыдущего отчетного года.

Обязательный аудит годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности сельскохозяйственных производственных кооперативов и крестьянских (фермерских) хозяйств не проводится.

*Законом «Об аудиторской деятельности»* определены правовые основы осуществления аудиторской деятельности на территории Республики Беларусь, установлены права и обязанности аудиторских организаций и аудиторов, а также упорядочиваются отношения, возникающие в процессе государственного регулирования аудиторской деятельности.

В Республике Беларусь *государственное регулирование аудиторской деятельности* осуществляется Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, Национальным банком, Министерством финансов.

В частности, Министерство финансов осуществляет:

- единую государственную политику в области аудиторской деятельности;
  - разработку и принятие национальных правил аудиторской деятельности, а также принимает другие нормативные правовые акты и устанавливает формы документов в области аудиторской деятельности (за исключением аудиторской деятельности в банках, банковских группах и холдингах);
  - проводит аттестацию на право получения квалификационного аттестата аудитора и подтверждение квалификации аудиторами;
  - ведет учет аудиторских организаций, аудиторов – индивидуальных предпринимателей, аудиторов;
  - контролирует соблюдение аудиторскими организациями, аудиторами – индивидуальными предпринимателями, аудиторами законодательства об аудиторской деятельности (за исключением законодательства об аудиторской деятельности в банках, банковских группах и холдингах);
  - обобщает информацию и проводит анализ осуществления аудиторской деятельности аудиторскими организациями, аудиторами – индивидуальными предпринимателями;
  - представляет в пределах своих полномочий Республику Беларусь в международных организациях, занимающихся вопросами аудиторской деятельности;
  - осуществляет иные полномочия в области аудиторской деятельности в соответствии с законодательством.
- Основными *принципами аудиторской деятельности* являются независимость, конфиденциальность, профессиональная компетентность, профессиональное поведение.

Аудиторская деятельность должна осуществляться по совокупности правил: национальных, аудиторского объединения, аудиторской организации или аудитора – индивидуального предпринимателя.

При оказании аудиторской услуги происходит независимая оценка бухгалтерской (финансовой) отчетности аудируемого лица, в том числе составленной в соответствии с Международными стандартами финансовой отчетности и их Разъяснениями или законодательством других государств, в целях выражения аудиторского мнения о ее достоверности. Аудиторская деятельность является предпринимательской деятельностью.

**Аудируемые лица** – юридические лица Республики Беларусь, их филиалы, представительства и иные обособленные подразделения, имеющие отдельный баланс, представительства иностранных и международных организаций, холдинги, простые товарищества (участники договора о совместной деятельности), индивидуальные предприниматели, в отношении которых проводится аудит бухгалтерской (финансовой) отчетности и (или) оказываются иные аудиторские услуги.

Оказание аудиторских услуг осуществляется на основании **договора возмездного оказания аудиторских услуг**, заключенного в письменной форме в соответствии с требованиями действующего законодательства между аудиторской организацией или аудитором – индивидуальным предпринимателем и заказчиком аудиторских услуг.

Договор оказания аудиторских услуг включает в себя следующие существенные условия:

- предмет договора;
- сроки оказания аудиторских услуг;
- права и обязанности сторон;
- стоимость аудиторских услуг, сроки и порядок их оплаты;
- ответственность сторон за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательств, предусмотренных этим договором, в том числе ответственность аудиторской организации, аудитора – индивидуального предпринимателя за виновное неисполнение обязанности по качественному оказанию аудиторских услуг, включая случаи последующего выявления контролирующими (надзорными) органами нарушений финансово-хозяйственной деятельности аудируемого лица, не выявленных в ходе оказания аудиторских услуг;
- порядок разрешения споров;
- порядок соблюдения конфиденциальности;
- иные условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В случаях, предусмотренных законодательством, и в соответствии с его требованиями по результатам оказания аудиторских услуг составляется аудиторское заключение. В иных случаях требования к аудиторскому заключению определяются условиями договора оказания аудиторских услуг.

**Аудиторское заключение** представляет собой документ, составленный аудитором по результатам оказания аудиторских услуг и содержащий выраженное в установленной форме аудиторское мнение. Правила составления аудиторского заключения устанавливаются Министерством финансов.

Аудиторское заключение имеет юридическое значение для всех юридических и физических лиц, органов государственной власти и управления, местных органов исполнительной и распорядительной власти. Выводы, содержащиеся в аудиторском заключении, представляют публичный интерес для государства и частный – для самого субъекта хозяйствования, нуждающегося в знании истинного положения финансовых дел.

Аудитор оказывает аудиторские услуги как работник аудиторской организации (работник аудитора – индивидуального предпринимателя) или как аудитор – индивидуальный предприниматель.

В строго определенных законодательством случаях аудиторской деятельностью имеют право заниматься **аудиторы, имеющие квалификационный аттестат** (Положение о порядке проведения аттестации на право получения квалификационного аттестата аудитора и подтверждения квалификации аудиторами, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18 декабря 2013 г. № 1098 «О некоторых вопросах аудиторской деятельности»).

**Аттестация на право получения квалификационного аттестата аудитора** – проверка знаний физических лиц, претендующих на получение такого аттестата, в форме квалификационных экзаменов. Для приема квалификационных экзаменов Министерством финансов по согласованию с заинтересованными лицами создается квалификационная комиссия по аудиторской деятельности. Физические лица, успешно сдавшие такие экзамены, получают аттестат аудитора.

В случае признания аудиторского заключения заведомо ложным **квалификационный аттестат аудитора – индивидуального предпринимателя или аудиторской организации аннулируется** по решению Министерства финансов.

Существуют установленные законодательством **ограничения на занятие аудиторской деятельностью**, если аудитор поставлен на учет в

организациях здравоохранения в связи с психическим расстройством (заболеванием), синдромом зависимости от алкоголя (алкоголизмом), наркотических средств или психотропных веществ (наркоманией), токсикоманических средств (токсикоманией) либо имеет непогашенную или неснятую судимость за совершение преступлений против интересов службы, собственности и порядка осуществления экономической деятельности, а также за совершение иных преступлений, связанных с использованием служебных полномочий.

**Аудитор** имеет право осуществлять аудиторскую деятельность **в качестве индивидуального предпринимателя**, если он не менее двух лет оказывал аудиторские услуги в качестве работника аудиторской организации (работника аудитора – индивидуального предпринимателя).

**Аудиторская организация** – коммерческая организация, осуществляющая аудиторскую деятельность. В ее штате должно состоять не менее пяти аудиторов, для которых эта организация является основным местом работы (в данной организации ведется трудовая книжка работника, с ним заключается договор). Руководителем аудиторской организации может быть назначен аудитор, который не менее двух лет оказывал аудиторские услуги в качестве работника аудиторской организации (работника аудитора – индивидуального предпринимателя) и (или) в качестве аудитора – индивидуального предпринимателя.

Дополнительными требованиями к аудиторской организации, проводящей обязательный аудит годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности, составленной в соответствии с МСФО, являются:

- информация на сайте аудиторской организации в сети Интернет о ее деятельности согласно требованиям, установленным Министерством финансов;

- наличие в штате аудиторской организации не менее двух работников, имеющих специальную подготовку в области МСФО.

При оказании аудиторских услуг *аудиторы обладают правами:*

- самостоятельно определять формы и методы оказания аудиторских услуг;

- проверять у аудируемого лица первичные учетные документы, регистры бухгалтерского учета и другие документы о его деятельности, фактическое наличие отдельных активов и обязательств, их соответствие данным бухгалтерского учета и бухгалтерской (финансовой) отчетности;

- участвовать в проведении инвентаризации активов и обязательств аудируемого лица;

- получать в соответствии с законодательством по письменному запросу в республиканских органах государственного управления, иных

государственных организациях, подчиненных Правительству Республики Беларусь, и в других организациях сведения о деятельности аудируемого лица в объеме, необходимом для выполнения договора оказания аудиторских услуг;

- привлекать на договорной основе в соответствии с законодательством в качестве экспертов лиц, не состоящих в штате аудиторской организации, которые обладают специальными навыками, знаниями и опытом в определенной сфере деятельности, отличной от аудиторской деятельности;

- получать у должностных лиц аудируемого лица при заключении договора оказания аудиторских услуг информацию, необходимую для оценки объема работ по такому договору;

- получать у должностных лиц аудируемого лица разъяснения в устной и (или) письменной форме, а также в электронном виде по вопросам, возникающим в ходе оказания аудиторских услуг;

- отказаться от исполнения договора оказания аудиторских услуг в случаях непредоставления аудируемым лицом необходимых документов, произвольного вмешательства аудируемого лица в процесс оказания аудиторских услуг, выявления в ходе оказания аудиторских услуг обстоятельств, оказывающих либо способных оказать влияние на объективность аудиторского мнения;

- осуществлять иные права, не противоречащие законодательству и вытекающие из существа правоотношений, определенных договором оказания аудиторских услуг.

Помимо прав, *аудиторы обязаны:*

- выполнять требования законодательства при осуществлении аудиторской деятельности и оказании профессиональных услуг;

- вести учет заключенных договоров оказания аудиторских услуг;

- качественно оказывать аудиторские и профессиональные услуги;

- возмещать в порядке, установленном законодательством, причиненные убытки в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения обязательств, предусмотренных договором оказания аудиторских услуг, в том числе в случае виновного неисполнения обязанности по качественному оказанию аудиторских услуг, включая случаи последующего выявления контролирующими (надзорными) органами нарушений финансово-хозяйственной деятельности аудируемого лица, не выявленных в ходе оказания аудиторских услуг;

- осуществлять внутренний контроль качества работы аудиторов в соответствии с установленными аудиторской организацией или аудитором – индивидуальным предпринимателем внутренними правилами аудиторской деятельности;

- обеспечивать сохранность полученных, в том числе в электронном виде, документов аудируемых лиц;
  - отказаться от оказания аудиторских услуг в целях соблюдения принципа независимости;
  - уведомлять заказчика аудиторских услуг о выявленных нарушениях в бухгалтерском и (или) ином учете, бухгалтерской (финансовой) и (или) иной отчетности и предоставлять рекомендации по устранению выявленных нарушений, исходя из результатов оказания аудиторских услуг;
  - сообщать собственнику имущества (учредителям, участникам) аудируемого лица по итогам проведенного аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности в письменной форме сведения, свидетельствующие о нарушении законодательства, в результате которого причинен либо может быть причинен ущерб физическому лицу, и (или) юридическому лицу, и (или) государству в размере, превышающем 1 000 базовых величин на дату обнаружения нарушения законодательства;
  - представлять в соответствии с требованиями законодательства аудиторское заключение;
  - обеспечивать сохранность документов, составленных аудиторской организацией, аудитором – индивидуальным предпринимателем, в том числе в электронном виде, в ходе оказания аудиторских услуг, в течение не менее пяти лет с даты завершения оказания аудиторских услуг по договору оказания аудиторских услуг, если иное не установлено законодательством;
  - обеспечивать соблюдение принципов конфиденциальности, профессиональной компетентности и профессионального поведения;
  - соблюдать условия договора оказания аудиторских услуг;
  - представлять в Министерство финансов информацию об осуществлении аудиторской деятельности в порядке, установленном законодательством;
  - предоставлять всю необходимую для проверки информацию, в том числе в электронном виде, при проведении контролирующими (надзорными) органами контроля за соблюдением законодательства об аудиторской деятельности;
  - исполнять в соответствии с законодательством иные обязанности, в том числе вытекающие из существа правоотношений, определенных договором оказания аудиторских услуг.
- Аудиторы несут ответственность за нарушение законодательства об аудиторской деятельности, нарушение условий договора оказания аудиторских услуг, достоверность аудиторского мнения, выраженного в*

аудиторском заключении, выдачу (подписание) заведомо ложного аудиторского заключения.

*Заказчиками аудиторских услуг* выступают аудируемые лица, собственник имущества (учредители, участники) аудируемых лиц, а также иные заинтересованные лица, заключившие с согласия аудируемого лица (если иное не предусмотрено законодательством) договор оказания аудиторских услуг с аудиторской организацией, аудитором – индивидуальным предпринимателем.

Аудируемые лица, заказчики самостоятельно выбирают аудиторскую организацию, аудитора – индивидуального предпринимателя для оказания аудиторских услуг, если иное не предусмотрено законодательными актами, и могут получать от них аудиторское заключение, информацию о требованиях законодательства Республики Беларусь или других государств, на которых основываются замечания и выводы о выявленных нарушениях, а также рекомендации по устранению таких нарушений.

В случае невыполнения или ненадлежащего выполнения аудитором своих обязательств *аудируемые лица, заказчики имеют права* отказаться от исполнения договора оказания аудиторских услуг либо потребовать замены аудитора. В соответствии с действующим законодательством они наделены и другими правами.

В процессе оказания аудиторских услуг *аудируемые лица, заказчики обязаны:*

- создавать аудитору условия для своевременного и качественного оказания аудиторских услуг;
- выполнять требования аудитора, вытекающие из законодательства и условий договора оказания аудиторских услуг;
- не вмешиваться в процесс оказания аудиторских услуг;
- не предпринимать действий, направленных на сокрытие (ограничение доступа) информации, запрашиваемой аудиторской организацией, аудитором – индивидуальным предпринимателем. Наличие в ней сведений, составляющих коммерческую тайну, не может являться основанием для отказа в ее предоставлении;
- направлять по требованию аудиторской организации, аудитора – индивидуального предпринимателя письменный запрос от своего имени в адрес третьих лиц для получения необходимой информации;
- выполнять требования законодательства об аудиторской деятельности;
- соблюдать условия договора оказания аудиторских услуг;
- исполнять в соответствии с законодательством иные обязанности, в том числе вытекающие из существа правоотношений, определенных договором оказания аудиторских услуг.

*Аудиторы*, помимо осуществления аудиторской деятельности, *могут оказывать* с соблюдением требований законодательства следующие *профессиональные услуги*. К ним относятся:

- ведение бухгалтерского и (или) иного учета, составление бухгалтерской (финансовой) и (или) иной отчетности, в том числе в соответствии с МСФО, законодательством других государств, составление налоговых деклараций (расчетов);
- постановка и восстановление бухгалтерского и (или) иного учета;
- анализ хозяйственной деятельности организации, оценка предпринимательских рисков, финансовое планирование;
- разработка и анализ инвестиционных проектов, составление бизнес-планов;
- оценка стоимости объектов гражданских прав;
- консультационные услуги;
- автоматизация бухгалтерского учета и внедрение информационных технологий;
- разработка методических пособий и рекомендаций по вопросам осуществления аудиторской деятельности и оказания профессиональных услуг;
- выполнение научно-исследовательских работ в областях, связанных с аудиторской деятельностью, и распространение их результатов, в том числе на бумажных и электронных носителях;
- реализация образовательной программы обучения в организациях, а также образовательной программы обучающихся курсов (лектории, тематические семинары, практикумы, тренинги и др.) по вопросам осуществления аудиторской деятельности и оказания профессиональных услуг.

Аудиторским организациям, аудиторам – индивидуальным предпринимателям запрещается осуществлять иные виды предпринимательской деятельности, кроме осуществления аудиторской деятельности и оказания профессиональных услуг.

## Глава 7 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВА)

### 7.1. Понятие экономической несостоятельности (банкротства)

Проблема дебиторской задолженности является одной из важнейших в деятельности белорусских субъектов хозяйствования, так как несет в себе угрозу экономической безопасности Беларуси<sup>1</sup>. Традиционным способом решения вопроса систематических неплатежей считается институт экономической несостоятельности (банкротства).

Экономическая несостоятельность (банкротство), являясь самостоятельным правовым институтом, имеет комплексный характер и объединяет нормы материального и процессуального права.

Обеспечить полное, системное и всеобъемлющее регулирование общественных отношений в сфере экономической несостоятельности (банкротства) призван Закон «Об экономической несостоятельности (банкротстве)». Он является одним из основных законодательных актов в системе правового регулирования экономической несостоятельности (банкротства), комплексно решающий все вопросы материально-правового и процессуального характера, связанные с банкротством.

Статьей 1 Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» закрепляются отдельно понятия «экономическая несостоятельность» и «банкротство».

**Экономическая несостоятельность** – неплатежеспособность, имеющая или приобретающая устойчивый характер, признанная решением экономического суда об экономической несостоятельности с санацией должника. Признание юридического лица экономически несостоятельным влечет его санацию (оздоровление) – процедуру конкурсного производства, применяемую в целях обеспечения стабильной и эффективной хозяйственной (экономической) деятельности и восстановления платежеспособности должника.

**Банкротство** – неплатежеспособность, имеющая или приобретающая устойчивый характер, признанная решением экономического суда о

<sup>1</sup> «Проблему надо решать кардинально». Неплатежи несут угрозу Беларуси [Электронный ресурс]. URL: <http://naviny.by/article/20170628/1498645870-problemu-nado-reshat-radikalno-neplatezhi-nesut-ugrozu-belarusi>.

банкротстве с ликвидацией должника – юридического лица, прекращением деятельности должника – индивидуального предпринимателя.

Основы *правового регулирования экономической несостоятельности (банкротства)* закреплены, кроме Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», в нормах ГК. Такими являются нормы ГК:

– об экономической несостоятельности (банкротстве) индивидуального предпринимателя (ст. 24) и юридического лица (ст. 61);

– возможности ликвидации юридического лица, являющегося коммерческой организацией либо действующего в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда, в соответствии со ст. 61 вследствие признания его экономически несостоятельным (банкротом) и исключительной ликвидации такого юридического лица в порядке, установленном ст. 61 ГК, если стоимость его имущества недостаточна для удовлетворения требований кредиторов (п. 4 ст. 57);

– субсидиарной ответственности учредителей, собственников и других лиц, в том числе руководителя юридического лица, которые вправе давать обязательные указания должнику – юридическому лицу либо иным образом определять его действия, если экономическая несостоятельность (банкротство) вызваны такими действиями (п. 3 ст. 52), и др.

За нарушение законодательства в сфере экономической несостоятельности (банкротстве) возможно применение мер гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности.

Процессуальные вопросы рассмотрения в экономических судах дел об экономической несостоятельности (банкротстве) регулируются также ХПК. Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 25 июня 2015 г. № 7 «О некоторых вопросах применения судами законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве)» в целях правильного и единообразного применения судами законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве) обобщает судебную практику и содержит рекомендации по этому вопросу.

Многие вопросы в сфере экономической несостоятельности (банкротства) урегулированы актами Совета Министров Республики Беларусь. Так, постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18 мая 2013 г. № 391 «О некоторых вопросах Единого государственного реестра сведений» утверждено *Положение о Едином государственном реестре сведений о банкротстве*. Этот реестр является государственным информационным ресурсом, владельцем которого выступает Министерство экономики, осуществляющее организационно-методологическое обеспечение его функционирования, в том числе поддержание полноты, актуальности и достоверности включаемых сведений.

В Единый государственный реестр сведений о банкротстве включается вся информация о возбужденных в судах Республики Беларусь делах об экономической несостоятельности (банкротстве) и совершаемых в отношении их процессуальных действиях, о временных (антикризисных) управляющих, о должниках, о проведении торгов по продаже имущества должника и др. Сведения реестра, за исключением сведений, доступ к которым ограничивается в соответствии с законодательством, размещаются в сети Интернет (URL: <https://bankrot.gov.by>) для открытого и бесплатного доступа.

В Законе «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» термины «экономическая несостоятельность» и «банкротство» раскрываются через понятие неплатежеспособности. Под *неплатежеспособностью* понимается неспособность в полном объеме удовлетворить требования кредитора (кредиторов) по платежным обязательствам, а также по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений. *Платежные обязательства* – обязанность должника исполнить денежные обязательства и (или) произвести обязательные платежи.

Состав и размер платежных обязательств, а также обязательств, вытекающих из трудовых и связанных с ними отношений, определяются на момент подачи в экономический суд заявления об экономической несостоятельности (банкротстве) должника.

Согласно ст. 10 Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» критерии неплатежеспособности, имеющей или приобретающей устойчивый характер, определяются Советом Министров Республики Беларусь.

Порядок расчета показателей, критериев для *оценки платежеспособности* определяются Инструкцией о порядке расчета коэффициентов платежеспособности и проведения анализа финансового состояния и платежеспособности субъектов хозяйствования, утвержденной постановлением Министерства финансов Республики Беларусь, Министерства экономики Республики Беларусь от 27 декабря 2011 г. № 140/206. Источником информации для расчета коэффициентов является бухгалтерская отчетность субъекта хозяйствования.

По результатам анализа финансового состояния и платежеспособности субъектов хозяйствования проводится подготовка экспертных заключений о финансовом состоянии и платежеспособности субъектов хозяйствования.

Коэффициенты, используемые для оценки платежеспособности, и их нормативные значения дифференцируются по видам экономической деятельности и устанавливаются постановлением Совета Министров

Республики Беларусь от 12 декабря 2011 г. № 1672 «Об определении критериев оценки платежеспособности субъектов хозяйствования».

**Коэффициент текущей ликвидности** ( $K_1$ ) определяется как отношение стоимости краткосрочных активов к краткосрочным обязательствам субъекта хозяйствования:

$$K_1 = \frac{КА}{КО},$$

где КА – краткосрочные активы (строка 290 бухгалтерского баланса), КО – краткосрочные обязательства (строка 690 бухгалтерского баланса).

Коэффициент текущей ликвидности характеризует общую обеспеченность субъекта хозяйствования собственными оборотными средствами для ведения хозяйственной деятельности и своевременного погашения срочных обязательств.

**Коэффициент обеспеченности собственными оборотными средствами** ( $K_2$ ) определяется как отношение суммы собственного капитала и долгосрочных обязательств за вычетом стоимости долгосрочных активов к стоимости краткосрочных активов:

$$K_2 = \frac{СК + ДО - ДА}{КА},$$

где СК – собственный капитал (строка 490 бухгалтерского баланса), ДО – долгосрочные обязательства (строка 590 бухгалтерского баланса), ДА – долгосрочные активы (строка 190 бухгалтерского баланса), КА – краткосрочные активы (строка 290 бухгалтерского баланса).

Коэффициент обеспеченности собственными оборотными средствами указывает на наличие у субъекта хозяйствования собственных оборотных средств, необходимых для его финансовой устойчивости.

**Коэффициент обеспеченности финансовых обязательств активами** ( $K_3$ ) определяется как отношение долгосрочных и краткосрочных обязательств субъекта хозяйствования к общей стоимости активов:

$$K_3 = \frac{КО + ДО}{ИБ},$$

где КО – краткосрочные обязательства (строка 690 бухгалтерского баланса), ДО – долгосрочные обязательства (строка 590 бухгалтерского баланса), ИБ – итог бухгалтерского баланса (строка 300 бухгалтерского баланса).

Коэффициент обеспеченности финансовых обязательств активами определяет способность субъекта хозяйствования рассчитываться по своим финансовым обязательствам после реализации активов.

*Неплатежеспособность* организации приобретает *устойчивый характер*, если она имеет место в течение четырех кварталов, предшествующих составлению последнего бухгалтерского баланса.

Организация считается *устойчиво неплатежеспособной*, если ее бухгалтерский баланс имеет неудовлетворительную структуру в течение четырех кварталов, предшествующих составлению последнего бухгалтерского баланса, а также если на дату составления последнего бухгалтерского баланса значение коэффициента обеспеченности финансовых обязательств активами превышает 0,85.

## 7.2. Субъектный состав отношений, связанных с экономической несостоятельностью (банкротством)

**Должником**, в отношении которого рассматривается вопрос о признании его экономически несостоятельным (банкротом), признается неплатежеспособный индивидуальный предприниматель или неплатежеспособное юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, либо некоммерческой организацией, действующей в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда.

Законодательство об экономической несостоятельности (банкротстве) не применяется в отношении субъектов естественных монополий, юридических лиц, являющихся режимными и особо режимными объектами и (или) имеющих такие объекты, а также имеющих объекты, находящиеся только в собственности государства, обеспечивающих поддержание необходимого уровня обороноспособности, функционирование стратегически значимых отраслей экономики и (или) иные важные государственные потребности и реализующих исключительное право государства на осуществление отдельных видов деятельности.

**Кредиторами** являются лица, имеющие по отношению к должнику права требования по денежным обязательствам, обязательствам об уплате обязательных платежей, выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих по трудовому договору (контракту).

Закон «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» предоставляет право обратиться с **заявлением о возбуждении дела о банкротстве** не только кредиторам, соответствующим государственным органам, но и самим должникам. В соответствии с указанным законом правом на подачу в экономический суд заявления о банкротстве должника обладают, если *не исполнены*:

1) *денежные обязательства:*

- должник;
- кредитор, если иное не установлено данным законом;
- прокурор;
- представитель работников должника;
- орган государственного управления по делам об экономической несостоятельности (банкротстве) в случаях, предусмотренных данным законом, другие уполномоченные государственные органы;
- иные лица, которым в соответствии с данным законом предоставлено право на подачу заявления об экономической несостоятельности (банкротстве) должника в связи с неисполнением денежных обязательств;

2) *обязанности по уплате обязательных платежей:*

- должник;
- прокурор;
- налоговые органы;
- таможенные органы;
- органы Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты;
- другие государственные органы, наделенные в соответствии с законодательными актами правом выносить решения (предписания, постановления) о взыскании (уплате) обязательных платежей;

3) *обязательства, вытекающие из трудовых и связанных с ними отношений:*

- представитель работников должника.

*Должник вправе подать в суд заявление об экономической несостоятельности (банкротстве)* в предвидении банкротства, т. е. при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что он не сможет в установленный срок исполнить платежные обязательства и (или) обязательства, вытекающие из трудовых и связанных с ними отношений, ввиду своей неплатежеспособности, которая приобретает устойчивый характер.

Заявление должника подается в экономический суд на основании решения органа (лиц), уполномоченного (уполномоченных) в соответствии с учредительными документами должника – юридического лица на принятие решения о его ликвидации, или на основании решения органа, уполномоченного собственником имущества должника – унитарного предприятия, если иное не предусмотрено Законом «Об экономической несостоятельности (банкротстве)».

*Государственные организации вправе подать в суд заявление должника по согласованию с государственным органом, в подчинении (со-*

ставе) которого они находятся или который осуществляет управление принадлежащими Республике Беларусь либо находящимися в коммунальной собственности акциями (долями в уставном фонде) должника.

*Должник обязан подать заявление должника* в экономический суд в следующих ситуациях:

- очевидно, что удовлетворение требований одного или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения денежных обязательств должника в полном объеме перед другими кредиторами либо прекращению деятельности должника – юридического лица;
- принято решение о подаче в экономический суд заявления должника органом (лицами), уполномоченным (уполномоченными) в соответствии с учредительными документами должника – юридического лица на принятие решения о его ликвидации;
- принято решение о подаче в экономический суд заявления должника органом, уполномоченным собственником имущества должника – унитарного предприятия;
- выявлено, что стоимость имущества должника – юридического лица, в отношении которого в соответствии с законодательством принято решение о ликвидации, недостаточна для удовлетворения требований кредиторов.

*Дополнительным основанием для подачи заявления должника* о своей экономической несостоятельности (банкротстве) является значение коэффициента обеспеченности финансовых обязательств активами более 0,85.

При наличии указанных обстоятельств заявление должника должно быть подано в экономический суд не позднее одного месяца со дня возникновения (выявления) соответствующего основания.

Для подачи заявления кредитора о признании должника экономически несостоятельным (банкротом) должна быть совокупность оснований. Такими основаниями являются:

- наличие у кредитора достоверных, документально подтвержденных сведений о неплатежеспособности должника, имеющей или приобретающей устойчивый характер;
- применение к должнику принудительного исполнения, не произведенного в течение трех месяцев, либо выявление в процессе принудительного исполнения факта отсутствия у должника имущества, достаточного для удовлетворения предъявленных к нему требований;
- наличие задолженности перед кредитором в размере 100 и более базовых величин, а если должник является градообразующей или приравненной к ней организацией, либо государственной организацией,

либо юридическим лицом, акции (доли в уставном фонде) которого находятся в управлении государственных органов или в хозяйственном ведении, оперативном управлении государственных юридических лиц, либо юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, имеющим государственные и международные заказы, – в размере 2 500 и более базовых величин.

Отсутствие хотя бы одного из указанных обстоятельств влечет возвращение заявления кредитора, но за которым сохраняется право повторного обращения в экономический суд с заявлением об экономической несостоятельности (банкротстве) при возникновении таких оснований.

*Документами, подтверждающими неплатежеспособность должника*, которые необходимы для возбуждения производства по делу о банкротстве по заявлению кредитора, могут быть: акт судебного исполнителя о невозможности взыскания, приказы и другие документы, возвращенные из банка или небанковской кредитно-финансовой организации, справки указанных организаций об отсутствии денежных средств на счете должника, переписка кредитора с должником и судебными инстанциями по вопросу исполнения договорных обязательств и исполнительных документов и др.

Прокурор вправе подать в экономический суд *заявление прокурора о банкротстве должника*:

- при выявлении им признаков преднамеренного банкротства, сокрытия банкротства;
- при наличии у должника задолженности по обязательным платежам;
- по денежным обязательствам в интересах кредиторов – Республики Беларусь, административно-территориальной единицы Республики Беларусь;
- в других случаях, предусмотренных законодательными актами.

Заявление прокурора о банкротстве должника подается в экономический суд с соблюдением требований, предусмотренных для заявления кредитора, если иное не предусмотрено законодательными актами или не вытекает из существа правоотношений.

*Налоговые и другие уполномоченные государственные органы* подают в экономический суд *заявление об экономической несостоятельности* (банкротстве) в следующих ситуациях:

- должниками являются градообразующие или приравненные к ним организации, государственные организации, организации с долей государственной собственности в уставном фонде, а также юридические лица или индивидуальные предприниматели, имеющие государственные и международные заказы;

– должником, собственником имущества унитарного предприятия, учредителями (участниками) юридического лица, местными исполнительными и распорядительными органами, республиканскими органами государственного управления, иными государственными органами и организациями принято решение о нецелесообразности проведения досудебного оздоровления.

*Вопрос о принятии заявления об экономической несостоятельности (банкротстве)* решается экономическим судом в течение 30 дней со дня поступления такого заявления в судебном заседании с участием должника, кредитора и других лиц.

*Лицами, участвующими в судебном процессе о банкротстве*, могут быть:

- собственник имущества должника – унитарного предприятия, его представители;
- учредители (участники) должника, их представители;
- представитель (представители) работников должника;
- государственные органы, в подчинении (составе) которых находится должник или осуществляющие управление принадлежащими Республике Беларусь либо находящимися в коммунальной собственности акциями (долями в уставном фонде) должника;
- другие заинтересованные государственные органы и организации;
- иные лица в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Особым участником в деле об экономической несостоятельности (банкротстве) является временный (антикризисный) управляющий. **Временный (антикризисный) управляющий** – индивидуальный предприниматель, юридическое или физическое лицо (гражданин Республики Беларусь либо иностранный гражданин, лицо без гражданства, имеющие вид на жительство в Республике Беларусь), назначаемые экономическим судом для осуществления своих полномочий в процедурах экономической несостоятельности (банкротства).

Для учета требований к должнику управляющий ведет *реестр требований кредиторов*, содержащий следующие сведения:

- имя (наименование) каждого кредитора, его почтовый адрес и банковские реквизиты;
- размер требований каждого кредитора к должнику по платежным обязательствам и (или) обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений;
- очередность удовлетворения каждого требования кредитора;
- дата внесения каждого требования кредиторов в реестр;
- основания возникновения требований кредиторов;

– информация о погашении требований кредиторов, в том числе о сумме погашения;

– процентное отношение погашенной суммы к общей сумме требований кредиторов данной очереди;

– дата погашения каждого требования кредиторов.

В реестр требований кредиторов включаются только установленные требования, подтвержденные документально. Они направляются управляющему вместе с документами, позволяющими установить их размер. Управляющий рассматривает предъявленные требования кредиторов и при отсутствии возражений вносит соответствующие записи в реестр.

Представитель работников должника и кредиторы по платежным обязательствам, возникшим до открытия конкурсного производства и включенным в реестр требований кредиторов, признаются **конкурсными кредиторами**. Конкурсными кредиторами не являются: физические лица, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда их жизни или здоровью, и учредители (участники) должника – юридического лица, перед которыми должник несет ответственность по обязательствам, вытекающим из такого участия.

В делах об экономической несостоятельности (банкротстве) представлять интересы всех кредиторов призваны собрание и комитет кредиторов. Указанные органы образуются в процессе конкурсного производства для осуществления всех необходимых действий от имени кредиторов в отношениях «должник – кредиторы – экономический суд».

Общий порядок созыва и полномочия **собрания кредиторов** на всех стадиях производства по делу о банкротстве регулируются нормами ст. 55–56 Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)». В процедуре конкурсного производства собрание кредиторов, представляя интересы кредиторов, осуществляет от их имени все действия в отношении должника.

Организовывает и проводит собрание кредиторов управляющий под контролем экономического суда.

Участниками собрания с правом голоса являются конкурсные кредиторы. Число голосов, которыми обладает каждый из них, определяется пропорционально размеру его требований к общей сумме требований, включенных в реестр требований кредиторов на дату проведения собрания кредиторов. Полномочия конкурсных кредиторов прекращаются после удовлетворения их требований.

В собрании также участвуют лица, вызванные экономическим судом или управляющим, и вправе участвовать судья (судьи), осуществляющий (осуществляющие) производство по делу об экономической несостоятельности (банкротстве).

Собрание кредиторов независимо от числа голосов конкурсных кредиторов, присутствующих на нем, правомочно при условии, что о дате, времени, месте и цели его проведения они были надлежащим образом уведомлены и могли свободно собраться в предложенном месте в назначенное время.

Должник обязан лично присутствовать без права голоса на собрании кредиторов и заседании комитета кредиторов в случае, если его к этому обязывает экономический суд или управляющий.

Первое общее собрание кредиторов, которое должно состояться в срок не позднее 75 дней со дня возбуждения экономическим судом конкурсного производства, уполномочено предварительно решить вопрос о санации или ликвидации должника – юридического лица либо о прекращении деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождении его от долгов. На последующих собраниях кредиторов может быть принято иное решение.

К **исключительной компетенции собрания кредиторов** относятся:

– защита требований кредиторов;

– принятие решения об утверждении плана санации или ликвидации должника – юридического лица либо плана прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов;

– принятие решения о заключении мирового соглашения;

– принятие решения о заявлении в экономический суд ходатайства об открытии ликвидационного производства или об отстранении управляющего;

– принятие решения об образовании комитета кредиторов, определение его количественного состава, избрание членов комитета кредиторов или принятие решения о досрочном прекращении полномочий комитета кредиторов;

– рассмотрение жалоб на действия управляющего;

– решение иных вопросов.

**Решения собрания кредиторов**, поставленные на голосование, принимаются большинством голосов конкурсных кредиторов, присутствующих на собрании. Таковыми являются решения об утверждении плана санации или ликвидации должника – юридического лица либо плана прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов, о заключении мирового соглашения, о заявлении в экономический суд ходатайства об освобождении от исполнения обязанностей управляющего, о согласовании условий конкурса.

**Комитет кредиторов**, избираемый собранием кредиторов, представляет их интересы и осуществляет контроль за действиями управляющего в течение конкурсного производства.

**Комитет кредиторов вправе принимать решения** о созыве собрания кредиторов, о рекомендации собранию кредиторов рассмотреть вопросы о ненадлежащем исполнении управляющим своих обязанностей и заявлении в экономический суд ходатайства об освобождении управляющего от должности, об утверждении или отказе в утверждении сделок должника, которые в соответствии с Законом «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» заключаются с согласия комитета кредиторов, о представлении экономическому суду кандидатуры помощника управляющего, по иным вопросам, отнесенным в соответствии с законодательством к его компетенции собранием кредиторов.

Органом государственного управления по делам о банкротстве является **Департамент по санации и банкротству Министерства экономики**, который:

- проводит в пределах своей компетенции государственную политику по предупреждению банкротства, а также обеспечивает условия для реализации процедур банкротства в соответствии с Законом «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»;
- организует систему подготовки антикризисных управляющих;
- устанавливает профессионально-квалификационные требования к управляющим и при определении их профессиональной пригодности использует результаты тестирования, в том числе психофизиологического;
- проводит аттестацию физических лиц на соответствие их профессионально-квалификационным требованиям, предъявляемым к управляющему, а также выдает в установленном порядке юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям специальные разрешения (лицензии) на осуществление деятельности антикризисного управляющего в производстве по делу об экономической несостоятельности (банкротстве);
- обеспечивает осуществление процедуры банкротства отсутствующего должника.

Юридические лица, индивидуальные предприниматели, государственные органы, их руководители, другие должностные лица обязаны по требованию Департамента по санации и банкротству Министерства экономики безвозмездно представлять документы и иную информацию, необходимую для осуществления этим органом его функций.

### 7.3. Производство по делу об экономической несостоятельности (банкротстве). Процедуры конкурсного производства

Экономическим судом при рассмотрении любого хозяйственного спора может быть установлено, что взыскиваемая сумма долга не позволит юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю в дальнейшем осуществлять хозяйственную (экономическую) деятельность. В этом случае экономический суд вправе вынести в отношении такого юридического лица либо собственника имущества должника – унитарного предприятия, учредителей (участников) юридического лица, индивидуального предпринимателя, государственного органа, в подчинении (составе) которого находится должник или который осуществляет управление принадлежащими Республике Беларусь либо находящимися в коммунальной собственности акциями (долями в уставном фонде) должника, частное определение, обязывающее в установленный судом срок провести досудебное оздоровление.

**Досудебное оздоровление** – меры, принимаемые руководителями организаций, собственником имущества унитарного предприятия, учредителями (участниками) юридического лица, индивидуальными предпринимателями, государственными органами и иными организациями, по обеспечению стабильной и эффективной хозяйственной (экономической) деятельности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также восстановлению их платежеспособности.

Лица, в отношении которых вынесено частное определение, обязаны провести в срок, установленный экономическим судом, досудебное оздоровление либо представить обоснованное решение о его нецелесообразности.

Должник может реализовать разработанные им меры по восстановлению своей платежеспособности как самостоятельно, так и при обращении с заявлением в уполномоченные органы, которые принимают решение о досудебном оздоровлении и разрабатывают план мероприятий по предупреждению экономической несостоятельности.

Законом «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» предусмотрено создание при государственных органах *комиссий по предупреждению экономической несостоятельности (банкротства)* в целях:

- разработки и внесения в государственный орган предложений о принятии мер по досудебному оздоровлению;
- подбора, организации подготовки вместе с Департаментом по санации и банкротству Министерства экономики, а также в целях аккре-

дитации лиц на осуществление деятельности временного (антикризисного) управляющего;

– подготовки предложений по проектам мировых соглашений, планов завершения досудебного оздоровления в защитном периоде, санации и ликвидации юридических лиц, прекращения деятельности индивидуальных предпринимателей;

– проведения анализа эффективности досудебного оздоровления, выполнения планов санации и ликвидации юридических лиц, прекращения деятельности индивидуальных предпринимателей и подготовки предложений по результатам проведения данного анализа.

Предложения комиссии рассматриваются государственным органом, и он не позднее 10 рабочих дней со дня проведения заседания комиссии, на котором были разработаны предложения, выносит соответствующее решение.

В *состав комиссии* включаются представители государственных органов, Департамента по санации и банкротству Министерства экономики, иных организаций, имеющие высшее, преимущественно юридическое и (или) экономическое, образование. На период принятия мер по предупреждению экономической несостоятельности (банкротства) в состав комиссии включаются также собственник имущества унитарного предприятия, учредители (участники) юридических лиц либо их представители, индивидуальные предприниматели, в отношении которых принято решение о проведении досудебного оздоровления.

Членами комиссии не могут быть лица, имеющие судимость. Кандидатуры, представленные к включению в состав комиссии, подлежат обязательной проверке правоохранительными и другими органами в соответствии с законодательством.

Финансирование обеспечения деятельности комиссии осуществляется в пределах средств, предусмотренных на содержание государственных органов.

На период проведения досудебного оздоровления, предложенного комиссией и утвержденного соответствующим решением государственного органа, юридические лица и индивидуальные предприниматели освобождаются от обязанности подачи в экономический суд заявления должника.

Если досудебное оздоровление не завершено до возбуждения производства по делу об экономической несостоятельности (банкротстве), перечень необходимых мер по восстановлению платежеспособности должника, предлагаемых собственником имущества должника – унитарного предприятия, учредителями (участниками) должника, государ-

ственными органами, включается в план завершения досудебного оздоровления в защитном периоде, который утверждается экономическим судом.

При рассмотрении дела о банкротстве должника – юридического лица применяются такие процедуры экономической несостоятельности (банкротства), как защитный период и конкурсное производство.

**Защитный период** – процедура экономической несостоятельности (банкротства), применяемая к должнику с момента принятия экономическим судом заявления об экономической несостоятельности (банкротстве) в целях завершения досудебного оздоровления, а также проверки наличия оснований для открытия конкурсного производства и обеспечения сохранности имущества должника. Такая процедура не применяется в отношении индивидуального предпринимателя.

Защитный период вводится экономическим судом по ходатайству должника, органов, принявших решение о проведении досудебного оздоровления, сроком до трех лет. На срок введения защитного периода экономическим судом назначается *временный управляющий*.

По окончании защитного периода экономический суд рассматривает заявление (заявления) о банкротстве должника, а также отчет временного управляющего.

Экономический суд возбуждает конкурсное производство в следующих ситуациях:

– имеет устойчивый характер неплатежеспособность должника;

– есть обстоятельства, очевидно свидетельствующие о том, что должник будет не в состоянии исполнить платежные обязательства и (или) произвести выплаты по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений, в установленный срок ввиду своей неплатежеспособности, приобретающей устойчивый характер (в предвидении банкротства).

В процессе защитного периода анализ финансового состояния и платежеспособности должника проводится в целях определения наличия оснований для возбуждения конкурсного производства, а в процессе конкурсного производства в целях определения возможности или невозможности восстановления платежеспособности должника, а также мер по восстановлению платежеспособности должника, если имеется возможность ее восстановления.

**Конкурсное производство** – процедура экономической несостоятельности (банкротства), осуществляемая в целях максимально возможного удовлетворения требований кредиторов в соответствии с установленной очередностью, защиты прав и законных интересов должника, а

также кредиторов и иных лиц в процедуре санации, а при невозможности проведения санации или отсутствии оснований для ее проведения – в процедуре ликвидационного производства должника.

Конкурсное производство включает в себя следующие процедуры: завершение подготовки дела к судебному разбирательству, санацию, ликвидационное производство.

Экономический суд может вынести *определение о прекращении производства по делу о банкротстве* в случаях:

- восстановления платежеспособности должника в процессе санации;
- заключения мирового соглашения;
- удовлетворения всех предъявленных требований кредиторов до принятия экономическим судом решения по делу о банкротстве;
- установления ложного банкротства;
- отсутствия оснований, предусмотренных ст. 41 Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)».

По результатам рассмотрения дела о банкротстве экономический суд принимает решение.

*Решение о банкротстве с санацией должника* имеет место, если экономический суд установил не банкротство, а экономическую несостоятельность должника, т. е. его неплатежеспособность, имеющую или приобретающую устойчивый характер. Состояние этой неплатежеспособности позволяет прийти к выводу о возможности ее восстановления.

Под *санацией* понимается процедура конкурсного производства, применяемая в целях обеспечения стабильной и эффективной хозяйственной (экономической) деятельности, восстановления платежеспособности должника.

Утверждение экономическим судом отчета управляющего по итогам санации является основанием для прекращения производства по делу о банкротстве.

*Решение о банкротстве с ликвидацией должника* – юридического лица либо с прекращением деятельности должника – индивидуального предпринимателя принимается экономическим судом только в том случае, когда нет возможности восстановить устойчивую платежеспособность должника.

*Ликвидационное производство* – процедура конкурсного производства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях ликвидации должника – юридического лица или прекращения деятельности

должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов, продажи имущества должника и соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

Ликвидационное производство – процедура экономической несостоятельности (банкротства), осуществляемая в целях максимально возможного удовлетворения требований кредиторов в соответствии с установленной очередностью, защиты прав и законных интересов должника, а также кредиторов и иных лиц.

Ликвидационное производство не применяется, если иное не предусмотрено Президентом Республики Беларусь, в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, имеющих обязательства на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд и (или) обязанных совершить сделки, исполнение обязательств по которым обеспечено имуществом Республики Беларусь либо ее административно-территориальной единицы, в том числе обеспеченных гарантией Республики Беларусь или Правительства Республики Беларусь, а также имеющих обязательства по выполнению (обеспечению исполнения) иностранных и международных оборонных заказов, контрактов и внешнеэкономических сделок в иной форме, имеющих международный характер, выполнение которых должна обеспечить Республика Беларусь в соответствии с ее международными обязательствами.

Ликвидационное производство осуществляет *антикризисный управляющий*, назначаемый экономическим судом и действующий под контролем его и конкурсных кредиторов. Срок ликвидационного производства не может превышать одного года, но при необходимости может быть продлен экономическим судом.

После открытия ликвидационного производства антикризисный управляющий осуществляет продажу имущества и требований должника на торгах, если экономическим судом, собранием или комитетом кредиторов в соответствии с законодательством не установлен иной порядок продажи имущества должника.

Очередность удовлетворения требований к должнику установлена ст. 141 Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)». Вне очереди покрываются судебные расходы и расходы, связанные с выплатой вознаграждения антикризисному управляющему, производятся текущие платежи должника в процессе конкурсного производства за коммунальные, эксплуатационные и иные услуги, а также удовлетворяются требования кредиторов по денежным обязательствам должника, возникшим в процессе конкурсного производства.

*Требования кредиторов*, возникшие до момента открытия конкурсного производства, *удовлетворяются* в следующей *очередности*.

В первую очередь удовлетворяются требования физических лиц, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда их жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей.

Во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий, оплате труда лиц, работающих (работавших) у должника по трудовым договорам (контрактам) и гражданско-правовым договорам, предметом которых являются выполнение работ, оказание услуг или создание объектов интеллектуальной собственности, по обязательным страховым взносам, взносам на профессиональное пенсионное страхование, иным платежам в Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты, а также по уплате страховых взносов по обязательному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

В третью очередь удовлетворяются требования по обязательным платежам (за исключением требований, отнесенных ко второй и пятой очереди).

В четвертую очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника.

В пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

После завершения расчетов с кредиторами управляющий обязан представить в экономический суд отчет по итогам ликвидационного производства. К отчету прилагаются документы, подтверждающие продажу имущества должника, погашение требований кредиторов, содержащие сведения об оставшемся после погашения требований кредиторов и (или) нереализованном имуществе должника, реестр требований кредиторов с указанием размера погашенных требований.

Определение экономического суда о завершении ликвидационного производства является основанием для внесения записи о ликвидации должника в Единый государственный реестр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. С этого момента должник – юридическое лицо считается ликвидированным, должник – индивидуальный предприниматель – свободным от долгов.

К судебным процедурам, предотвращающим банкротство должника, кроме защитного периода, санации, относится мировое соглашение.

**Мировое соглашение** – процедура экономической несостоятельности (банкротства) в виде соглашения между должником, конкурсными кредиторами, а также третьими лицами об уплате долгов, в котором

предусматриваются освобождение должника от долгов, или уменьшение сумм долгов, или рассрочка (отсрочка) их уплаты, а также срок уплаты долгов и т. п. Мировое соглашение применяется на любой стадии конкурсного производства в целях прекращения производства по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) и утверждается экономическим судом, рассматривающим дело об экономической несостоятельности (банкротстве).

Закон «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» устанавливает особенности банкротства отдельных категорий должников – юридических лиц, например юридических лиц, имеющих важное и особо важное государственное значение, градообразующих организаций, банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, страховых организаций и др.

## Глава 8

# ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРИВАТИЗАЦИИ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ

### 8.1. Понятие и значение приватизации государственной собственности

В соответствии с белорусским законодательством *приватизация* представляет собой продажу объектов приватизации субъектам приватизации в порядке и на условиях, установленных законодательством Республики Беларусь.

С экономической точки зрения приватизация представляет собой возмездный переход государственной формы собственности в частную и утрату государством права непосредственного управления приватизированными предприятиями.

В результате проведения приватизации государственная составляющая в экономических отношениях полностью не ликвидируется, а уменьшается лишь до уровня создания эффективной экономической системы, основанной на многообразии форм собственности, государственно-частном партнерстве, благоприятной инвестиционной среде. Например, в соответствии с Программой социально-экономического развития Республики Беларусь на 2016–2020 годы на республиканском уровне управления сохраняются унитарные предприятия и акционерные общества, формирующие стратегически значимые отрасли экономики, обеспечивающие национальную безопасность.

В истории Беларуси передача объектов, находящихся в государственной (республиканской и коммунальной) собственности, проходила через разгосударствление и приватизацию. *Разгосударствление* предусматривало передачу от государства физическим и юридическим лицам частично либо полностью (в том числе посредством приватизации) функций непосредственного управления хозяйствующими субъектами. *Приватизация ранее* представляла собой приобретение физическими и юридическими лицами права собственности на объекты, принадлежащие государству. С развитием правоотношений в сфере приватизации от разгосударствления отказались, оставив только приватизацию как основную форму перехода прав собственности.

Рациональное сочетание государственной и частной форм собственности хозяйствующих субъектов является одним из условий эффектив-

ности функционирования экономики. Поскольку основной базой строительства и развития современной экономики Беларуси стало наследие СССР, после объявления независимости республики возникла проблема проведения разумной приватизации. В бывших союзных республиках приватизация проводилась двумя путями: посредством шоковой приватизации и на основе постепенных преобразований экономики. С экономической точки зрения каждый из путей приватизации имеет как свои плюсы, так и минусы.

Так, *шоковая приватизация* способствует более скорому переходу от одной экономической формации к другой, быстрому переходу на рыночные формы управления предприятиями, предполагает возможность использования агрессивного стиля ведения конкурентной борьбы, содействует созданию и функционированию финансовых рынков, дает возможность развиваться бизнесу, благоприятствует появлению нового класса управленцев с более высокой доходностью и др. Однако шоковая терапия имеет и негативные последствия, которыми являются: экономический упадок градо- и экономикообразующих предприятий, приватизация за материальные средства, найденные криминальным путем, установление криминальными структурами контроля над отдельными предприятиями и отраслями экономики в целом, активное развитие рейдерства, оживленная коррупция в сфере приватизации, резкое расслоение общества и т. п.

*Приватизация, основанная на постепенных преобразованиях экономики*, имеет несомненные преимущества. К ним следует отнести: наличие достаточного времени для определения экономической результативности и оценки предприятий, подлежащих приватизации, подготовку выверенных программ приватизации, продажу предприятий по реальным, рыночным ценам, сохранение экономической эффективности предприятий и занятости населения, справедливое распределение государственной собственности, природных ресурсов и т. п. Отрицательными последствиями приватизации, основанной на постепенных преобразованиях экономики, являются: длительность процессов приватизации отдельных субъектов хозяйствования, возникновение спорных (конфликтных) ситуаций с потенциальными инвесторами, отсутствие личной заинтересованности руководителей предприятий в скорейшей и эффективной приватизации, слабая материальная заинтересованность перспективных работников в условиях уравниной оплаты труда, коррупционные проявления в отдельных сферах (этапах) приватизации и др.

При выборе пути приватизации необходимо учитывать ее не только экономическую составляющую, но и общественный (социальный) аспект. Например, во внимание следует принимать: справедливость при

распределении государственной собственности, так как на экономическую мощь СССР работал весь советский народ; готовность общества к отношениям собственности в условиях рынка, материального неравенства; объективную необходимость обеспечения населения товарами и услугами в условиях применения государственной и естественной монополий; наличие соответствующей системы образования и подготовленных специалистов, которые способны эффективно управлять конкретным предприятием в конкретной отрасли экономики; сочетание потенциальных национальных и иностранных инвесторов, источники и прозрачность их капиталов, их бренд, бизнес-опыт, репутацию и т. п. С учетом указанных и других факторов руководство Республики Беларусь выбрало путь приватизации, основанной на постепенных преобразованиях экономики.

По данным Национального агентства инвестиций и приватизации, Беларусь за годы своей независимости, в отличие от стран Восточной Европы и СНГ, сохранила 50 % крупных (экономикообразующих) предприятий, обеспечив полноценную финансовую поддержку им, производственный потенциал, рост международной конкурентной способности и др.

*Правовую основу приватизации в Республике Беларусь* составляют: Конституция Республики Беларусь, Гражданский кодекс, Закон «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества», Декрет Президента Республики Беларусь от 20 марта 1998 г. № 3 «О приватизации государственной собственности в Республике Беларусь», Указ Президента Республики Беларусь от 25 мая 2010 г. № 273 «О создании государственного учреждения „Национальное агентство инвестиций и приватизации“»; постановление Государственного комитета по имуществу Республики Беларусь от 15 июля 2011 г. № 50 «Об утверждении Методических рекомендаций по оформлению документов при продаже предприятий как имущественных комплексов в процессе приватизации» и др.

*Основными принципами приватизации* являются:

- законность;
- плановость и системность;
- гласность, открытость и широкое информирование общественности по вопросам приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества;
- равенство субъектов приватизации;
- возмездность отчуждения объектов приватизации субъектам приватизации;

- соблюдение и защита прав собственников;
- содействие развитию эффективной социально ориентированной рыночной экономики.

Однако приватизация в Беларуси имеет и недостатки. К ним относятся:

- большое количество ответственных лиц, имеющих дело с потенциальными покупателями (инвесторами). Многообразие властных структур приводит к бюрократическим неувязкам;
- сложный и большой документооборот;
- факты коррупции в сфере приватизации;
- отсутствие профессионального приватизационного опыта у чиновников;
- частые разногласия между государством и потенциальным покупателем по методу оценки активов. При определении цены предприятия учитывается его рыночная или балансовая стоимость, а инвестора интересуют ожидаемые денежные доходы<sup>1</sup>.

Отмеченные недостатки влияют на криминогенную обстановку в сферах экономической преступности и коррупции.

## **8.2. Органы приватизации и их полномочия. Субъекты и объекты приватизации**

В проведении приватизации с учетом важности и сложности экономических, правовых, социальных и иных отношений, связанных с ней, задействованы практически все государственные органы экономического блока.

*Президент Республики Беларусь* определяет единую государственную политику и осуществляет иные полномочия в области приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества, возложенные на него законодательными актами Республики Беларусь.

Президент Республики Беларусь по объектам приватизации, находящимся в собственности Республики Беларусь:

- согласовывает планы приватизации и планы преобразования республиканских унитарных предприятий в открытые акционерные общества;
- принимает решения о приватизации, понижении начальной цены продажи объектов приватизации, предоставлении полномочий Совету Министров Республики Беларусь или республиканскому органу госу-

<sup>1</sup> См.: Акционирование и приватизация в Беларуси // Финансовый директор. 2010. № 5. С. 16–19.

дарственного управления по управлению государственным имуществом на принятие решений о приватизации и о понижении начальной цены продажи объектов приватизации, а также о предоставлении иным государственным органам (организациям) полномочий по решению отдельных вопросов при проведении приватизации;

– осуществляет иные полномочия, предусмотренные законодательными актами.

В соответствии с Законом «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества» Президенту Республики Беларусь предоставляется право устанавливать иные порядок проведения, способы и условия приватизации, чем те, которые установлены законодательством.

*Совет Министров Республики Беларусь* в области приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества:

- обеспечивает проведение единой государственной политики;
- утверждает по согласованию с Президентом Республики Беларусь планы приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь, и планы преобразования республиканских унитарных предприятий в открытые акционерные общества;
- определяет с учетом требований законодательных актов порядок проведения: аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации; конкурса по передаче принадлежащих Республике Беларусь или административно-территориальной единице акций открытых акционерных обществ в доверительное управление, в том числе с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления; конкурса по выбору другого, кроме государства, учредителя открытого акционерного общества, создаваемого в процессе преобразования государственного унитарного предприятия, и случаи его проведения, а также порядок определения начальной цены продажи акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности Республики Беларусь;
- принимает в случаях, установленных актами Президента Республики Беларусь, решения о приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь, в соответствии с утвержденными планами приватизации и о понижении начальной цены продажи таких объектов;
- вправе привлекать в качестве консультантов по вопросам приватизации международные организации, иностранные юридические лица и организации, не являющиеся юридическими лицами, физических лиц, оказывающих услуги по проведению маркетинговых исследований,

оценке имущества, определению условий продажи объектов приватизации и иные, в том числе консалтинговые, услуги в данной сфере;

– осуществляет иные полномочия, возложенные на него законами и актами Президента Республики Беларусь.

*Местные Советы депутатов* обеспечивают проведение единой государственной политики в области приватизации и преобразования коммунальных унитарных предприятий в открытые акционерные общества на территории соответствующей административно-территориальной единицы в соответствии с их компетенцией.

Местные Советы депутатов определяют порядок:

- формирования и утверждения планов приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности административно-территориальных единиц, и планов преобразования коммунальных унитарных предприятий в открытые акционерные общества;
  - принятия решений о приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности административно-территориальных единиц, и о преобразовании коммунальных унитарных предприятий в открытые акционерные общества;
  - определения начальной цены продажи акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности административно-территориальных единиц;
  - понижения начальной цены продажи объектов приватизации, находящихся в собственности административно-территориальных единиц.
- Местные Советы депутатов в области приватизации и преобразования коммунальных унитарных предприятий в открытые акционерные общества осуществляют иные полномочия в соответствии с актами законодательства.
- Основными агентами по непосредственному проведению приватизации являются органы приватизации. В соответствии с Законом «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества» **органами приватизации** являются республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом, его территориальные органы, местные исполнительные и распорядительные органы, выступающие при приватизации и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества от имени Республики Беларусь или административно-территориальных единиц как собственников государственного имущества. При этом по решению Президента Республики Беларусь отдельные полномочия органов приватизации могут осуществляться иными государственными органами (организациями).

- К полномочиям органов приватизации относятся:
- реализация единой государственной политики в области приватизации;
  - организация приватизации;
  - привлечение в соответствии с актами законодательства специалистов для выполнения работ по приватизации;
  - создание комиссий по приватизации;
  - подготовка проектов решений о приватизации в соответствии с актами законодательства;
  - принятие решений о преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества в соответствии с актами законодательства;
  - подготовка предложений о способе и условиях продажи объектов приватизации;
  - выступление учредителями открытых акционерных обществ, создаваемых в процессе преобразования государственных унитарных предприятий;
  - организация проведения аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации и конкурсов по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления;
  - создание комиссий по проведению аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации и комиссий по проведению конкурсов по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления;
  - подача исковых заявлений по спорам, возникающим по договорам по приватизации, в том числе об установлении фактов ничтожности сделок по приватизации и о применении последствий недействительности таких сделок;
  - осуществление иных полномочий в соответствии с актами законодательства.
- Республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом в случаях, установленных актами Президента Республики Беларусь, принимает решения о приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь, и о понижении начальной цены продажи объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь.
- Основными участниками приватизационных правоотношений являются **субъекты приватизации**, к которым относятся:
- физические лица;
  - индивидуальные предприниматели;

- иностранные граждане;
  - лица без гражданства;
  - юридические лица Республики Беларусь (исключение составляют государственные организации и хозяйственные общества, в уставных фондах которых количество акций (размер доли), принадлежащих Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам, превышает 50 %);
  - иностранные государства и их административно-территориальные единицы;
  - международные организации;
  - иностранные юридические лица и организации, не являющиеся юридическими лицами.
- Объектами приватизации** государственного имущества являются:
- предприятия как имущественные комплексы государственных унитарных предприятий;
  - акции (доли в уставных фондах) хозяйственных обществ, находящихся в собственности Республики Беларусь или в собственности административно-территориальных единиц;
  - акции (доли в уставных фондах).
- Не подлежат приватизации:
- акции (доли в уставных фондах) хозяйственных обществ, принадлежащих Республике Беларусь или административно-территориальной единице и закрепленных на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за государственными организациями;
  - жилые помещения государственного жилищного фонда.
- Приватизация не распространяется на отношения, связанные:
- с исполнением обязательств Республики Беларусь в соответствии с международными договорами Республики Беларусь;
  - реализацией Республикой Беларусь, административно-территориальной единицей права требования выкупа акционерным обществом акций, находящихся в собственности Республики Беларусь или административно-территориальных единиц, а также с реализацией участниками хозяйственных обществ, хозяйственными обществами, третьими лицами преимущественного права на приобретение акций (долей в уставных фондах);
  - исполнением судебных постановлений;
  - передачей в частную собственность земельных участков.
- Основой приватизации в Республике Беларусь являются планы приватизации и планы преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества, которые формируются на трехлетний период.

**План приватизации** содержит перечень государственных унитарных предприятий, имущественные комплексы которых подлежат приватизации, перечень хозяйственных обществ, акции (доли в уставных фондах) которых подлежат приватизации, предполагаемые сроки их приватизации.

По объектам приватизации, находящимся в собственности Республики Беларусь, и по республиканским унитарным предприятиям планы создаются республиканским органом государственного управления по управлению государственным имуществом на основании предложений республиканских органов государственного управления и иных государственных организаций, подчиненных Правительству Республики Беларусь, Национального банка, Администрации Президента Республики Беларусь, Управления делами Президента Республики Беларусь, других государственных органов и иных государственных организаций, подчиненных Президенту Республики Беларусь, а также Национальной академии наук Беларуси, по объектам приватизации, находящимся в собственности административно-территориальных единиц, и по коммунальным унитарным предприятиям – в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов.

**План преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества** содержит перечень государственных унитарных предприятий, подлежащих преобразованию в открытые акционерные общества, предполагаемые сроки их преобразования.

Планы приватизации и планы преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества утверждаются по объектам приватизации, находящимся в собственности:

– Республики Беларусь и по республиканским унитарным предприятиям – Советом Министров Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь;

– административно-территориальных единиц и по коммунальным унитарным предприятиям – соответствующими местными исполнительными и распорядительными органами в порядке, определенном местными Советами депутатов.

Планы приватизации и планы преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества должны быть опубликованы в печатных средствах массовой информации, определенных Советом Министров Республики Беларусь и дополнительно размещены в сети Интернет на сайтах органов приватизации.

**Организация приватизации** предприятия как имущественного комплекса путем его продажи на аукционе (по конкурсу) начинается с создания органом приватизации *комиссии по приватизации*. Комис-

сия определяет состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса; выявляет дебиторов и кредиторов государственного унитарного предприятия; готовит предложения по дальнейшему использованию объектов социального назначения, объектов, составляющих исключительную собственность государства, объектов, находящихся только в собственности государства, и жилых помещений государственного жилищного фонда; определяет оценочную стоимость предприятия как имущественного комплекса; составляет заключение о начальной цене его продажи, условиях продажи (в случае продажи по конкурсу); организует выполнение других работ, связанных с приватизацией предприятия как имущественного комплекса.

В состав комиссии по приватизации входят представители органа приватизации, коллектива работников государственного унитарного предприятия, а также представитель государственного органа, государственной организации, в подчинении (составе) которых находится государственное унитарное предприятие. Орган приватизации назначает своего представителя председателем комиссии. Члены комиссии несут ответственность за соблюдение законодательства о приватизации, в том числе за объективность материалов, подготовленных для принятия решения о приватизации предприятия как имущественного комплекса, в соответствии с законодательными актами.

С момента создания комиссии по приватизации руководитель приватизируемого предприятия согласовывает с ней совершение сделок, влекущих изменение состава и стоимости имущества государственного предприятия, сумма каждой из которых превышает 5 % его чистых активов на первое число месяца, в котором совершается сделка. Решения комиссии по приватизации по этим сделкам обязательны для выполнения руководителем и работниками государственного унитарного предприятия.

Орган приватизации готовит *проекты решений о приватизации*:

– предприятия как имущественного комплекса на основании заключения комиссии по приватизации;

– акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности Республики Беларусь, на основании предложений государственных органов, государственных организаций;

– акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности административно-территориальных единиц, в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов.

Комиссия по приватизации определяет *состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса* на основании баланса с учетом инвентаризации имущества и обязательств государ-

ственного унитарного предприятия. В состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса входят: все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая капитальные строения (здания, сооружения), оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, иное имущество; права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие юридическое лицо, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено актами законодательства.

*Объекты социального назначения* могут быть в соответствии с решением о приватизации включены в состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса, либо переданы в пределах собственности Республики Беларусь и (или) административно-территориальных единиц, либо переданы покупателю объекта приватизации в безвозмездное пользование с условием сохранения их целевого использования.

В состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса *не включаются*: объекты, составляющие исключительную собственность государства; объекты, находящиеся только в собственности государства, если иное не установлено законами, актами Президента Республики Беларусь; жилые помещения государственного жилищного фонда. В отношении таких объектов в решении о приватизации предприятия как имущественного комплекса может быть предусмотрено:

– сохранение права и вида пользования объектов, составляющих исключительную собственность государства, либо изменение вида пользования, либо прекращение права пользования этими объектами в соответствии с актами законодательства;

– передача в пределах собственности Республики Беларусь и (или) административно-территориальных единиц жилых помещений государственного жилищного фонда;

– передача в пределах собственности Республики Беларусь и административно-территориальных единиц объектов, находящихся только в собственности государства, либо передача покупателю объекта приватизации в безвозмездное пользование с условием сохранения их целевого использования.

Под *целевым использованием объектов*, переданных в безвозмездное пользование, понимается использование лицом, которому они переданы, каждого из объектов согласно его назначению, определяемому в соответствии с актами законодательства. Если использование объектов, переданных в безвозмездное пользование, по их назначению невозможно либо эти объекты фактически не могут быть использованы по на-

значению, целевым использованием таких объектов признается содержание их лицом, которому они переданы в безвозмездное пользование, в состоянии, обеспечивающем сохранность, целостность и готовность к использованию.

Покупателю предприятия как имущественного комплекса предоставляются земельные участки, либо право на земельный участок переходит к нему в соответствии с законодательством об охране и использовании земель.

После определения комиссией состава подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса и до принятия решения о его приватизации руководитель государственного унитарного предприятия обеспечивает в соответствии с актами законодательства осуществление государственной регистрации создания предприятия как имущественного комплекса и возникновения прав на него.

*Продавцом объектов приватизации*, находящихся в собственности Республики Беларусь, является республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом, в собственности административно-территориальных единиц – соответствующие местные исполнительные и распорядительные органы.

*Начальная цена продажи предприятия как имущественного комплекса* на аукционе (по конкурсу) устанавливается в размере его оценочной стоимости, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь. *Оценочная стоимость предприятия*, определяемая в порядке, установленном актами законодательства, на первое число месяца, действительна в течение 12 месяцев с даты, на которую она определена.

Начальная цена продажи предприятия как имущественного комплекса, имеющего численность работников до 100 человек, у которого задолженность по финансовым обязательствам на дату определения оценочной стоимости равна балансовой стоимости активов или превышает ее, составляет одну базовую величину на день проведения конкурса, установленную в соответствии с актами законодательства.

Порядок определения *начальной цены продажи акций (долей в уставных фондах)*, за исключением порядка определения цены продажи акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления, устанавливается Советом Министров Республики Беларусь в отношении акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности Республики Беларусь, соответствующими местными Советами депутатов – в собственности административно-территориальных единиц.

*Начальная цена продажи объектов приватизации может быть понижена* на 20 % после первых нерезультативных либо несостоявшихся торгов, до 50 % включительно – после вторых нерезультативных либо несостоявшихся торгов.

Решения о понижении начальной цены продажи объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь, принимаются Президентом Республики Беларусь или уполномоченным им государственным органом, в собственности административно-территориальных единиц – в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов. В случаях, установленных законодательными актами, решения о понижении начальной цены продажи объектов приватизации принимаются по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

*Решения о приватизации* принимаются по объектам, находящимся в собственности Республики Беларусь, Президентом Республики Беларусь или уполномоченным им государственным органом, в собственности административно-территориальных единиц – в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов. В случаях, установленных законодательными актами, решения о приватизации принимаются по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

В решении о приватизации должны быть определены: объект приватизации, способ, начальная цена продажи (цена) и иные условия продажи объекта приватизации, в том числе количество акций, подлежащих продаже по результатам доверительного управления, а также при наличии у государственного унитарного предприятия в хозяйственном ведении объектов социального назначения, объектов, находящихся только в собственности государства, жилых помещений государственного жилищного фонда и в пользовании объектов, составляющих исключительную собственность государства, – условия дальнейшего использования таких объектов.

Орган приватизации осуществляет публикацию информационного сообщения и размещение в сети Интернет информации о проведении аукциона (конкурса) по продаже объектов приватизации, а также конкурса по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления и несет ответственность за достоверность опубликованных (размещенных) сведений.

*Информационное сообщение о проведении аукциона (конкурса) по продаже объекта приватизации*, а также конкурса по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления должно быть опубликовано не менее чем за 30 дней до дня проведения аукциона (конкурса) (о продаже объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь, – в печатных средствах массовой информации, определенных Советом Министров Республики Беларусь, в собственности административно-территориальных единиц – в пе-

чатных средствах массовой информации, определенных областными и Минским городским исполнительными комитетами).

Дополнительно такая информация размещается не менее чем за 30 дней до дня проведения аукциона (конкурса) в сети Интернет (о продаже объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь, – на официальном сайте республиканского органа государственного управления по управлению государственным имуществом, в собственности административно-территориальных единиц – на официальных сайтах областных и Минского городского исполнительных комитетов).

*При приватизации предприятия как имущественного комплекса* путем продажи на аукционе (по конкурсу) обязательному опубликованию и размещению в сети Интернет подлежат следующие сведения: полное и сокращенное наименование государственного унитарного предприятия, его место нахождения; наименование органа приватизации, его место нахождения; способ и сроки приватизации; сроки предъявления претензий кредиторами; начальная цена продажи предприятия как имущественного комплекса; размер задатка, подлежащего внесению для участия в аукционе (конкурсе); общая сумма обязательств государственного унитарного предприятия; численность работников государственного унитарного предприятия; условия продажи предприятия как имущественного комплекса (при продаже по конкурсу).

*При приватизации акций* (долей в уставных фондах) путем продажи на аукционе (по конкурсу) обязательному опубликованию и размещению в сети Интернет подлежат следующие сведения: полное и сокращенное наименование хозяйственного общества; место нахождения хозяйственного общества; размер его уставного фонда; доля государства в уставном фонде хозяйственного общества; размер задатка, подлежащего внесению для участия в аукционе (конкурсе); наименование органа приватизации, его место нахождения; способ и сроки приватизации; количество (размер) продаваемых акций (доли в уставном фонде); номинальная стоимость акций (стоимость доли в уставном фонде); начальная цена продажи акций (доли в уставном фонде); условия продажи акций (доли в уставном фонде) (при продаже по конкурсу).

*При проведении конкурса по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций* по результатам доверительного управления обязательному опубликованию и размещению в сети Интернет подлежат следующие сведения: полное и сокращенное наименование открытого акционерного общества; место нахождения открытого акционерного общества; размер уставного фонда открытого акционерного общества, наименование

органа приватизации, его место нахождения; количество акций, передаваемых в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления; количество акций, подлежащих продаже по результатам доверительного управления; номинальная стоимость акций; основные финансовые показатели деятельности открытого акционерного общества (выручка от реализации товаров, выполнения работ, оказания услуг, себестоимость реализованных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, прибыль (убытки), дебиторская и кредиторская задолженности, балансовая стоимость активов за последний отчетный период); показатели эффективности деятельности открытого акционерного общества и их параметры, являющиеся существенными условиями договора, при достижении которых по результатам доверительного управления акциями реализуется право их выкупа.

*Информация о проданных объектах приватизации, покупателях и условиях продажи объектов приватизации* ежемесячно размещается в сети Интернет на сайтах органов приватизации, а также подлежит опубликованию ежеквартально не позднее 30-го числа месяца, следующего за отчетным кварталом (об объектах приватизации, находившихся в собственности Республики Беларусь, – в печатных средствах массовой информации, определенных Советом Министров Республики Беларусь, в собственности административно-территориальных единиц – в печатных средствах массовой информации, определенных областными и Минским городским исполнительными комитетами).

### 8.3. Формы и способы приватизации государственной собственности

Основными *формами приватизации* являются:

- прямой выкуп государственного предприятия;
- преобразование государственного предприятия в акционерное общество;
- реализация государственного предприятия либо его долей на аукционе (по конкурсу);
- безвозмездная передача государственного имущества.

В Республике Беларусь также одной из форм приватизации было использование приватизационных чеков. *Именной приватизационный чек Республики Беларусь* – государственная именная ценная бумага Республики Беларусь, выпущенная на срок, установленный Советом Министров Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь. Приватизационный чек был обеспечен государственной собственностью, подлежащей безвозмездной передаче гражданам Ре-

спублики Беларусь, и свидетельствовал о праве его владельца на долю в приватизируемой государственной собственности, выражая размер этой доли (квоту). Приватизационные чеки выпускались в виде отпечатанного на бумаге бланка и в соответствии с их целевым назначением имели обозначение «Жилье», «Имущество». Приватизация по средствам приватизационных чеков «Жилье» в Республике Беларусь закончена.

*Основными способами приватизации* являются:

- продажа акций (долей в уставных фондах) на аукционе;
- продажа акций (долей в уставных фондах) по конкурсу;
- продажа предприятий как имущественных комплексов на аукционе;
- продажа предприятий как имущественных комплексов по конкурсу;
- продажа акций открытого акционерного общества по результатам доверительного управления.

*Продажа объектов приватизации* осуществляется **на открытых аукционах (конкурсах)** только за денежные средства. Участвовать в них имеют право субъекты приватизации.

Орган приватизации устанавливает размер задатка (не более 10 % от начальной цены продажи объекта приватизации), принимает заявления на участие в аукционе (конкурсе), создает комиссию по проведению аукциона (конкурса) по продаже объектов приватизации. Комиссия по проведению аукциона (конкурса) определяет участника, выигравшего торги, и оформляет протокол о результатах аукциона (конкурса) по продаже объекта приватизации.

*Аукцион (конкурс) считается несостоявшимся*, если:

- подано одно заявление на участие;
- не было подано ни одного заявления на участие;
- явился один из участников или ни один из участников не явился.

*Аукцион признается нерезультативным*, если ни один из участников не выразил желания приобрести объект приватизации по объявленной аукционистом цене.

*Конкурс признается нерезультативным*, если ни одно из поданных участниками конкурса предложений не соответствует условиям конкурса.

*Выигравшим аукцион* признается участник, который предложил наиболее высокую цену за объект приватизации.

Если аукцион признан не состоявшимся в силу того, что заявление на участие в нем подано только одним участником, объект приватизации продается этому участнику при его согласии по начальной цене продажи, увеличенной на 5 %. Комиссией по проведению аукциона по продаже объектов приватизации оформляется протокол о продаже объекта приватизации этому участнику.

*Выигравшим конкурс* признается участник, все предложения которого, по заключению комиссии по проведению конкурса по продаже объектов приватизации, соответствуют условиям конкурса или содержат лучшие условия.

При поступлении заявления на участие в конкурсе от одного участника и соответствии его предложений условиям конкурса продажа объекта приватизации этому лицу производится на предложенных им условиях. Комиссия по проведению конкурса по продаже объектов приватизации рассматривает эти предложения, дает заключение об их соответствии либо несоответствии условиям конкурса и в случае соответствия оформляет протокол о продаже объекта приватизации единственному участнику.

В случае признания аукциона (конкурса) нерезультативным или несостоявшимся либо отказа единственного участника аукциона (конкурса) от приобретения объекта приватизации может быть проведен *второй аукцион (конкурс)*.

В день проведения аукциона (конкурса) участник, выигравший его, и комиссия по проведению аукциона (конкурса) по продаже объекта приватизации подписывают протокол.

Участнику, не выигравшему аукцион (конкурс), единственному участнику аукциона (конкурса), который не дал согласия на приобретение объекта приватизации, а также в иных случаях, предусмотренных актами законодательства, *здаток должен быть возвращен* в течение пяти рабочих дней со дня проведения аукциона (конкурса). Участнику, выигравшему аукцион (конкурс), а также единственному участнику аукциона (конкурса), с которым заключается договор купли-продажи объекта приватизации, *сумма внесенного им задатка учитывается* в счет исполнения обязательств по договору купли-продажи объекта приватизации.

В случае отказа (уклонения) участника, выигравшего аукцион (конкурс), единственного участника аукциона (конкурса), давшего согласие на приобретение объекта приватизации, от подписания протокола или договора, заключаемого по результатам аукциона (конкурса), от возмещения затрат на организацию и проведение аукциона (конкурса), а также в иных случаях, предусмотренных актами законодательства, внесенный этим участником *здаток возврату не подлежит*.

***Продажа акций (долей в уставных фондах) и предприятий как имущественных комплексов*** осуществляется *на аукционе*, если от покупателя не требуется выполнения каких-либо условий.

*Продажа на аукционе субъектам приватизации акций закрытых акционерных обществ и долей в уставных фондах иных хозяйственных обществ, как и продажа по конкурсу*, осуществляется с соблюдением

порядка предложения таких акций, долей в уставных фондах их участникам, этим хозяйственным обществам, третьим лицам в соответствии с законодательными актами.

***Продажа акций (долей в уставных фондах)*** осуществляется *по конкурсу*, если от покупателя требуется выполнение определенных условий, устанавливаемых в решении о приватизации. Участниками конкурса по продаже акций (долей в уставных фондах) не могут быть хозяйственные общества, акции (доли в уставных фондах) которых выставлены на продажу.

В решении о приватизации путем продажи акций (долей в уставных фондах) по конкурсу могут быть определены следующие условия:

- объемы, сроки и направления вложения инвестиций;
- сохранение и (или) создание определенного количества рабочих мест в течение определенного срока;
- сохранение в течение определенного срока профиля деятельности хозяйственного общества;
- сохранение и финансирование в течение определенного срока объектов социального назначения, находящихся у хозяйственного общества в собственности или по договору безвозмездного пользования, и др.

***Продажа предприятий как имущественных комплексов*** осуществляется *по конкурсу*, если от покупателя требуется выполнение определенных условий, устанавливаемых в решении о приватизации.

В решении о приватизации предприятий как имущественных комплексов путем продажи по конкурсу могут быть определены следующие условия:

- объемы, сроки и направления вложения инвестиций;
- сохранение и (или) создание определенного количества рабочих мест в течение определенного срока;
- переподготовка и (или) повышение квалификации работников;
- сохранение в течение определенного срока ассортимента производимых товаров (видов выполняемых работ, оказываемых услуг);
- сохранение в течение определенного срока профиля деятельности государственного унитарного предприятия и др.

В случае продажи предприятия как имущественного комплекса по конкурсу с установлением начальной цены, равной одной базовой величине, собственник приватизированного предприятия обязан погасить задолженность по финансовым обязательствам государственного унитарного предприятия, имущественный комплекс которого он приобрел, сохранить определенное количество рабочих мест, обеспечить производственно-хозяйственную деятельность предприятия и выполнить другие условия договора купли-продажи.

В соответствии со ст. 20 Закона «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества» *продажа части* (не более 10 % уставного фонда) принадлежащих Республике Беларусь или административно-территориальной единице *акций открытых акционерных обществ*, задолженность по финансовым обязательствам которых в течение двух лет, предшествующих дате принятия решения о приватизации (не менее 14 месяцев), преимущественно равна балансовой стоимости активов или превышает ее, может быть осуществлена *по результатам доверительного управления* акциями этих открытых акционерных обществ.

Продажа объектов приватизации осуществляется на основании заключенного между органом приватизации и субъектом приватизации *договора купли-продажи*. Договор купли-продажи акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления заключается после завершения срока доверительного управления акциями и при условии выполнения субъектом приватизации всех условий договора доверительного управления акциями с правом выкупа.

В договоре купли-продажи объекта приватизации определяются:

- объект приватизации, цена, порядок и сроки оплаты, срок передачи объекта приватизации субъекту приватизации, ответственность за невыполнение условий договора купли-продажи;
- сроки обращения покупателя за государственной регистрацией договора купли-продажи и перехода права собственности на предприятие как имущественный комплекс (при приватизации предприятий как имущественных комплексов);
- другие условия в соответствии с актами законодательства, а также устанавливаемые по соглашению сторон.

*Предприятие как имущественный комплекс передается* покупателю после государственной регистрации договора купли-продажи по передаточному акту. Государственная регистрация перехода права собственности на предприятие как имущественный комплекс осуществляется после полной оплаты покупателем объекта приватизации в соответствии с договором купли-продажи. Право собственности на предприятие как имущественный комплекс переходит к покупателю с момента государственной регистрации перехода права собственности.

*Право собственности на приобретаемые акции (доли в уставных фондах) переходит* к покупателю в порядке, установленном актами законодательства и договором купли-продажи.

Сделки по приватизации, заключенные с нарушением законодательства, являются ничтожными.

## Глава 9 ДОГОВОР В ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЯХ (ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ)

### 9.1. Понятие и признаки хозяйственного (коммерческого) договора

В большинстве случаев хозяйственные правоотношения между субъектами хозяйствования возникают на договорной основе. Правовой формой реализации продукции, товаров, услуг является хозяйственный (коммерческий) договор.

Существуют различные мнения ученых о правовой сущности хозяйственного договора, в том числе такие, в соответствии с которыми хозяйственный договор рассматривается не как самостоятельный вид, а как разновидность гражданско-правового договора.

Термин «договор» употребляется в разных значениях, в частности как юридический факт, определенное правоотношение или документ, оформляющий соглашение сторон о взаимных обязательствах. Нередко договор просто отождествляется с понятием «сделка».

В соответствии с п. 1 ст. 390 ГК *договор* определяется как соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Соглашение сторон – основной конститутивный признак договора. В соглашении проявляется волевой элемент договора, волеизъявление его участников.

На практике под договором обычно подразумевается письменный документ, который:

- фиксирует достигнутое сторонами соглашение;
- служит юридическим основанием для хозяйственных операций;
- подтверждает законность управленческих решений;
- является инструментом защиты прав и законных интересов субъектов хозяйствования в суде.

На общем понятии договора основывается понятие хозяйственного (коммерческого) договора.

*Хозяйственный (коммерческий) договор* рассматривается как соглашение между двумя и более сторонами, являющимися субъектами хозяйствования, или с их участием, направленное на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей в сфере экономической (предпринимательской, хозяйственной) деятельности.

Отличительными признаками хозяйственного договора являются:

– *специальный субъектный состав*. Хотя бы одной стороной договора является предприниматель, действующий в хозяйственном обороте в любой предусмотренной законодательством форме (коммерческие организации; некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность в пределах предоставленных им законодательством и учредительными документами прав; индивидуальные предприниматели). Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица или регистрации в качестве индивидуального предпринимателя с нарушением требований о государственной регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является индивидуальным предпринимателем. К таким сделкам применяются правила, установленные законодательством для предпринимательской деятельности, несмотря на то что такая деятельность является незаконной;

– *цель, для достижения которой заключается договор*. Совпадает с целью предпринимательской деятельности и состоит в систематическом получении прибыли, обуславливая возмездный (по общему правилу) характер хозяйственного договора;

– *предмет хозяйственного договора*. Не предназначен для семейного, бытового, домашнего применения и используется для осуществления предпринимательской или иной, не связанной с личным потреблением, деятельности.

Можно выделить еще один признак хозяйственного договора – *подсудность споров*, из него вытекающих, специально созданным в системе судов общей юрисдикции *экономическим судам*.

По своей правовой природе договор представляет собой наиболее распространенный вид сделок. Поэтому на договоры, в том числе и хозяйственные, распространяются все общие правила, применяемые к сделкам, а также требования, предъявляемые к двух- и многосторонним сделкам (гл. 9 ГК).

При заключении большинства хозяйственных договоров у участников договорных отношений возникают хозяйственные обязательства. К таким обязательствам применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено общими правилами об отдельных видах договоров (гл. 21–26 ГК).

Каждый договор, в том числе и хозяйственный, должен отвечать ряду обязательных требований. Такими требованиями являются:

- соблюдение принципа свободы договора (ст. 2 и 391 ГК);
- наличие согласованной воли сторон для заключения договора (п. 3 ст. 155 ГК);

- соблюдение формы (ст. 161, 162, 164, 165 ГК);
- соответствие договора законодательству (ст. 392 ГК);
- согласование сторонами договора всех его существенных условий (ст. 402 ГК).

*Принцип свободы договора* закреплен в гражданском законодательстве: граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Решение вопроса о вступлении в договорные отношения зависит от воли потенциальных контрагентов. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, если обязанность одной из сторон заключить договор прямо предусмотрена законодательством либо добровольно принятым обязательством. Стороны имеют право заключать договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законодательными актами. Свобода при заключении договора может быть выражена и в выборе конкретного его вида. При этом за субъектами, вступающими в договорные правоотношения, сохраняется право заключать смешанный договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законодательством. Стороны также свободны в определении условий договора, которые формулируются по их усмотрению, за исключением случаев, если содержание соответствующего условия договора прямо закреплено в законе.

Однако для хозяйственного договора перечисленные выше составляющие элементы принципа свободы договора применяются с рядом ограничений и оговорок. В ряде случаев для хозяйственных договоров предусматриваются особый порядок их заключения, несоблюдение которого может повлечь неблагоприятные последствия. Например, несоблюдение установленной Законом «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» процедуры государственной закупки может повлечь признание ее судом недействительной, что, в свою очередь, влечет недействительность договора, заключенного по результатам такой процедуры. При заключении хозяйственного договора также необходимо учитывать нормы налогового, финансового, таможенного и иных отраслей права.

## 9.2. Содержание и форма хозяйственных (коммерческих) договоров. Система хозяйственных (коммерческих) договоров

*Содержание* любого *договора* составляет совокупность его условий. Условия договора определяются по усмотрению сторон в порядке и пределах, предусмотренных законодательством.

Содержание договора должно соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законодательством (ст. 392 ГК). Если после заключения и до прекращения действия договора принят акт законодательства, устанавливающий обязательные для сторон иные правила, чем те, которые действовали при заключении договора, то условия заключенного договора должны быть приведены в соответствие с законодательством, если последним не предусмотрено иное.

В содержании любого договора выделяют три группы условий: существенные, обычные, случайные.

В силу ст. 402 ГК хозяйственный договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем *существенным условиям договора*. В п. 3 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1999 г. № 16 «О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров» разъясняются положения данной статьи, указывается на то, что существенными, необходимыми или обязательными являются условие о предмете договора (наименование передаваемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и т. п.) и иные условия (цена, сроки исполнения, количество, местонахождение имущества, его состав, пределы использования имущества и др.). Такие условия договора могут быть отнесены к существенным, если они:

– названы в качестве таковых в законодательстве для договоров данного вида (например, наименование и количество товара для договора купли-продажи (ст. 425 ГК) или цена товара, порядок, сроки и размеры платежей по договору купли-продажи в кредит с условием о рассрочке платежа (ст. 459 ГК) и пр.);

– определены таковыми при заключении договора самими сторонами или по заявлению одной из сторон и при этом между сторонами достигнуто соглашение;

– вытекают из сущности договоров данного вида.

Последствием несогласования всех существенных условий в надлежащей форме является признание такого договора незаключенным. Согласно указанному выше постановлению Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь при рассмотрении спора, вытекающего из договора, согласование существенных условий которого не нашло своего подтверждения, суд на основании соответствующей нормы закона, не позволяющей считать подобный договор заключенным, должен указать на данное обстоятельство в мотивировочной части судебного решения.

*Обычные условия договора* предусматриваются соответствующими нормативными правовыми актами и автоматически вступают в действие в момент заключения договора.

*Случайные условия договора*, дополняющие или изменяющие обычные условия, приобретают юридическое значение лишь в случае их включения в договор по желанию сторон.

По общему правилу *условие о цене (тарифе) на товары работы или услуги* признается обычным условием договора, если иное не определено законодательством, соглашением сторон или не вытекает из сущности договоров данного вида. Вместо конкретных цен или тарифов договором могут быть определены порядок их установления или способ расчета. Таким образом, цены (тарифы) устанавливаются соглашением сторон договора с соблюдением норм законодательства о ценообразовании. Однако по конкретному виду товаров, работ, услуг, в отношении которых заключен договор, законодательством может быть установлено применение цен (тарифов), определяемых или регулируемых уполномоченными на то государственными органами (например, установление тарифов на перевозки пассажиров).

*Денежные обязательства* должны быть выражены в белорусских рублях. Договор может предусматривать оплату вытекающего из него денежного обязательства в белорусских рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах («специальных правах заимствования» и др.). В этом случае подлежащая оплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законодательством или соглашением сторон.

Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории Республики Беларусь по обязательствам допускается в случаях, порядке и на условиях, определенных законодательством.

*Изменение цены договора* после его заключения допускается лишь в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законодательством либо в установленном законодательством порядке. До изменения договорной цены сторонами, либо в порядке, установленном договором, либо по основаниям, предусмотренным законодательством, поставка товаров, производство работ, оказание услуг и выполнение иных обязательств производится по ценам, указанным в договоре.

Если в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно

быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

*Срок исполнения обязательства* признается существенным условием, только если он назван в качестве такового в законодательстве для договоров данного вида (например, договор купли-продажи в кредит с условием о рассрочке платежа (ст. 459 ГК) и др.) или определен как существенный самими сторонами. Если обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в течение семи дней со дня поступления письменного требования кредитора об исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из акта законодательства, условий или существа обязательства.

Юридической практикой наработана определенная *структура договоров*, которой следует придерживаться с учетом особенностей конкретного вида договора. В структуре договора должны быть отражены:

- название, место и дата его заключения;
- преамбула, в которой указываются стороны и сам факт заключения договора;
- предмет договора;
- права и обязанности сторон;
- порядок финансовых расчетов;
- ответственность сторон;
- срок действия договора, порядок изменения его условий или досрочного расторжения, арбитражные оговорки;
- юридические адреса и банковские реквизиты сторон;
- подписи и печати сторон.

Общие требования, предъявляемые к *форме хозяйственного договора*, закреплены в ст. 404 ГК. Общим правилом для юридических лиц является требование о заключении договоров *в письменной форме*, как с юридическими лицами, так и с гражданами.

При определении требований к договорам, заключаемым гражданами, имеющими статус индивидуального предпринимателя, необходимо иметь в виду, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями. Таким образом, граждане, являющие-

ся индивидуальными предпринимателями, также заключают договоры, связанные с их предпринимательской деятельностью, в письменной форме.

В случаях, предусмотренных законодательными актами, допускаются только определенные способы совершения сделок в простой письменной форме.

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления текстового документа, в том числе документа в электронном виде, и электронного документа, выражающего его содержание, подписанного лицами, заключающими договор, либо должным образом уполномоченными ими лицами, как собственноручно, так и с использованием средств связи и иных технических средств, компьютерных программ, информационных систем или информационных сетей. Способ подписания договора должен позволять достоверно устанавливать, что соответствующий текстовый документ подписан лицом или лицами, заключающими договор, либо должным образом уполномоченными ими лицами (ст. 161 ГК).

Использование при заключении договоров факсимильного воспроизведения собственноручной подписи с помощью средств механического или другого копирования, электронной цифровой подписи или другого аналога собственноручной подписи, обеспечивающего идентификацию соответствующих лица или лиц, допускается в случаях и порядке, предусмотренных законодательством или соглашением сторон. Как правило, стороны специально оговаривают в договоре возможность использования факсимильного воспроизведения подписи.

Законодательством и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и др.)

*Письменная форма договора* будет считаться *соблюдённой*, если письменное предложение заключить договор принимается другой стороной посредством совершения действий по выполнению указанных в предложении условий договора.

Если для заключения определенных видов договоров (продажа недвижимости, предприятия, поставка товаров для государственных нужд, доверительное управление недвижимым имуществом) требуется составление одного документа, подписанного сторонами, осуществление иных действий не свидетельствует о соблюдении формы договора его участниками.

*Для отдельных договоров* недостаточно соблюдения простой письменной формы, так как требуется их *нотариальное удостоверение* или

(и) *государственная регистрация*. Нотариальному удостоверению, например, подлежат договоры: если требование об ипотеке, о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (п. 2 ст. 320 ГК); об уступке требования или о переводе долга, если требование или долг основаны на сделке, совершенной в нотариальной форме (ст. 360 и 362 ГК), и др. Обязательной государственной регистрации подлежат договоры с землей и другим недвижимым имуществом, а также с движимым имуществом, если это установлено законодательством (например, регистрация воздушных, морских судов).

Согласно части второй п. 1 ст. 404 ГК, если законодательством для данного вида договора не требуется нотариальной формы, но стороны договорились заключить его в такой форме, договор считается заключенным с момента придания ему нотариальной формы.

*Несоблюдение установленной формы хозяйственного договора* может повлечь за собой различные неблагоприятные последствия для контрагентов. Так, несоблюдение простой письменной формы сделки в соответствии с п. 2 ст. 163 ГК в случаях, прямо указанных законодательными актами или в соглашении сторон, влечет ее недействительность. В иных случаях несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает права приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями. Несоблюдение письменной формы гражданско-правовых договоров на выполнение работ, оказание услуг или создание объектов интеллектуальной собственности, заключаемых юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем с гражданами, а равно отсутствие в этих договорах условий, установленных законодательством, в соответствии со ст. 9.25 КоАП влекут наложение штрафа в размере 10 % от суммы договора, а при невозможности ее установления – до 15 базовых величин.

Хозяйственные договоры представляют собой систему, которая predetermined характером предпринимательских отношений.

*В зависимости от результата*, на который направлены договоры, они классифицируются на группы, типы и виды. Выделяют следующие **группы договоров**:

- на передачу имущества (договоры купли-продажи, аренды, мены и др.);
- выполнение работ (договор подряда и др.);
- оказание услуг (договоры перевозки, транспортной экспедиции, хранения и др.);

– организационные (договоры об организации перевозок в соответствии со ст. 752 ГК);

– о совместной деятельности (договор простого товарищества).

Указанные группы объединяют соответствующие **типы хозяйственных договоров**, опосредующие экономические отношения конкретного характера. В качестве типов хозяйственных договоров, которые закреплены в законодательстве как самостоятельная форма договора, выделяются договоры купли-продажи, подряда, перевозки и др.

В пределах типа представлены **виды договоров**, которые, наряду с общими для всего типа чертами, обладают своими особенностями. Например, в рамках типа «договор купли-продажи» выделяют договоры оптовой и розничной продажи, поставки, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости; в рамках типа «договор подряда» – договоры строительного подряда, подряда на выполнение проектных и изыскательских работ и т. п.

Хозяйственные договоры можно классифицировать также по иным основаниям.

*В зависимости от распределения прав и обязанностей* между сторонами **договоры** бывают:

– односторонние, если одна сторона имеет только права, а на другую сторону возлагаются обязанности (договор займа согласно ст. 760 ГК);

– двусторонние (взаимные), если обе стороны наделены взаимными правами и взаимными обязанностями (договоры купли-продажи, аренды и др.);

*В зависимости от момента заключения* выделяют **договоры**:

– консенсуальные, которые считаются заключенными, когда достигнуто соглашение по всем существенным условиям и соблюдены требования к форме договора (договоры строительного подряда, купли-продажи и др.);

– реальные, которые являются заключенными с момента передачи вещи на основе соглашения (договор перевозки грузов и др.).

*По юридической направленности* договоры классифицируются:

– основные, непосредственно порождающие права и обязанности сторон;

– предварительные, предполагающие условия заключения в последующем основных договоров (ст. 399 ГК). В предварительном договоре должны содержаться все сведения, позволяющие установить существенные условия основного договора.

*По основаниям заключения* договоры бывают:

– свободные, заключение которых связано со свободным волеизъявлением сторон;

– обязательные, заключение которых является необходимым требованием для одной или обеих сторон (ст. 415 ГК). В обязательном порядке осуществляется заключение договоров: публичного (ст. 396 ГК), основного, предусмотренного предварительным (ст. 399 ГК), с лицом, выигравшим торги (ст. 417, 418 ГК), а также других, предусмотренных законодательством.

Определенной спецификой обладают публичные договоры, а также договор присоединения и договор в пользу третьего лица.

**Публичным договором** является договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание, обязательное страхование и т. п.) (ст. 396 ГК). Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законодательством. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары (работы, услуги) не допускается.

Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законодательством допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Принцип свободы договора существенно ограничен при заключении публичного договора в целях защиты интересов более слабой стороны. Как правило, такой стороной является потребитель товаров, работ, услуг, в интересах которого и ограничиваются права коммерческой организации. Публичные договоры заключаются практически во всех лицензируемых видах деятельности. Кроме того, на такие отношения распространяются положения законодательства о защите прав потребителей.

**Договор присоединения** представляет собой договор, условия которого определяются одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как в целом (ст. 398 ГК). Если другая сторона не принимает хотя бы одно из предлагаемых условий, такой договор не заключается. Договоры присоединения широко используются, например, в страховании, а также при перевозках пассажиров во всех видах общественного транспорта.

Присоединившаяся к такому договору сторона вправе потребовать его расторжения или изменения только в том случае, если договор хотя

и не противоречит законодательству, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

При использовании договоров присоединения техника договорной работы исключает составление протоколов разногласий и прочих способов обсуждения условий договора.

**Договором в пользу третьего лица** признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (ст. 400 ГК). Стороны, заключившие договор в пользу третьего лица, не могут расторгнуть или изменить его без согласия третьего лица, если оно выразило намерение воспользоваться своим правом по такому договору.

### 9.3. Порядок заключения, изменения и расторжения хозяйственных (коммерческих) договоров

**Порядок заключения договора** – установленная законом последовательность определенных действий, направленных на достижение соглашения сторон. *Соглашение сторон* – основной конститутивный признак договора, в котором проявляется волевой элемент договора, волеизъявление его участников.

Иногда *договорные отношения* сторон строятся поэтапно, в том числе с помощью протоколов о намерениях и предварительных договоров.

По сути, протокол о намерениях юридической силы не имеет, поскольку из него не вытекают обязанности сторон по заключению договора. Такие обязанности могут предусматриваться предварительным договором, который составляется по форме основного договора и должен содержать предмет и другие существенные условия этого договора и может определять конкретные сроки его подписания. Если ни одна из сторон, подписавших предварительный договор, не проявит инициативы по заключению основного договора в срок, установленный предварительным договором, а также если такой срок в нем не установлен, обязанность по заключению основного договора прекращается по истечении года с момента заключения предварительного договора.

Последовательность действий, направленных на достижение соглашения сторон, обусловлена *способами заключения договора*. Договор может быть заключен в общем или обязательном порядке, путем присоединения или с использованием конкурсных процедур (торгов).

В *общем порядке договор заключается* путем направления одной стороной предложения заключить договор другой стороне (ст. 402–414 ГК). Такое предложение, если оно отвечает установленным требованиям, называется *офертой*. Ответ лица, которому адресуется оферта, об ее принятии, называется *акцептом*. Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Оферта должна быть адресована конкретному лицу (лицам), включать в себя существенные условия договора. Как правило, в ней также указывается срок, в течение которого должен быть дан ответ на нее. Оферта не может быть отозвана направившей ее стороной в течение срока, установленно-го для акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения.

*Заключение договора в обязательном порядке* имеет место в случаях, если для одной из сторон заключение договора является обязательным. В ГК (ст. 415) для такого заключения договора предусмотрены специальные правила, которые определены в зависимости от того, какая из сторон составляет первоначальную редакцию проекта договора.

Без учета того, какая из сторон получает ответ о согласии другой стороны заключить договор на иных условиях, должен быть выбран один из вариантов действий:

- принять меры к урегулированию разногласий. Результаты рассмотрения разногласий рекомендуется оформлять либо в виде протокола урегулирования разногласий, который будет приложением к договору, либо путем составления нового текста договора;

- дать письменное подтверждение на включение предложений другой стороны в договор. Сообщение о таком согласии влечет признание договора заключенным на условиях, заявленных в качестве разногласий;

- рассмотреть поступившие возражения в качестве предложения заключить договор на новых условиях;

- передать спор по условиям заключаемого договора на разрешение экономического суда.

Особенности *заключения хозяйственного договора путем присоединения* (ст. 398 ГК) заключаются в том, что стороной, разрабатывающей формуляры или стандартные формы такого договора, выступает лицо, осуществляющее в законном порядке предпринимательскую деятельность в сферах, связанных с массовым потреблением товаров (работ,

услуг) или совершением однотипных сделок (общественный транспорт, страхование, энергоснабжение, услуги связи и др.).

*Договор* также может быть *заключен путем проведения торгов* (конкурса или аукциона) (ст. 417–419 ГК) с лицом, выигравшим торги, в соответствии с правилами, установленными законодательством. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое, по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организаторами торгов, предложило лучшие условия.

Аукционы и конкурсы могут быть закрытыми и открытыми. В открытых торгах могут участвовать любые лица, а в закрытых – только лица, специально приглашенные для этой цели.

*Споры*, вытекающие из правоотношений, связанных с *заключением хозяйственных договоров*, подведомственны экономическим судам (ст. 41 ХПК). Споры бывают о понуждении к заключению договоров и о разногласиях по условиям договоров. Разрешение экономическим судом споров о понуждении к заключению договоров возможно в тех случаях, если актом законодательства установлена обязанность одной из сторон заключить договор, а споров о разногласиях по договору – в тех случаях, если они переданы на разрешение экономического суда в порядке, предусмотренном ст. 415 ГК, либо в силу соглашения сторон.

*Изменение хозяйственных (коммерческих) договоров* – изменение сторонами его условий и содержания. При изменении договора обязательства сторон продолжают действовать в измененном виде, а при его расторжении они прекращаются.

Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, а также по требованию одной из них при существенном нарушении условий договора другой стороной или существенном изменении обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством и договором. Договором существенное изменение обстоятельств может быть исключено из оснований для его изменения или расторжения.

*Существенным* признается *нарушение договора* одной из сторон, влекущее для другой стороны такой ущерб, в результате которого она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. *Изменение обстоятельств*, из которых стороны исходили при заключении договора, признается *существенным*, если они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

*Соглашение об изменении или расторжении хозяйственного договора* заключается в письменной форме.

Если сторонами не достигнуто соглашение об изменении или прекращении договора и такая возможность не предусмотрена законодательством или договором, договор может быть *изменен или прекращен решением суда* по требованию одной из сторон в случаях:

- существенного нарушения условий договора другой стороной;
- существенного изменения обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;
- предусмотренных законодательством или договором.

Требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законодательством либо договором, а при его отсутствии – в 30-дневный срок (исчисляется после истечения нормально необходимого времени для получения предложения изменить или расторгнуть договор).

Договор может быть расторгнут или изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

- стороны в момент заключения договора исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
- изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени добросовестности и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям гражданского оборота;
- исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
- существом договора не предусмотрено, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

*Изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств по решению суда* допускается в исключительных случаях, если расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях. *При расторжении хозяйственного договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд* по требованию любой из сторон опре-

деляет последствия прекращения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора.

Если основанием для *изменения (расторжения) договора* послужило *существенное нарушение договора одной из сторон*, другая сторона вправе потребовать возмещения убытков, причиненных изменением (расторжением) договора.

*Одностороннее изменение договора, односторонний отказ от исполнения договора* полностью или в части допускаются только в случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон. Достигнутое между сторонами договора соглашение, допускающее односторонний отказ от его исполнения (если возможность такого отказа не предусмотрена актом законодательства для данного вида договора), должно содержаться в договоре и не обязательно должно быть обусловлено его нарушением. Если в договоре отсутствует прямое указание на возможность одностороннего отказа от его исполнения, действия стороны, направленные на прекращение договорных отношений посредством заявления об одностороннем расторжении договора, рассматриваются как требование, реализация которого допускается лишь в судебном порядке.

Для одностороннего изменения договора, одностороннего отказа от исполнения договора, если такая возможность предусмотрена законодательством или договором, достаточно уведомить об этом другую сторону. Согласия другой стороны на изменение, расторжение договора, а также на обращение с соответствующим требованием в экономический суд в таких случаях не требуется. Договор считается измененным или расторгнутым с момента получения другой стороной соответствующего уведомления либо по истечении срока предупреждения, установленного законодательством, если иной срок не установлен уведомлением, соглашением сторон либо законодательством.

## Глава 10

### ОТВЕТСТВЕННОСТЬ И САНКЦИИ В ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЯХ

#### 10.1. Понятие и значение ответственности и санкций в хозяйственных отношениях

При осуществлении хозяйственной деятельности субъектами хозяйствования любое обязательство должно быть исполнено надлежащим образом, а в случае отклонения от предписанного или дозволенного поведения, т. е. при совершении правонарушения, – претерпевать определенные неблагоприятные последствия.

В основном субъекты хозяйствования исполняют обязательства надлежащим образом: в соответствии с договором, требованиями законодательства, правилами профессиональной этики, с учетом интересов контрагента, общества и государства.

В борьбе с правонарушителями основным, главным орудием является ответственность. В научной литературе до сих пор нет единого определения понятия «ответственность». Одни ученые трактуют ответственность как серьезность, важность чего-либо, другие – как необходимость, обязанность отвечать за свои действия, поступки, быть ответственным за них; третьи – как обязанность, необходимость давать отчет в своих действиях и отвечать за их возможные последствия, за результат чего-либо.

В побуждении к исполнению обязательств важная роль принадлежит юридической ответственности, о содержании и форме которой ведется большое количество споров.

По мнению ученых А.Ф. Вишневого, Н.А. Горбатка, В.А. Кучинского, юридическая ответственность – правовая реакция государства на правонарушение при всех обстоятельствах, предполагающая принудительное воздействие компетентного государственного органа на правонарушителя. Следовательно, юридическая ответственность, возникающая там, где есть правонарушение, выражается в необходимости претерпевания виновным в его совершении мер наказания, предусмотренных в законодательстве. Таким образом, без правонарушения не может быть юридической ответственности и, соответственно, не должно быть обусловленного этим правонарушением наказания.

Исходя из этого, *юридическая ответственность* может быть определена как особая (связанная с правонарушением) субъективная обязан-

ность правонарушителя претерпеть предусмотренные законодательством неблагоприятные, карающие его последствия совершенного им противоправного виновного деяния.

*Юридическая ответственность* имеет следующие *основные признаки*. Она является *субъективной, т. е. личной, обязанностью* конкретного *правонарушителя* отвечать за содеянное, которая определяется в рамках правовых норм. Необходимо различать предусмотренную законодательством статутную юридическую ответственность, например установленное законом наказание за получение взятки (лишение свободы на срок до семи лет со штрафом и без штрафа), и субъективную обязанность, например, конкретного взяточника претерпеть лишение свободы сроком в шесть лет за совершенное им преступление. Если статутная юридическая ответственность не предусмотрена действующим законодательством в виде запрета на совершение какого-либо деяния с установлением наказания за него, субъективная обязанность возникнуть не может.

*Юридическим фактом*, обуславливающим превращение статутной ответственности в субъективную обязанность, является *правонарушение*. Без совершения правонарушения субъективная обязанность не возникает, а без его доказанности, причем в отношении всех элементов состава правонарушения, она не может быть реализована. Таким образом, юридическая ответственность конкретного лица возникает вследствие совершения им правонарушения (объективный фактор), а не в результате каких-либо действий правоохранительных органов, как полагают некоторые исследователи. В противном случае возникновение ответственности зависело бы не от деяний и воли самого правонарушителя, а от правоохранительных органов, качества их работы и было бы лишено объективной основы. Правоохранительные органы обязаны выявить правонарушителя, доказать совершение им правонарушения и привлечь его к ответственности.

Юридическая ответственность как особая субъективная обязанность заключается в *необходимости претерпеть карающие* правонарушителя *правовые санкции*, которые не могут совпадать с любыми мерами правового принуждения, например к обязыванию выполнить уже существующие договорные обязательства, восстановить необоснованно уволенного работника на прежней работе, отменить противоправное решение или незаконный нормативный акт (это меры правовой защиты). Такие санкции должны заключаться в особой, дополнительной обязанности претерпеть наказание за противоправные действия, например уплатить штраф, пени и возместить причиненный невыполнением договорных

обязательств материальный ущерб, понести уголовное, административное или дисциплинарное наказание (взыскание) за принятое противоправное решение.

Юридическая ответственность не тождественно наказанию: наказание – форма реализации ответственности. Как и всякая субъективная обязанность, юридическая ответственность возникает, находится некоторое время на стадии должествования, затем реализуется и, наконец, прекращается. Возникнув у определенного лица вследствие совершения им правонарушения, юридическая ответственность может в результате многих причин остаться нереализованной, правонарушитель по различным предусмотренным законом основаниям может освобождаться от наказания при сохранении за ним юридической ответственности. Поэтому нельзя согласиться с мнением, что юридической ответственностью называется применение к лицу, совершившему правонарушение, мер государственного принуждения, предусмотренных санкцией нарушенной нормы, в установленном для этого процессуальном порядке.

Меры юридической ответственности, в отличие от мер защиты, профилактики, предупреждения и пресечения, предполагают *доказанность вины правонарушителя*.

Однако в связи с длительным господством в теории права представлений о юридической ответственности как о любом предусмотренном правом принуждении и с укоренившейся в гражданском законодательстве традицией именовать термином «ответственность» различные обязанности чисто компенсационного содержания в юридической литературе сохраняется стремление обосновать допустимость ответственности без вины в сфере имущественных отношений. В качестве примера так называемой безвиновной ответственности обычно рассматривают ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности. Однако исследования отношений, связанных с ответственностью за этот вид вреда, показывают, что в подавляющем большинстве случаев такая ответственность устанавливается все-таки при наличии вины, хотя имеют место факты случайного причинения вреда источником повышенной опасности, ответственность за которые иногда пытаются обосновать риском. Следовательно, при наличии вины наступает ответственность не за вред, причиненный источником повышенной опасности, а обычная юридическая. Факты случайного причинения вреда источником повышенной опасности являются основаниями для применения мер не ответственности, а защиты.

Аналогично не может рассматриваться в качестве юридической ответственности возмещение вреда, причиненного в состоянии крайней

необходимости. Поэтому суд, учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред (ст. 936 ГК).

Юридическая ответственность при всех обстоятельствах предполагает *государственное и общественное осуждение правонарушителей* за посягательства на защищаемые правом общественные отношения, права и свободы граждан, интересы общества и государства. Другие меры – меры принуждения, в том числе меры защиты, – могут реализовываться даже при одобрении причинивших вред действий (например, в случаях возмещения вреда, причиненного в состоянии крайней необходимости) или при отсутствии какой-либо их оценки.

Меры юридической ответственности, будучи средством принудительного карательного воздействия, одновременно исполняют *роль частной и общей превенции* (предупреждения правонарушений). Частная превенция заключается в воздействии на конкретного правонарушителя путем его наказания в целях исправления и предупреждения совершения им правонарушений в будущем, общая – в воздействии на всех других субъектов права в целях предотвращения совершения ими соответствующих правонарушений<sup>1</sup>.

Процесс реализации ответственности находится под контролем государства, поскольку при необходимости компетентный государственный орган принудительно применяет к правонарушителю установленную меру наказания. Однако государственно-принудительный характер юридической ответственности не требует в каждом конкретном случае реализации оказания властно-принудительного воздействия на правонарушителя. Добровольное исполнение обязанностей, связанных с наказанием правонарушителя, также является юридической ответственностью.

Хотя в самих правовых нормах, предусматривающих юридическую ответственность, и заложена идея государственного принуждения, а в некоторых сферах общественных отношений, регулируемых правом, ответственность реализуется только посредством государственного принуждения (уголовные наказания, административные и дисциплинарные взыскания), юридическая ответственность не всегда реализуется посредством правоприменительных актов, а тем более путем насильственного осуществления содержащихся в них предписаний. Нормы ряда отраслей права допускают и даже поощряют добровольную реализацию

<sup>1</sup> См.: Вишневский А.Ф., Горбатов Н.А., Кучинский В.А. Общая теория государства и права : учебник / под общ. ред. В.А. Кучинского. Минск, 2009. С. 361–367.

ответственности (уплата неустойки, возмещение материального ущерба и убытков). Такой путь реализации юридической ответственности в условиях перехода к рыночным отношениям представляется достаточно перспективным.

Ответственность в хозяйственных правоотношениях является, по существу, разновидностью юридической имущественной ответственности.

В зависимости от того, к какой отрасли права относится ответственность (какой вид правонарушения влечет ее), выделяют уголовную, административную, дисциплинарную, гражданско-правовую ответственность, а за вред, причиненный организации, – материальную ответственность работников.

В теории хозяйственного права **ответственность в хозяйственных правоотношениях** рассматривается как неблагоприятные последствия, состоящие в лишении субъекта, нарушившего нормативные предписания, права и интересы других субъектов, имущества без какой-либо компенсации, применяемые в установленном порядке на основе осуждения поведения нарушителя как не представившего чрезвычайных оснований, оправдывающих его поведение.

В целом такое определение хозяйственной ответственности согласуется с определением юридической ответственности в общей теории права и не выходит за его рамки.

*Ответственность в хозяйственных правоотношениях* выполняет несколько функций:

- карательную (выражается в имущественном наказании нарушителя);
- компенсационную (при наличии убытков у потерпевшей стороны);
- предупредительно-воспитательную (заставляет субъектов хозяйствования в своей деятельности воздерживаться от совершения противоправных деяний).

В отдельных хозяйственных правоотношениях условия применения ответственности могут различаться. Лишение имущества может происходить в пользу другой стороны правоотношения, а в иных случаях – в доход государства. Кроме того, взыскание может производиться как в добровольном порядке, так и в принудительном (по решению суда, рассматривающего экономические дела, или иных юрисдикционных органов).

Основанием ответственности является нарушение субъективных прав и обязанностей, которое выражается в нарушении требований либо законодательства, либо договора.

К отдельным видам нарушенных субъективных прав, а также к субъектам, допустившим эти нарушения, законодатель установил определенные требования, которые являются условиями ответственности.

К условиям ответственности относятся: противоправность совершенного деяния, наличие вреда или убытков, причинная связь между противоправным деянием и причинением вреда или убытков, вина правонарушителя.

*Противоправность совершенного деяния* предполагает нарушение требований законодательства либо договора и ущемление субъективного права другого лица. Наиболее часто она выражается в форме бездействия (ненадлежащего действия). В обязательственных хозяйственных правоотношениях мера должного поведения субъекта предписывается нормами заключенного договора либо предписаниями компетентного государственного органа, устанавливающего порядок взаимодействия, и отступление от нее противоправно, так как субъект нарушает права другого участника правоотношения. В абсолютных правоотношениях, в которых субъект действует вне взаимодействия с другим конкретным субъектом, противоправность выражается в отступлении от правил хозяйствования, установленных действующим законодательством.

*Вред* – умаление личного или имущественного блага лица. Он может быть имущественным либо моральным.

Денежное выражение причиненного вреда – убытки. Убытки включают в себя: расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права; утрату или повреждение имущества (реальный ущерб); неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Если иное не предусмотрено законодательством или договором, лицо, причинившее вред или убытки, должно возместить их в полном объеме. Иногда возможно наступление ответственности и без причинения вреда или убытков (например, штраф за просрочку исполнения обязательства).

Снижение размера ответственности допускается, если вред наступил по вине обеих сторон или кредитор содействовал увеличению размера убытков либо не принял разумных мер к их уменьшению. В случаях, предусмотренных законодательством или договором, стороны вправе увеличить размер ответственности.

*Причинная связь между противоправными действиями и причинением вреда* – связь, при которой деяние предшествует причинению вреда и порождает его.

*Вина правонарушителя* – его психическое отношение к своему противоправному поведению и его результату. Ответственность в хозяйственном обороте обычно наступает при любой форме вины. Правонарушитель считается виновным, пока не будет доказано обратное. Бремя доказывания невиновности лежит на самом нарушителе. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, если не докажет, что правонарушение произошло вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

*Принципами ответственности в хозяйственных правоотношениях* являются:

- объективность. Потерпевшая сторона имеет право на возмещение ущерба независимо от того, имеется ли оговорка об этом в договоре;
- реальность исполнения. Уплата штрафных санкций за нарушение обязательства, а также возмещение ущерба не освобождает правонарушителя без согласия другой стороны от исполнения принятого обязательства в натуре;
- недопустимость оговорки в отношении исключения или ограничения ответственности производителя (продавца);
- наступление ответственности без вины нарушителя (п. 1 ст. 372 ГК).

Единственным обстоятельством, освобождающим от ответственности, является *непреодолимая сила* (не случай), которая имеет следующие признаки: чрезвычайность и непредсказуемость, непредотвратимость, внешний характер, т. е. субъект в принципе не способен влиять на обстоятельства, которые находятся вне его контроля. Непреодолимая сила наступает после возникновения отношений и препятствует хозяйственной деятельности.

Исключать ответственность дополнительно к обстоятельству непреодолимой силы могут предусмотренные в договоре *форс-мажорные обстоятельства*. Международная торговая палата в качестве форс-мажорных называет следующие обстоятельства: войну, теракт, правотворчество, национализацию, забастовку. После их прекращения исполнение обязательства должно быть продолжено.

Имущественный характер отношений в хозяйственном обороте предполагает применение имущественных мер воздействия.

*Пределом ответственности* является весь объем имущества ответчика. Если правонарушению способствовали неправомерные действия (бездействия) другой стороны обязательства, суд имеет право уменьшить размер ответственности или освободить ответчика от ответственности.

Участники хозяйственных отношений несут правовую ответственность за правонарушения в сфере хозяйствования путем применения к нарушителям *хозяйственных санкций* на основании и в порядке, предусмотренных законом и договором.

*Санкции* – меры воздействия, применяемые к правонарушителю на основании и в порядке, предусмотренных законодательством и договором, в результате которых для него наступают негативные имущественные (уменьшение имущества) или правовые (аннулирование лицензии, ликвидация) последствия.

Суть санкции состоит в лишении субъекта, нарушившего акт законодательства или условия договора, права и интересы других субъектов, имущества без какой-либо компенсации. Санкция применяется в установленном порядке на основании осуждения поведения нарушителя как не представившего чрезвычайных оснований, оправдывающих такое поведение.

Она выполняет определенные функции:

- компенсационную, которая выражается в возмещении субъекту предпринимательской деятельности ущерба, причиненного неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Хозяйственно-правовая ответственность имеет компенсационную природу и ее размер всегда должен соответствовать размеру понесенных потерпевшим убытков (принцип полноты возмещения вреда и убытков), т. е. восстановлению имущественного положения потерпевшего. Хозяйственным оборотом диктуются разумные границы размера имущественной ответственности: она не должна превышать сумму убытков или размер причиненного вреда, так как компенсация не должна строиться на обогащении потерпевшей стороны;
- предупредительную, которая заключается в превентивной охране общественных отношений в сфере предпринимательства, предотвращении нарушений норм хозяйственного законодательства;
- стимулирующую, которая основывается на призыве участников гражданского оборота к надлежащему поведению;
- восстановительную, которая выражается в приведении субъекта предпринимательской деятельности в прежнее состояние, которое было нарушено неправомерными действиями других субъектов;

– штрафную, которая предусматривает наказание субъекта за нарушение установленных законодательством либо договором обязанностей в сфере хозяйственных отношений. Наказание, в свою очередь, выражается в причинении субъекту имущественных и организационных изменений.

## 10.2. Формы имущественной ответственности и санкций в хозяйственных отношениях

В зависимости от оснований, субъектного состава и других предусмотренных законодательством или договором обстоятельств ответственность в хозяйственных правоотношениях может быть различной.

Применение мер ответственности предусматривается рядом законодательных актов. В ГК установлены общие правила применения мер ответственности (ст. 14, 15, 364–369), определены виды ответственности и правила, применяемые к тому или иному виду ответственности. Так, выделяют ответственность в оперативно-хозяйственных обязательствах, внутрихозяйственную, хозяйственно-управленческую, в территориально-хозяйственных обязательствах.

**Ответственность в оперативно-хозяйственных обязательствах** связана с взысканием неустоек и убытков в претензионно-исковом порядке. Возможно и добровольное возмещение причиненных убытков, а также безакцептное списание средств со счета нарушителя в случаях, предусмотренных действующим законодательством. Спорные вопросы разрешаются уполномоченными юрисдикционными органами.

**Внутрихозяйственная ответственность** применяется в отношении подразделений субъекта хозяйствования. В зависимости от показателей выполнения внутрихозяйственных обязательств принимаются меры стимулирования или дестимулирования. Взыскания, как правило, не носят характера реальных денежных платежей, а применяются в качестве избранных данным субъектом хозяйствования мер оценки.

**Хозяйственно-управленческая ответственность** определена положениями в законе о неблагоприятных последствиях, применяемых в отношении вышестоящих органов, в том числе государственных, за исключительное вмешательство и ненадлежащее осуществление своих обязательств перед предприятиями – субъектами хозяйствования. В то же время и государственные органы вправе применять меры ответственности к субъектам хозяйствования за нарушение ведения хозяйственной деятельности. Применяемые санкции установлены в заранее определенных размерах. Реализуется данный вид ответственности, как правило,

в судебном (исковом) порядке, но возможно и безакцептное списание средств (например, по налоговым обязательствам).

**Ответственность в территориально-хозяйственных обязательствах** субъектов хозяйствования перед административно-территориальными единицами реализуется так же, как и в оперативно-хозяйственных обязательствах. Однако административно-территориальные единицы и государство несут дополнительную ответственность по обязательствам казенных предприятий, созданных ими в соответствии со ст. 115 ГК.

За нарушение установленного порядка осуществления хозяйственной деятельности возможно применение административной, гражданско-правовой и уголовной ответственности. В основном применяется к субъектам хозяйствования административная и гражданско-правовая ответственность.

Основанием привлечения субъекта хозяйствования к **административной ответственности** является совершение им административного правонарушения – противоправного виновного, а также характеризующегося иными признаками, предусмотренными КоАП, деяния (действия или бездействия), за которое установлена такая ответственность.

Административная ответственность выражается в применении административного взыскания к индивидуальному предпринимателю, совершившему административное правонарушение, а также к юридическому лицу, признанному виновным и подлежащему административной ответственности в соответствии с КоАП.

Субъекты административной ответственности – юридические лица (в том числе должностные лица) и индивидуальные предприниматели. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что этим юридическим лицом не соблюдены нормы (правила), за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и данным лицом не были приняты все меры по их соблюдению.

Большинство составов административных правонарушений, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, содержатся в гл. 11 («Административные правонарушения в области финансов, рынка ценных бумаг и банковской деятельности») и 12 («Административные правонарушения в области предпринимательской деятельности») КоАП, а часть – в гл. 13 («Административные правонарушения против порядка налогообложения»), 14 («Административные правонарушения против порядка таможенного регулирования (административные таможенные правонарушения)'), 15 («Административные правонарушения против экологической безопасности, окружающей среды и порядка природопользования»), 21 («Административные правонарушения в об-

ласти архитектурной, градостроительной и строительной деятельности, благоустройства и пользования жилыми помещениями»), 22 («Административные правонарушения в области связи и информации»), 23 («Административные правонарушения против порядка управления»).

На субъектов хозяйствования за совершение административных правонарушений могут налагаться следующие *виды административных взысканий*: штраф (ст. 6.5 КоАП), лишение права заниматься определенной деятельностью (ст. 6.9 КоАП), конфискация (ст. 6.10 КоАП), взыскание стоимости предмета административного правонарушения (ст. 6.12 КоАП).

**Минимальный размер штрафа**, налагаемого на индивидуального предпринимателя, не может быть менее 2 базовых величин, а на юридическое лицо – менее 10 базовых величин.

**Максимальный размер штрафа**, исчисляемого в базовых величинах, налагаемого на индивидуального предпринимателя, не может превышать 200 базовых величин, а за нарушение законодательства о труде, в области финансов, рынка ценных бумаг, банковской деятельности и предпринимательской деятельности, порядка налогообложения и управления – 500 базовых величин; налагаемого на юридическое лицо, – 1 000 базовых величин. Штраф, налагаемый на субъектов хозяйствования, может определяться в процентном либо кратном отношении к стоимости предмета совершенного административного правонарушения, сумме ущерба, сделки либо к доходу, полученному в результате сделки, либо в эквиваленте к иностранной валюте.

Согласно ст. 6.9 КоАП **лишение права заниматься определенной деятельностью** применяется с учетом характера совершенного административного правонарушения, связанного с занятием видом деятельности, на осуществление которой требуется специальное разрешение (лицензия), если суд признает невозможным сохранение за правонарушителем права занятия этим видом деятельности. Лишение права заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок от шести месяцев до одного года.

**Конфискация** состоит в принудительном безвозмездном обращении в собственность государства дохода, полученного в результате противоправной деятельности, предмета административного правонарушения, а также орудий и средств совершения административного правонарушения, принадлежащих лицу, совершившему административное правонарушение, либо находящихся в собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления юридического лица, подлежащего административной ответственности, независимо от того, в чьей собственности они находятся.

**Взыскание стоимости предмета административного правонарушения** состоит в принудительном изъятии и обращении в собствен-

ность государства денежной суммы, составляющей стоимость предметов, товаров и (или) транспортных средств. Решение о взыскании с лица, совершившего административное правонарушение, стоимости предметов, товаров и (или) транспортных средств может быть принято при отсутствии предметов, товаров и (или) транспортных средств, явившихся предметом административного правонарушения в области предпринимательской деятельности, против порядка управления или в области таможенного регулирования, если в санкции статьи Особенной части КоАП предусмотрена их конфискация.

В большинстве случаев дела об административных правонарушениях, совершенных субъектами предпринимательской деятельности, рассматриваются единолично судьей экономического суда, но в некоторых случаях эти дела могут рассматривать соответствующие должностные лица органов государственного управления.

**Гражданско-правовая ответственность** – гарантированные силой государства юридические формы реакции потерпевшего лица на совершенное правонарушение, выражающиеся в возложении на правонарушителя мер воздействия имущественного характера.

Ее признаки:

- носит имущественный характер;
- возникает перед потерпевшим;
- имеет размер, как правило, соответствующий размеру причиненного вреда и убытков.

*По основаниям возникновения ответственность* может быть:

– **договорной**, наступающей в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, возникших из договора. Договором могут быть установлены дополнительные основания наступления ответственности, которые не предусмотрены законодательством;

– **внедоговорной**, которая наступает в случае причинения вреда или убытков лицом, не состоящим с потерпевшим в договорных отношениях.

*В зависимости от основания возникновения и субъекта, заявляющего требования*, выделяют *ответственность*:

– **конфискационную**, которая связана с изъятием имущества в доход государства. Применяется от его имени специально уполномоченными на то органами только в случаях, прямо предусмотренных действующим законодательством. Статья 244 ГК устанавливает, что в случаях, предусмотренных законодательными актами, имущество может быть безвозмездно изъято у собственника в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения (конфискация);

– **компенсационную**, которая связана с возмещением субъекту, потерпевшему от правонарушения, понесенных убытков. Применяется по

требованию потерпевшей стороны, а удовлетворение требований осуществляется в претензионном либо судебном порядке. Возможно также удовлетворение требований кредитора по решению иных юрисдикционных органов, уполномоченных разрешать хозяйственные споры.

*По объему ответственности правонарушителя* выделяют *ответственность*: полную, ограниченную, повышенную

**Полная ответственность** означает необходимость возмещения всех убытков, понесенных потерпевшим, или ущерба, причиненного государству. Полная ответственность – основной вид ответственности. Общие правила ее применения изложены в ст. 14, 364 ГК. Законодатель также определил и составляющие *части убытков* (их виды): расходы, которые потерпевший произвел или должен будет произвести для восстановления нарушенного права; утраты или повреждение имущества (реальный ущерб); недополученные доходы, если бы право потерпевшего субъекта не было нарушено (упущенная выгода) (п. 2 ст. 14 ГК).

При определении размера убытков в соответствии с п. 3 ст. 364 ГК принимаются во внимание цены, существующие в месте исполнения обязательства на дату добровольного удовлетворения требований либо на дату предъявления иска, если иное не установлено законодательством или договором. Учитывая эти обстоятельства, экономический суд может вынести решение об удовлетворении требований потерпевшего субъекта исходя из цен, существующих на дату вынесения судебного постановления.

При определении упущенной выгоды принимаются во внимание предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные приготовления (п. 4 ст. 364 ГК). Кроме того, если нарушитель получил вследствие совершенного им нарушения доходы, потерпевший субъект вправе требовать возмещения, наряду с другими убытками, упущенной выгоды в размере, не меньшем, чем такие доходы (п. 2 ст. 14 ГК).

**Ограниченная ответственность** означает лишь частичное возмещение убытков и в соответствии со ст. 371 ГК применяется по отдельным видам обязательств либо по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, установленным законодательством. Возможно также ограничение ответственности в соответствии с положениями заключенного договора.

Достигается ограничение ответственности несколькими способами: установлением исключительной неустойки, устраняющей возможность взыскания убытков (п. 1 ст. 365 ГК); определением в договоре или акте законодательства не всех, а части взыскиваемых убытков; указанием в договоре предельных размеров взыскания.

**Повышенная ответственность**, предусмотренная п. 1 ст. 365 ГК, означает возмещение убытков в полном объеме и уплату нарушителем

неустойки сверх суммы причиненных убытков. Она применяется в случаях, предусмотренных законодательством либо договором, являясь дополнительной гарантией предупреждения особо серьезных нарушений действующего законодательства, а также в видах деятельности, связанных с повышенным предпринимательским риском. При установлении повышенной ответственности соглашением сторон она является дополнительным подтверждением благонадежности и добросовестности должника по обязательству.

*В зависимости от характера распределения ответственности нескольких лиц* ответственность может быть долевой, солидарной, субсидиарной.

**Долевая ответственность** означает, что каждый должник отвечает в определенной, установленной законодательством или договором, доле. Такая ответственность является основной в хозяйственных правоотношениях. Ответственность признается долевой, если иное не установлено законом или договором. Так, правила долевой ответственности установлены для обществ с ограниченной ответственностью, если ни закон, ни договор не определил доли ответственности: все участники несут ответственность в равных долях.

**Солидарная ответственность** наступает только в случаях, прямо предусмотренных законодательством или договором. Сущность солидарной ответственности заключается в том, что кредитор вправе требовать исполнения обязательств как от всех должников совместно, так и от любого должника в отдельности, как полностью, так в частично.

**Субсидиарная ответственность** – дополнительная ответственность субсидиарного должника по обязательству основного. К субсидиарному должнику можно предъявить требования только в случае, если основной должник отказался удовлетворить требования кредитора либо кредитор не получил от должника в разумные сроки ответа на предъявленное требование. Субсидиарная ответственность наступает в соответствии с законодательством или условиями обязательства. До предъявления требования к лицу, которое в соответствии с законодательством или условиями обязательства несет ответственность дополнительно к ответственности другого лица (ст. 370 ГК), являющегося основным должником (субсидиарная ответственность), кредитор должен предъявить требование к основному должнику.

**Ответственность в порядке регресса** наступает, если регрессное (обратное) требование к непосредственному причинителю вреда или убытков предъявляет лицо, исполнившее за него обязанности по их возмещению.

Особым видом ответственности является **ликвидация субъекта хозяйствования (юридического лица)**, которая производится упра-

вомоченными органами (экономическим судом или иным органом) вследствие нарушения установленных правил хозяйствования (п. 2, 3 ст. 57 ГК). Она относится к мерам ответственности и влечет последствия, предусмотренные ст. 31 ГК, а также Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращение деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1. При виновном поведении юридического лица при отсутствии его вины ликвидация не является такой мерой.

*Меры ответственности в отдельных видах обязательств* предусмотрены рядом статей ГК: за нарушение обязательств по договору купли-продажи – ст. 434, 436, 438, 445, 450, 452, при нарушении обязательств по договору поставки, кроме указанных, – ст. 488, 489, 491, 494.

За преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности, за преступления против экологической безопасности и природной среды законодательством Республики Беларусь предусматривается **уголовная ответственность**.

Применяемые к нарушителям хозяйственного законодательства, **санкции** называются **оперативно-хозяйственными**. Они рассматриваются как меры оперативного воздействия, т. е. их применение препятствует дальнейшим нарушениям, защищая заинтересованную сторону, государство и общество от этого нарушения, и понуждает нарушителя прекратить противоправное поведение, предупреждая причинение убытков другим субъектам отношений. По общему правилу обращение в суд, рассматривающий экономические дела, либо другие юрисдикционные органы не требуется.

Оперативно-хозяйственные санкции вводятся в действие заинтересованными сторонами государственными органами, уполномоченными контролировать соблюдение правопорядка при осуществлении той или иной хозяйственной (экономической) деятельности. Следовательно, *санкции* можно разделить на *применяемые стороной правоотношений* либо *государственными органами*.

Санкции *предусматриваются законом* и заключенным в соответствии с ним *договором*, например приостановление отгрузки продукции, выполнения работ или оказания услуг; приостановление их оплаты; перевод нарушителя на предоплату; отказ от принятия продукции, работ или услуг; меры принудительного взыскания денежных сумм и т. д. Однако взыскание на имущество по обязательствам собственника производится в соответствии со ст. 238 ГК *на основании решения суда*, если иной порядок обращения взыскания не предусмотрен законодательством или договором. Кроме того, санкции, применяемые от имени государства, опираются исключительно на указания актов законодательства.

*Санкции в зависимости от степени конкретизации мер* бывают:

- *абсолютно-определенными* (точно указывают меру государственного воздействия, которая должна быть применена в случае нарушения данной нормы);

- *относительно-определенными* (устанавливают низший и высший или только высший пределы меры воздействия на правонарушителя);
- *альтернативными* (позволяют выбрать из двух или нескольких возможных вариантов меры воздействия какой-то один – наиболее соответствующий конкретным обстоятельствам совершенного правонарушения).

*По способу воздействия выделяют санкции:*

- *имущественные* (применяются к правонарушителю имущественных мер воздействия, всегда имеющих стоимостную оценку);

- *организационные* (компетентный государственный орган лишает правонарушителя какого-либо права, например приостанавливает действие лицензии; не имеют стоимостной характеристики, но тесно связаны с возможностью осуществления предпринимательской деятельности).

*По формам* различают следующие *санкции* в хозяйственных правоотношениях:

- *убытки*, включающие в себя причиненный реальный ущерб и упущенную выгоду;

- *неустойку* (штраф или пени) – определенную законодательством или договором денежную сумму, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения;

- *безвозмездное изъятие предмета в доход государства*;

- *санкции*, применяемые в порядке ст. 366 ГК, *за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания*.

### 10.3. Меры оперативного воздействия, применяемые в хозяйственных отношениях

*Мерами оперативного воздействия* являются санкции, которые применяются в целях обеспечения исполнения обязательств субъектами при осуществлении ими своей хозяйственной деятельности и носят неимущественный характер. Такие меры воздействия не влекут для субъекта имущественных последствий, поэтому они связаны только с оперативным воздействием.

*Целями мер оперативного воздействия* являются:

- воспрепятствование дальнейшим нарушениям и защита заинтересованной стороны, государства и общества от этого нарушения;

– понуждение нарушителя прекратить нарушение;  
– предупреждение причинения убытков другим субъектам.  
Выделяют *две группы мер оперативного воздействия*. Они могут применяться:

– стороной (контрагентом) правоотношений (устанавливаются договором или законом и применяются сторонами в добровольном порядке);  
– компетентным органом государственной власти (вводятся в действие государственными органами, контролирующими соблюдение законности в сфере хозяйственных отношений, либо судом).

Мерами оперативного воздействия, применяемыми к субъектам хозяйствования в соответствии с законодательством, являются:

– отказ от принятия и оплаты поставленных товаров (работ, услуг);  
– самостоятельное устранение недостатков в поставленной продукции (работах, услугах);  
– отказ в принятии груза к перевозке;  
– перевод неисправного плательщика на предоплату;  
– изменение или расторжение договора в одностороннем порядке.

Как правило, меры оперативного воздействия предусматриваются договором. *Основанием для применения оперативных мер воздействия* является факт нарушения хозяйственного обязательства другой стороной. Они применяются во внесудебном порядке без предъявления претензии, но, как правило, при соблюдении условий, согласованных в договоре. После их применения могут быть потребованы дополнительно возмещение убытков и взыскание неустойки. Меры оперативного воздействия включают в себя право требования от неисправного должника совершения определенных действий (например, право требовать замены товара ненадлежащего качества, соразмерного уменьшения покупной цены, доукомплектования товара и т. п.) и право совершения собственных действий, возникающее вследствие нарушения должником своих обязательств (например, право отказаться от принятия товара, исполнения обязательств в одностороннем порядке, право на расторжение договора, удержание и т. п.).

От ответственности, а следовательно, от мер оперативного воздействия освобождается односторонний отказ от выполнения своего обязательства управомоченной стороной при нарушении обязательства другой стороной, отказе от оплаты по обязательству, которое выполнено ненадлежащим образом или досрочно без согласия кредитора.

## Глава 11 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОБЕСПЕЧЕНИЯ КАЧЕСТВА ПРОДУКЦИИ, ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ

### 11.1. Качество продукции, товаров, работ, услуг и средства его обеспечения

Развитие потребительского рынка в Республике Беларусь, торговые взаимоотношения в рамках интеграционных образований обуславливают необходимость обеспечения качества продукции (выполняемых работ, оказываемых услуг). Качество реализуемой продукции также является одним из обязательных вопросов, рассматриваемых при заключении договоров. На поддержание и повышение качества продукции (работ, услуг) направлены мероприятия, осуществляемые государственными органами.

В теории хозяйственного права *качество продукции* определяют как совокупность свойств, отражающих уровень новизны, надежность и долговечность, экономичность, эргономические, эстетические, экологические и другие потребительские свойства продукции, придающие ей способность удовлетворять обуславливаемые или предполагаемые потребности в системе производственных отношений.

В соответствии со ст. 1 Закона «О защите прав потребителей» *качество товара (работы, услуги)* – совокупность свойств и характеристик товара (работы, услуги), определяющих соответствие товара (работы, услуги) установленным и (или) обычно предъявляемым к товару (работе, услуге) такого рода требованиям (безопасность, функциональная пригодность, эксплуатационные характеристики, надежность, экономические, информационные и эстетические требования и др.)

Степень соответствия товара потребностям потребителя – одно из условий его конкурентоспособности, так что проблема качества и повышения конкурентоспособности является ключевой для производителей.

Требования к качеству в первую очередь формируются потребителями (заказчиками), разрабатываются конструкторами и изготовителями, устанавливаются в нормативных правовых актах государственными органами, а также содержатся в заключаемых договорах. Следовательно, качество обеспечивается техническими, организационными, экономическими и правовыми средствами.

*Технические средства* включают в себя разработку и внедрение в производство новой техники и технологии, предполагают совершен-

ствование технологии производства, проведение технического контроля качества.

**Экономические средства обеспечения качества** создают экономические условия, стимулирующие повышение качества продукции (например, поддержка и стимулирование субъектов хозяйствования, обеспечивающих изготовление и реализацию качественной продукции).

**Организационные средства обеспечения качества** связаны с деятельностью государственных и иных органов, которые организуют, создавая условия для функционирования, государственную систему технического нормирования и стандартизации, сертификации и единства измерений, образуют подразделения субъектов хозяйствования, которые отвечают за качество, и соответствующие общественные организации и органы государственного управления.

**Правовые средства обеспечения качества** сопряжены прежде всего с установлением законодательных требований к качеству товаров (работ, услуг) в Законе «О защите прав потребителей» и ряде нормативных правовых актов. Указом Президента Республики Беларусь от 20 мая 1998 г. № 268 «О повышении конкурентоспособности продукции отечественного производства (работ, услуг) и об усилении ответственности изготовителей, поставщиков и продавцов за качество продукции (работ, услуг)» определено важнейшим направлением повышения качества продукции отечественного производства (работ, услуг) создание на предприятиях систем управления качеством в соответствии с требованиями международных стандартов ИСО серии 9000. ГК содержит общие требования к обеспечению качества реализуемой продукции (товаров), выполняемых работ, оказываемых услуг (ст. 426, 434, 439, 440, 472, 483, 513, 528, 536, 583, 658, 674, 692, 708, 731, 781), им также предусматривается ответственность за необеспечение качества продукции (товаров), работ, услуг (ст. 445–447, 473, 488, 528, 676, 677, 709).

В целях обеспечения необходимого качества продукции (товаров, работ, услуг) законодатель *устанавливает властным предписанием* (либо предоставляет возможность установления в договоре или акте одностороннего волеизъявления) *гарантийные сроки, сроки службы и сроки годности*.

*Систему органов, осуществляющих государственное регулирование в области оценки соответствия техническим требованиям и аккредитации*, в соответствии с Законом «Об оценке соответствия техническим требованиям и аккредитации органов по оценке соответствия» составляют:

- Президент Республики Беларусь;
- Совет Министров Республики Беларусь;

– Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь;

– иные государственные органы в пределах их компетенции.

Ведущую роль в реализации государственной политики в области качества играет *Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь*, в компетенции которого входят:

– осуществление реализации единой государственной политики;

– обеспечение в пределах своей компетенции создания и функционирования Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь и Национальной системы аккредитации Республики Беларусь;

– участие в установленном порядке в разработке проектов актов законодательства Республики Беларусь об оценке соответствия и аккредитации;

– утверждение состава Совета по подтверждению соответствия Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь и Совета по аккредитации Национальной системы аккредитации Республики Беларусь, положения о них;

– утверждение правил подтверждения соответствия и правил аккредитации, регламентирующих процедуры и иные вопросы подтверждения соответствия и аккредитации;

– утверждение правил ведения реестра Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь и правил ведения реестра Национальной системы аккредитации Республики Беларусь;

– обеспечение формирования и ведения реестра Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь, реестра Национальной системы аккредитации Республики Беларусь, национальных частей единых реестров выданных и принятых документов об оценке соответствия, формируемых в соответствии с Договором о Евразийском экономическом союзе (в части сертификатов соответствия техническим регламентам Евразийского экономического союза, сертификатов соответствия по единой форме, деклараций о соответствии техническим регламентам Евразийского экономического союза, а также деклараций о соответствии по единой форме), национальной части Единого реестра органов по оценке соответствия Евразийского экономического союза, формируемого в соответствии с Договором о Евразийском экономическом союзе;

– участие в пределах своей компетенции в подготовке и рассмотрении проектов решений и рекомендаций Евразийской экономической комиссии, проведении процедуры отмены или изменения решений, при-

нятых Коллегией Евразийской экономической комиссии, и подготовке инициативных предложений для рассмотрения на заседаниях Совета Евразийской экономической комиссии и (или) Коллегии Евразийской экономической комиссии, взаимодействие с Министерством экономики и иными государственными органами (организациями), другими организациями по этим вопросам;

– представление Республики Беларусь в пределах своих полномочий в международных организациях, осуществляющих деятельность в области оценки соответствия и аккредитации;

– заключение международных договоров Республики Беларусь межведомственного характера в пределах своих полномочий;

– определение требований к профессиональной компетентности экспертов-аудиторов, а также установление порядка удостоверения соответствия этим требованиям, за исключением вопросов, урегулированных законодательными актами Республики Беларусь и нормативными правовыми актами Совета Министров Республики Беларусь;

– определение требований к профессиональной компетентности экспертов по аккредитации, а также установление порядка аттестации экспертов по аккредитации, за исключением вопросов, урегулированных законодательными актами Республики Беларусь и нормативными правовыми актами Совета Министров Республики Беларусь.

В условиях рыночной экономики требования, предъявляемые потребителями к качеству продукции (товаров работ, услуг), определяются договором. Правовое регулирование качества соответствует принципу свободы договора: условия о качестве определяются договором, кроме случаев, если содержание условия предписано законом или иным нормативным правовым актом. Если ни в законодательстве, ни в договоре условия о качестве не определены, продукция, работы и услуги должны соответствовать обычно предъявляемым требованиям к такого рода продукции, работам и услугам и быть пригодными для целей, о которых изготовитель, продавец, исполнитель были поставлены в известность покупателем либо заказчиком (ст. 439 ГК).

## **11.2. Техническое нормирование и стандартизация: понятие, значение, правовое регулирование**

*Техническое нормирование* – деятельность по установлению обязательных для соблюдения технических требований к объектам технического нормирования, основным результатом которой является разработка технических регламентов Республики Беларусь и технических регламентов Евразийского экономического союза.

*Стандартизация* – деятельность по установлению технических требований к объектам стандартизации в целях их многократного и добровольного, если иное не установлено Законом «О техническом нормировании и стандартизации» или международными договорами Республики Беларусь, применения в отношении постоянно повторяющихся существующих или потенциальных задач, направленная на достижение оптимальной степени упорядочения в определенной области, связанной с объектами стандартизации, и основным результатом которой является разработка технических кодексов установившейся практики, общегосударственных классификаторов, стандартов, технических условий.

В процессе технического нормирования и стандартизации разрабатываются *технические нормативные правовые акты*, к которым относятся: технические регламенты Республики Беларусь, технические кодексы установившейся практики, стандарты, в том числе государственные, организаций, технические условия. В Республике Беларусь также применяются международные и межгосударственные стандарты (если их требования не противоречат законодательству Республики Беларусь) и правовые предписания, процедуру применения которых устанавливает Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь.

Под *техническим регламентом* понимается технический нормативный правовой акт Республики Беларусь, разработанный в процессе технического нормирования, утвержденный Советом Министров Республики Беларусь и содержащий обязательные для соблюдения технические требования к объектам технического нормирования.

Разработка технических регламентов осуществляется республиканскими органами государственного управления в пределах предоставленных полномочий. Они разрабатываются исключительно в целях защиты жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и охраны окружающей среды, а также предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей продукции и услуг относительно их назначения, качества или безопасности. Разработка технических регламентов в иных целях не допускается.

Требования утвержденного технического регламента являются обязательными для соблюдения всеми субъектами технического нормирования и стандартизации.

*Технический кодекс установившейся практики* – технический нормативный правовой акт Республики Беларусь, разработанный в процессе стандартизации, утвержденный республиканским органом государственного управления или Национальным банком Республики Беларусь и содержащий основанные на результатах установившейся практики

технические требования к процессам разработки, проектирования, испытаний, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации (использования), хранения, перевозки (транспортирования), реализации и утилизации продукции или к выполнению работ, оказанию услуг.

Разработка и утверждение технических кодексов установившейся практики осуществляются республиканскими органами государственного управления. Они разрабатываются с целью реализации требований технических регламентов, повышения качества процессов разработки (проектирования), производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции или оказания услуг. Технические требования, содержащиеся в технических кодексах установившейся практики, не должны противоречить требованиям технических регламентов.

**Стандарт** – документ, разработанный в процессе стандартизации на основе согласия большинства заинтересованных субъектов технического нормирования и стандартизации и содержащий технические требования к объектам стандартизации.

Анализ норм Закона «О техническом нормировании и стандартизации» позволяет выделить пять видов стандартов:

– *международный стандарт* – стандарт, принятый международной организацией по стандартизации;

– *технический регламент Евразийского экономического союза*;

– *межгосударственный стандарт* – региональный стандарт, принятый межгосударственной (региональной) организацией по стандартизации;

– *государственный стандарт* – технический нормативный правовой акт, утвержденный Государственным комитетом по стандартизации Республики Беларусь. Он разрабатывается, как правило, техническими комитетами по стандартизации, а при их отсутствии – любыми заинтересованными лицами. Государственные стандарты в зависимости от объекта стандартизации содержат: требования к продукции, процессам ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или к оказанию услуг, требования к правилам приемки и методикам контроля продукции, к технической и информационной совместимости, к энергоэффективности и снижению энерго- и материалоемкости продукции, процессов ее производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказания услуг; правила оформления технической документации; общие правила обеспечения качества продукции (услуг), сохранения и рационального использования ресурсов; термины и определения,

условные обозначения; метрологические и другие общие технические и организационно-методические правила и нормы. Государственные стандарты применяются добровольно. Они могут быть использованы в качестве основы для разработки технических регламентов и кодексов установившейся практики, в том числе полностью либо частично (или в виде ссылки на них) повторяться в их текстах;

– *стандарт организации* – технический нормативный правовой акт Республики Беларусь, утвержденный юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем самостоятельно. Стандарты организаций самостоятельно разрабатываются и утверждаются организациями со статусом юридического лица или индивидуальными предпринимателями, которые распоряжаются ими по собственному усмотрению. Технические требования таких стандартов распространяются только на субъектов, их утвердивших, но не на разрабатываемую ими продукцию, реализуемую иным организациям или физическим лицам, либо на оказываемые ими услуги.

Государственные стандарты и стандарты организаций не должны противоречить требованиям технических регламентов.

**Технические условия** – технический нормативный правовой акт Республики Беларусь, разработанный в процессе стандартизации, утвержденный юридическим лицом Республики Беларусь или индивидуальным предпринимателем и содержащий технические требования к конкретному типу, марке, модели, виду реализуемой ими продукции или к выполняемой работе, оказываемой услуге, включая правила приемки продукции, работ, услуг и методики (методы) контроля.

Технические условия разрабатываются и утверждаются на продукцию (услугу, работы), предназначенную для реализации. Они не должны противоречить требованиям технических регламентов.

*Целями технического нормирования и стандартизации* являются:

– защита жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и охраны окружающей среды;

– предупреждение действий, вводящих в заблуждение потребителей продукции, работ и услуг относительно их назначения, качества и безопасности;

– повышение конкурентоспособности продукции, работ и услуг, а также обеспечение соответствия их своему функциональному назначению, оптимизации и унификации их номенклатуры;

– устранение технических барьеров в торговле;

– единство измерений;

– техническая и информационная совместимость, а также взаимозаменяемость продукции;

– энергоэффективность и рациональное использование ресурсов (ресурсосбережения);

– научно-технологическая, информационная и военная безопасность.

*Техническое нормирование и стандартизация* основываются на следующих *принципах*:

– обязательность соблюдения требований технических регламентов Республики Беларусь, а также Евразийского экономического союза;

– доступность в соответствии с требованиями Евразийского экономического союза текстов технических регламентов Республики Беларусь и Евразийского экономического союза, технических кодексов установившейся практики, государственных стандартов, общегосударственных классификаторов, их проектов, информации о них для заинтересованных субъектов технического нормирования и стандартизации, за исключением случаев ограничения доступа, если в этих актах, проектах актов содержатся сведения, составляющие государственные секреты, либо служебная информация ограниченного распространения;

– приоритетность использования международных, межгосударственных и других региональных стандартов;

– использование современных достижений науки и техники;

– обеспечение права участия юридических и физических лиц, технических комитетов по стандартизации в разработке технических регламентов Республики Беларусь, технических кодексов установившейся практики, государственных стандартов;

– добровольность применения технических кодексов установившейся практики и государственных стандартов, за исключением случаев, предусмотренных Законом «О техническом нормировании и стандартизации» или правовыми актами Президента Республики Беларусь.

Закон «О техническом нормировании и стандартизации» устанавливает субъектов и объекты технического нормирования и стандартизации.

К числу *субъектов технического нормирования и стандартизации* относятся: Республика Беларусь в лице уполномоченных государственных органов, юридические и физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, иностранные юридические лица и граждане, лица без гражданства, иные субъекты правоотношений, которые в установленном порядке приобрели права и обязанности в области технического нормирования и стандартизации.

*Объектами технического нормирования и стандартизации* являются: продукция и процессы ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказание услуг, выполнение работ.

Государственное регулирование и управление в области технического нормирования и стандартизации осуществляется уполномоченными государственными органами: Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, Государственным комитетом по стандартизации Республики Беларусь, Министерством архитектуры и строительства и иными государственными органами управления, Национальным банком Республики Беларусь в пределах его компетенции (ст. 6 Закона «О техническом нормировании и стандартизации»). Государственное регулирование и управление в этой области включает в себя:

– определение и реализацию единой государственной политики в области технического нормирования и стандартизации;

– формирование и реализацию программ разработки технических регламентов и взаимосвязанных с ними государственных стандартов;

– установление единого порядка разработки и утверждения технических регламентов и кодексов установившейся практики, государственных стандартов, технических условий;

– координацию разработки технических регламентов, государственных стандартов;

– утверждение технических регламентов, государственных стандартов;

– установление порядка официального издания технических регламентов и государственных стандартов, а также порядка опубликования информации о действующих технических регламентах, кодексах установившейся практики, государственных стандартах и технических условиях;

– установление порядка официального толкования по вопросам применения технических регламентов и кодексов установившейся практики, государственных стандартов.

Отношения в области оценки соответствия техническим требованиям и аккредитации регулируются нормативными правовыми актами Республики Беларусь, международными правовыми актами, как составляющими, так и не составляющими право Евразийского экономического союза, а в области оценки соответствия техническим требованиям технических регламентов Евразийского экономического союза в Республике Беларусь – техническими регламентами Евразийского экономического союза и иным правом Евразийского экономического союза.

Заинтересованные субъекты имеют право в допуске к информации в области стандартизации. Информация об утвержденных технических регламентах и государственных стандартах, не соответствующих международным стандартам, должна быть доступной для каждого заинтере-

сованного в ней. Порядок пользования такой информацией устанавливается Советом Министров Республики Беларусь. В Республике Беларусь создан государственный информационный ресурс – Национальный фонд технических нормативных правовых актов, в который собираются официально изданные технические регламенты и кодексы установившейся практики, международные, межгосударственные (региональные) и государственные стандарты, информация о технических нормативных правовых актах, прошедших государственную регистрацию, а также иные документы, предусмотренные актами законодательства.

### **11.3. Оценка соответствия техническим требованиям: понятие, значение, объекты, субъекты, виды. Аккредитация органов по оценке соответствия**

Правовое регулирование отношений в сфере оценки соответствия техническим требованиям (далее – оценка соответствия) осуществляется путем реализации норм Закона «Об оценке соответствия техническим требованиям и аккредитации органов по оценке соответствия».

**Оценка соответствия** – прямое или косвенное определение соблюдения технических требований, предъявляемых к объекту оценки соответствия.

*Целями оценки соответствия* являются:

- обеспечение защиты жизни, здоровья и наследственности человека, имущества, а также охрана окружающей среды;
- предупреждение действий, вводящих в заблуждение потребителей продукции, работ и услуг относительно их назначения, качества и безопасности;
- повышение конкурентоспособности продукции, работ и услуг;
- устранение технических барьеров в торговле;
- обеспечение энергоэффективности и рационального использования ресурсов (ресурсосбережения);
- обеспечение научно-технологической, информационной и военной безопасности.

Деятельность *по оценке соответствия* базируется на реализации ряда *принципов*. К их числу относятся:

- гармонизация с международными и межгосударственными (региональными) подходами в области оценки соответствия;
- обеспечение идентичности процедур оценки соответствия отечественных и иностранных объектов оценки соответствия;

– открытость, доступность и возмездность процедур оценки соответствия.

В качестве *объектов оценки соответствия* выступают: продукция; процессы разработки, проектирования, изысканий, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации (использования), хранения, перевозки (транспортирования), реализации и утилизации продукции; выполнение работ; оказание услуг; системы управления (менеджмента); компетентность персонала в выполнении определенных работ, оказании определенных услуг.

*Субъектами оценки соответствия* являются:

- Президент Республики Беларусь и государственные органы, осуществляющие государственное регулирование в области оценки соответствия;
- Совет по подтверждению соответствия Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь;
- органы по оценке соответствия;
- органы по регистрации деклараций;
- организация, уполномоченная на ведение реестра Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь;
- организация, уполномоченная на ведение единых реестров документов об оценке соответствия;
- заявители на проведение сертификации;
- владельцы сертификатов;
- лица, принимающие декларации;
- заявители на проведение испытаний;
- изготовители, лица, уполномоченные изготовителями, продавцы (поставщики);
- эксперты-аудиторы;
- технические эксперты по сертификации.

Субъектами оценки соответствия могут являться иные субъекты, которые согласно актам законодательства или международным договорам наделены правами и обязанностями (полномочиями) в области оценки соответствия и участвуют в отношениях в области оценки соответствия.

*Формами оценки соответствия* являются: сертификация, декларирование соответствия, испытания (если являются самостоятельной формой оценки соответствия согласно техническим регламентам ЕАЭС или иному праву); иные формы, установленные техническими регламентами ЕАЭС, иным правом ЕАЭС законодательством Республики Беларусь.

**Сертификация** – форма оценки соответствия, проводимая органом по сертификации, которая может носить обязательный или доброволь-

ный характер и результатом которой является документальное удостоверение соответствия объекта оценки соответствия техническим требованиям.

Как *обязательная*, так и *добровольная сертификация* проводится в пределах области аккредитации органа по сертификации на основании поданной на ее проведение заявки и при условии заключения договора на выполнение работ по ней. Требования к форме и содержанию заявки на сертификацию устанавливаются правилами подтверждения соответствия.

Положительные результаты сертификации удостоверяются *сертификатом соответствия*, выдаваемым заявителю органом по сертификации, вступающим в силу с даты его регистрации (присвоения регистрационного номера и внесения соответствующей записи) в реестре Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь либо национальных частях единых реестров документов об оценке соответствия. Дата регистрации сертификата указывается в нем как дата начала его действия. Сертификат соответствия действует в течение указанного в нем срока с учетом требований актов законодательства об административных процедурах, если его действие не было отменено (прекращено).

*Декларирование соответствия* – форма оценки соответствия, проводимая изготовителем или уполномоченным изготовителем лицом либо продавцом (поставщиком), которая носит обязательный характер и результатом которой является документальное удостоверение соответствия продукции техническим требованиям. Декларирование соответствия проводится путем принятия декларации на основании доказательственных материалов, требования к составу которых устанавливаются техническими регламентами.

*Декларация о соответствии* представляет собой документ, в котором изготовитель или уполномоченное изготовителем лицо либо продавец (поставщик) удостоверяют соответствие продукции техническим требованиям, содержащимся в технических регламентах Республики Беларусь либо нормативных правовых актах Президента Республики Беларусь или Совета Министров Республики Беларусь, предусматривающих введение обязательного подтверждения соответствия в связи с необходимостью принятия оперативных мер государственного регулирования. Декларация о соответствии регистрируется в органах по регистрации деклараций на основании заявления лица, принимающего декларацию, с приложением документов (сведений), исчерпывающий перечень которых устанавливается Советом Министров Республики Беларусь.

Сертификация и декларирование соответствия необходимы для подтверждения соответствия.

Подтверждение соответствия может быть как добровольным, так и обязательным.

*Добровольное подтверждение соответствия* проводится в форме добровольной сертификации, т. е. по инициативе заявителя на проведение сертификации. Оно может проводиться в отношении любых объектов оценки соответствия на предмет их соответствия установленным техническим требованиям, которые выбраны заявителем самостоятельно. Заявитель также определяет номенклатуру показателей, контролируемых при добровольном подтверждении соответствия.

*Обязательное подтверждение соответствия* проводится в форме обязательной сертификации или декларирования соответствия. В соответствии с подп. 4.3 п. 4 Декрета Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства» обязательное подтверждение соответствия может быть предусмотрено только техническими регламентами Республики Беларусь, ЕАЭС либо введено Президентом Республики Беларусь или в порядке, им определяемом, в связи с необходимостью принятия оперативных мер государственного регулирования. Такое подтверждение соответствия проводится, если оно:

- предусмотрено с указанием формы подтверждения соответствия техническим регламентом Республики Беларусь или ЕАЭС, которым установлены технические требования в отношении продукции или продукции и связанных с требованиями к продукции процессов разработки, проектирования, изысканий, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации (использования), хранения, перевозки (транспортирования), реализации и утилизации;

- введено в связи с необходимостью принятия оперативных мер государственного регулирования в отношении объекта оценки соответствия.

На территории Республики Беларусь запрещается выпуск продукции в обращение, выполнение работ, оказание услуг и функционирование (эксплуатация, использование) иных объектов оценки соответствия, подлежащих обязательному подтверждению соответствия, без прохождения процедур подтверждения соответствия, наличия действующих документов об оценке соответствия и действующей регистрации деклараций о соответствии. В качестве исключения допускается в ряде случаев нахождение в обращении продукции, в отношении которой действие ранее выданных документов об оценке соответствия отменено (прекращено) либо действие регистрации ранее принятой декларации прекращено. За

нарушение требований обязательного подтверждения соответствия продукции (работ, услуг) требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации, технических регламентов предусмотрена административная ответственность в соответствии со ст. 23.11 КоАП.

В соответствии с законодательством оценка соответствия подтверждается рядом формализованных документов. Они делятся на группы в зависимости от правил, по которым выданы:

- по правилу оценки соответствия Республики Беларусь (сертификат соответствия, сертификат компетентности, декларация о соответствии);
- праву Евразийского экономического союза (сертификат соответствия техническим регламентам ЕАЭС, декларация о соответствии техническим регламентам, сертификат соответствия по единой форме, декларация о соответствии по единой форме, протокол испытаний, если испытание является самостоятельной формой оценки соответствия согласно техническим регламентам ЕАЭС или иному праву);
- иным правилам (документы об оценке соответствия, выданные за пределами Республики Беларусь, но признанные в Республике Беларусь на основании законодательных актов Республики Беларусь, нормативных правовых актов Совета Министров Республики Беларусь, международных договоров Республики Беларусь, технических регламентов ЕАЭС).

Самостоятельной формой подтверждения соответствия является декларирование соответствия.

Особое место в рамках подтверждения соответствия занимает испытание. **Испытание** – процедура в рамках подтверждения соответствия либо как самостоятельная форма оценки соответствия, проводимая испытательной лабораторией (центром), результатом которой является определение по установленной методике одной или нескольких количественных и (или) качественных характеристик свойств образца продукции, иного объекта оценки соответствия. Для оценки соответствия согласно подп. 5.9 п. 5 Декрета Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства» субъектам хозяйствования дана возможность использовать протоколы испытаний и иные документы об испытаниях, выданные испытательными лабораториями (центрами), аккредитованными в Национальной системе аккредитации Республики Беларусь, независимо от их ведомственной подчиненности.

Испытания проводятся испытательной лабораторией (центром) по определенной методике на основании заявки на их проведение и при условии заключения договора на выполнение работ по ним.

**Методика испытаний** – совокупность правил и процедур проведения определенных испытаний, установленная актом законодательства, в том числе техническим нормативным правовым актом, либо международным стандартом, межгосударственным или другим региональным стандартом, либо стандартом организации, иным локальным нормативным правовым актом испытательной лаборатории (центра).

С проведением оценки соответствия подтверждения соответствия связана аккредитация.

**Аккредитация** – официальное признание органом по аккредитации компетентности юридического лица Республики Беларусь либо иностранного юридического лица в выполнении работ по оценке соответствия в определенной области аккредитации.

**Целями аккредитации** являются:

- обеспечение реализации единой технической политики в области оценки соответствия;
- обеспечение доверия заявителей на проведение сертификации, испытаний и потребителей продукции, работ и услуг к деятельности аккредитованных субъектов;
- создание условий для взаимного признания результатов деятельности аккредитованных субъектов на международном и межгосударственном (региональном) уровне.

**К принципам аккредитации** относятся:

- гармонизация правового регулирования и подходов в области аккредитации с международными стандартами;
- добровольность;
- открытость и доступность информации о процедурах и результатах работ по аккредитации;
- объективность, беспристрастность и компетентность органа по аккредитации, его независимость от заявителей на проведение аккредитации, сертификации, испытаний, от владельцев сертификатов, изготовителей, лиц, уполномоченных изготовителями, от продавцов (поставщиков), потребителей продукции, работ и услуг;
- обеспечение равных условий аккредитации для заявителей на ее проведение;
- обеспечение конфиденциальности сведений, полученных при аккредитации;
- недопустимость ограничения конкуренции аккредитованных субъектов;
- недопустимость совмещения деятельности по аккредитации с деятельностью по оценке соответствия и (или) с осуществлением

контроля (надзора), за исключением периодической оценки компетентности;

– возмездность процедур аккредитации.

*Объектом аккредитации* является компетентность юридического лица Республики Беларусь либо иностранного юридического лица в выполнении работ по оценке соответствия в определенной области аккредитации.

*Субъектами аккредитации* являются: Президент Республики Беларусь и государственные органы, осуществляющие государственное регулирование в области аккредитации, орган по аккредитации, Совет по аккредитации Национальной системы аккредитации Республики Беларусь, заявители на проведение аккредитации, аккредитованные субъекты, эксперты и технические эксперты по аккредитации, технические комитеты по аккредитации. Субъектами аккредитации могут являться иные субъекты, которые в соответствии с актами законодательства или международными договорами наделены правами и обязанностями (полномочиями) в области аккредитации и участвуют в отношениях в области аккредитации.

В структуру *Национальной системы аккредитации Республики Беларусь* входят: Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь, орган по аккредитации, Совет по аккредитации Национальной системы аккредитации Республики Беларусь, аккредитованные субъекты, эксперты и технические эксперты по аккредитации, технические комитеты по аккредитации.

Аккредитация проводится органом по аккредитации на основании поданной на ее проведение заявки и при условии заключения договора на выполнение работ по ней. Требования к содержанию заявки устанавливаются правилами аккредитации. В орган по аккредитации вправе обратиться иностранное юридическое лицо, зарегистрированное в государстве – члене Евразийского экономического союза, с заявкой на аккредитацию только в том случае, если орган по аккредитации государства, в котором оно зарегистрировано, не осуществляет аккредитационную деятельность в требуемой области, включающей технические регламенты ЕАЭС.

Состав и последовательность прохождения процедур аккредитации, иные вопросы ее проведения определяются правилами аккредитации с учетом законодательства.

Положительные результаты аккредитации удостоверяются *аттестатом аккредитации*, выдаваемым органом по аккредитации.

## 11.4. Правовые аспекты обеспечения единства измерений

Правовые и организационные основы обеспечения единства измерений определены Законом «Об обеспечении единства измерений». Он направлен на защиту прав и законных интересов субъектов от последствий неточных и неправильно выполненных измерений, а также на регулирование отношений между государственными органами управления и субъектами хозяйствования по вопросам изготовления, использования, ремонта, продажи, импорта и проката средств измерений.

В Законе «Об обеспечении единства измерений» даны определения понятий «единство измерений» и «единица измерений»

**Единство измерений** – состояние измерений, при котором их результаты выражены в единицах измерений, допущенных к применению в Республике Беларусь, и точность измерений находится в установленных границах с заданной вероятностью (ст. 1 Закона «Об обеспечении единства измерений»).

**Единица измерения** – величина, условно принятая за единицу, с которой сравниваются другие однородные величины для выражения их количественного значения по отношению к этой величине.

На территории Республики Беларусь применяются единицы измерений Международной системы единиц и внесистемные единицы измерений, допущенные к применению в Республике Беларусь. При осуществлении внешнеторговой деятельности характеристики и параметры экспортируемых товаров могут быть выражены в единицах измерений, установленных в договоре. Результаты измерений должны быть выражены в единицах измерений, допущенных к применению в Республике Беларусь.

Согласно ст. 3 Закона «Об обеспечении единства измерений» *принципами обеспечения единства измерений* являются:

- приоритетное применение единиц измерений Международной системы единиц;
- применение национальных эталонов единиц величин;
- прослеживаемость результатов измерений до единиц измерений Международной системы единиц, воспроизводимых национальными эталонами единиц величин и (или) международными эталонами единиц величин;
- открытость и доступность информации в области обеспечения единства измерений, за исключением информации, отнесенной в установленном порядке к категории информации с ограниченным доступом;

– гармонизация национальных и международных требований об обеспечении единства измерений.

*Государственное регулирование и управление в области обеспечения единства измерений* осуществляют Президент Республики Беларусь, Совет Министров Республики Беларусь, Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь и иные государственные органы.

В целях обеспечения единства измерений Государственным комитетом по стандартизации Республики Беларусь создана *государственная метрологическая служба*, которая осуществляет метрологический контроль в сфере законодательной метрологии. Она включает в себя национальный метрологический институт и другие юридические лица, подчиненные Государственному комитету по стандартизации Республики Беларусь и наделенные полномочиями по осуществлению метрологического контроля в соответствии с законодательством.

В Республике Беларусь в области обеспечения единства измерений созданы *межотраслевые комиссии* времени, частоты и определения параметров вращения Земли; стандартных образцов состава и (или) свойств веществ (материалов); стандартных справочных данных о физических константах и свойствах веществ и материалов. Они осуществляют координацию работ по вопросам, входящим в их компетенцию, а также при необходимости подготовку по ним предложений для внесения в Совет Министров Республики Беларусь.

В сфере законодательной метрологии осуществляется государственный метрологический надзор органами, определенными Советом Министров Республики Беларусь. *Государственный метрологический надзор* – деятельность по проверке и мониторингу соблюдения юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями законодательства Республики Беларусь об обеспечении единства измерений. Он включает в себя надзор за применением единиц и средств измерений, методик выполнения измерений; за деятельностью юридических лиц и индивидуальных предпринимателей по производству средств измерений, их ремонту, реализации, передаче в аренду, в том числе в прокат; за проведением государственных испытаний средств измерений, осуществлением метрологической аттестации средств измерений, поверки, калибровки, метрологического подтверждения пригодности методик выполнения измерений; за количеством товаров, отчуждаемых при совершении торговых операций; за соблюдением требований, предъявляемых к фасованным товарам, при их фасовке и реализации.

В сфере законодательной метрологии также осуществляется метрологический контроль. *Метрологический контроль* – совокупность работ, в ходе выполнения которых устанавливаются или подтверждаются ме-

трологические, технические характеристики средств измерений, определяется соответствие средств измерений, методик выполнения измерений требованиям законодательства об обеспечении единства измерений, а также соответствие методик выполнения измерений своему назначению. Он включает в себя утверждение типа средств измерений, метрологическую аттестацию средств измерений, поверку, калибровку, метрологическое подтверждение пригодности методик выполнения измерений.

Юридические лица и индивидуальные предприниматели в области обеспечения единства измерений наделены правами:

- создавать метрологические службы и утверждать положения о них;
- заключать договоры о проведении государственных испытаний средств измерений, об осуществлении метрологической аттестации средств измерений, поверки, калибровки, метрологического подтверждения пригодности методик выполнения измерений с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, имеющими в соответствии с законодательством право на осуществление указанных действий;
- получать аккредитацию для осуществления поверки и (или) калибровки;
- осуществлять в случаях, предусмотренных законодательством, поверку, калибровку, метрологическое подтверждение пригодности методик выполнения измерений и выдавать соответствующие свидетельства, заключения или протоколы.

Несоблюдение законодательства в сфере технического нормирования и стандартизации может повлечь *ответственность в соответствии с КоАП*. Так, за несоблюдение обязательных требований законодательства о техническом нормировании и стандартизации предусмотрены ст 23.11 (нарушение требований обязательного подтверждения соответствия продукции (работ, услуг) требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации, технических регламентов), 23.12 (нарушение требований законодательства о техническом нормировании и стандартизации, технических регламентов), 23.67 (нарушение запрета органов государственного надзора за соблюдением технических регламентов или органа государственного метрологического надзора) КоАП.

Международное сотрудничество в области обеспечения единства измерений осуществляется в соответствии с законодательством Республики Беларусь. В международных отношениях в области обеспечения единства измерений Республику Беларусь представляет в установленном порядке Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь, выступающий в качестве Национального органа по метрологии Республики Беларусь.

## Глава 12 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЦЕН И ЦЕНООБРАЗОВАНИЯ

### 12.1. Цена как экономическая и правовая категория. Виды цен (тарифов). Ценообразование

Одной из целей осуществления хозяйственной деятельности является получение прибыли. В связи с этим субъект деятельности, поставивший товар, или выполнивший работу, или оказавший услугу, должен получить встречное предоставление.

Исходя из предполагаемой разумности участников хозяйственного оборота (ст. 2 ГК), такой обмен должен быть эквивалентным, т. е. равным по стоимости. Стоимость обмениваемых товаров, работ, услуг для соизмерения нужно выразить в общем эквиваленте, функцию которого в экономике выполняют деньги. Денежным эквивалентом, который покупатель по согласованию с продавцом согласен заплатить за приобретаемый товар, работу, услугу, является цена.

В современной экономике *цена* выполняет *функции*: учета и измерения затрат общественного труда; пропорциональности и равновесия в хозяйстве; стимулирующую; распределительную. Хотя цена – категория экономическая, она используется в законодательстве и поэтому является правовой категорией.

В соответствии с Законом «О ценообразовании» *цена* – денежное выражение стоимости единицы товара. Денежное выражение стоимости единицы работы, услуги – *тариф*.

Законодательство Республики Беларусь различает *два вида цен*: свободные и регулируемые цены (тарифы). *Свободная цена (тариф)* – цена (тариф), которая складывается под воздействием спроса и предложения в условиях свободной конкуренции. *Регулируемая цена (тариф)* – цена (тариф), устанавливаемая субъектами ценообразования, осуществляющими регулирование цен (тарифов).

Регулируемая цена (тариф) может иметь фиксированную или предельную величину. *Фиксированная цена (тариф)* – регулируемая цена (тариф), устанавливаемая субъектом ценообразования в твердо выраженной денежной величине. *Предельная цена (тариф)* – регулируемая цена (тариф), величина которой ограничена верхним и (или) нижним пределами.

В зависимости от субъекта, устанавливающего цены, различают отпускные и розничные цены. *Отпускная цена* – цена, устанавливаемая производителем на произведенный (в том числе произведенный по договору подряда) товар, а также импортером на ввезенный им в республику товар для дальнейшей его реализации. *Розничная цена* – цена, устанавливаемая на товары, предназначенные для продажи в розничной торговле физическим лицам для личного, семейного, домашнего или иного потребления, не связанного с предпринимательской деятельностью, а также в случаях, разрешенных законодательством, – юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям.

Под *ценообразованием* понимается процесс по установлению и применению цен (тарифов).

Источниками правового регулирования отношений в сфере ценообразования являются:

- Гражданский кодекс;
  - Закон «О ценообразовании»;
  - Указ Президента Республики Беларусь от 25 февраля 2011 г. № 72 «О некоторых вопросах регулирования цен (тарифов) в Республике Беларусь»;
  - постановление Совета Министров Республики Беларусь от 17 января 2014 г. № 35 «Об утверждении перечней социально значимых товаров (услуг), цены (тарифы) на которые регулируются государственными органами, и признании утратившими силу некоторых постановлений Совета Министров Республики Беларусь»;
  - постановление Министерства экономики Республики Беларусь от 22 июля 2011 г. № 111 «Об утверждении Инструкции о порядке установления и применения регулируемых цен (тарифов)»;
  - постановление Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 6 апреля 2018 г. № 20 «О порядке регулирования цен (товаров) на товары (работы, услуги) организаций-монополистов», утвердившее Инструкцию о порядке регулирования цен (тарифов) на товары (работы, услуги) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, включенных в Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках Республики Беларусь (республиканский и местный уровни), и (или) Государственный реестр субъектов естественных монополий», и др.
- Субъектами ценообразования* являются:
- Президент Республики Беларусь;
  - государственные органы (организации), осуществляющие регулирование цен (тарифов);

- юридические лица, не являющиеся государственными органами (организациями), осуществляющими регулирование цен (тарифов);
- индивидуальные предприниматели;
- иные физические лица, имеющие право в соответствии с законодательством осуществлять определенные виды деятельности, не относимые законодательными актами к предпринимательской деятельности, на товары (работы, услуги) которых применяются регулируемые цены (тарифы).

Основными *принципами ценообразования* являются:

- определение основ государственной политики в области ценообразования;
- сочетание свободных и регулируемых цен (тарифов);
- установление регулируемых цен (тарифов) на товары (работы, услуги) на уровне, обеспечивающем субъектам хозяйствования покрытие экономически обоснованных затрат и получение достаточной для расширенного воспроизводства прибыли с учетом государственных дотаций и других мер государственной поддержки.

## **12.2. Государственное регулирование цен (тарифов) и его формы. Контроль за соблюдением законодательства о ценах и ответственность за его нарушение**

*Регулирование ценообразования* в законодательстве рассматривается как воздействие на процессы установления и применения цен (тарифов) со стороны государственных органов путем принятия законодательных, административных, бюджетно-финансовых и других мер с целью стабилизации и стимулирования развития экономики республики.

Правовое регулирование ценообразования предполагает активное участие в нем государства, которое в лице уполномоченных государственных органов осуществляет выбор инструментария ценового и тарифного администрирования, использует иные средства воздействия на субъекты хозяйствования.

Однако роль государства в ценообразовании ограничена: оно определяет *общие правила формирования цен*, фиксируя или регулируя цены только на ограниченный круг товаров (работ, услуг). В соответствии со ст. 7 Закона «О ценообразовании» *регулируемые цены (тарифы)* в Республике Беларусь применяются *на товары*, произведенные (реализуемые) в условиях естественных монополий, *услуги*, оказываемые

(предоставляемые) субъектами естественных монополий, относящиеся к сферам естественных монополий, и *отдельные товары* (работы, услуги), конкретный перечень которых устанавливается Президентом Республики Беларусь или по его поручению Советом Министров Республики Беларусь. Перечень товаров (работ, услуг), цены (тарифы) на которые регулируются Советом Министров Республики Беларусь, государственными органами (организациями), определен Указом Президента Республики Беларусь от 25 февраля 2011 г. № 72 «О некоторых вопросах регулирования цен (тарифов) в Республике Беларусь».

Проведение государственной политики в области ценообразования, отнесено к компетенции *Министерства антимонопольного регулирования и торговли*, действующего на основании Положения, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 6 сентября 2016 г. № 702 «Вопросы Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь».

Министерство антимонопольного регулирования и торговли в пределах своих полномочий:

- разрабатывает методологию установления и применения цен (тарифов);
- осуществляет регулирование цен (тарифов) на товары (работы, услуги), в отношении которых применяются регулируемые цены (тарифы);
- вносит предложения о принятии обязательных для субъектов ценообразования (юридические лица, индивидуальные предприниматели, физические лица) решений о введении, изменении или прекращении регулирования цен (тарифов) в случаях, предусмотренных законодательством;
- принимает обязательные к исполнению решения об устранении выявленных нарушений в области ценообразования, отменяет цены (тарифы), установленные субъектами ценообразования с нарушением законодательства о ценообразовании;
- осуществляет контроль за соблюдением законодательства о ценах и ценообразовании;
- ведет административный процесс по делам об административных правонарушениях в сфере ценообразования.

*Регулирование ценообразования* реализуется в *формах прямого* (административного) и *косвенного воздействия*. Косвенное воздействие осуществляется через ценообразующие факторы путем проведения мероприятий в области денежно-кредитной, налоговой, тарифной политики регулирования.

Законодательство определяет конкретные *способы прямого* (административного) *регулирувания цен (тарифов)*. Они осуществляются путем установления:

- фиксированных цен (тарифов);
- предельных цен (тарифов);
- предельных надбавок (скидок, наценок);
- предельных нормативов рентабельности, используемых для определения суммы прибыли, подлежащей включению в регулируемую цену (тариф);
- порядка установления и применения цен (тарифов);
- индексации цен (тарифов);
- декларирования цен (тарифов).

Государственные органы (организации), осуществляющие регулирование цен (тарифов), вправе принимать решение о выборе способа регулирования цен (тарифов), исходя из государственных интересов и складывающейся социально-экономической ситуации в республике в порядке, установленном законодательством.

*За нарушение установленного порядка формирования и применения цен (тарифов)* предусмотрена *административная ответственность* в соответствии со ст. 12.4 КоАП. Данная норма закрепляет административную ответственность за три самостоятельные состава административных правонарушений в сфере ценообразования:

- нарушение должностным лицом юридического лица или индивидуальным предпринимателем установленного порядка формирования и (или) применения цен (тарифов);
- нарушение установленных уполномоченными государственными органами (организациями) фиксированных и (или) предельных цен (тарифов), предельных нормативов рентабельности, оптовых и (или) торговых надбавок (скидок);
- реализация товаров (работ, услуг), в отношении которых осуществляется государственное регулирование цен (тарифов), без экономических расчетов, подтверждающих уровень применяемых цен (тарифов), или с нарушением установленного порядка регистрации цен (тарифов).

Субъектом административного правонарушения по ч. 1 ст. 12.4 КоАП является должностное лицо, в остальных случаях юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

В соответствии с подп. 2.3 п. 2 Указа Президента Республики Беларусь от 25 февраля 2011 г. № 72 «О некоторых вопросах регулирования цен (тарифов) в Республике Беларусь» *не являются правонарушениями реализация товаров (работ, услуг) индивидуальным предпринимателем*

*или юридическим лицом* при отсутствии экономических расчетов (калькуляция с расшифровкой статей затрат на товары (работы, услуги) собственного производства, на товары, произведенные из сырья, переданного резидентом или нерезидентом Республики Беларусь на переработку на давальческих условиях; расчет отпускных цен в установленном порядке на импортируемые товары), подтверждающих уровень применяемых цен (тарифов), за исключением товаров (работ услуг), включенных в перечень товаров (работ, услуг), цены (тарифы) на которые регулируются Советом Министров Республики Беларусь, государственными органами (организациями).

### **12.3. Формирование цен субъектами хозяйственной деятельности**

По общему правилу в Республике Беларусь на товары (работы, услуги), за исключением случаев, предусмотренных Законом «О ценообразовании», применяются свободные цены (тарифы).

Основные положения, регулирующие *условия определения свободной цены (тарифа)*, нашли свое закрепление в ГК, прежде всего в ст. 298 и 394.

*Расчеты между сторонами* в договорных обязательствах осуществляются *по цене, установленной соглашением сторон*. Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законодательством либо в установленном законодательством порядке. Если в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

По общему правилу *цена (тариф)* должна быть выражена *в белорусских рублях*. Однако в денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в белорусских рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или условных денежных единицах («специальных правах заимствования» и др.). В этом случае подлежащая оплате в денежных единицах Республики Беларусь сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законодательством или соглашением сторон. Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов

на территории Республики Беларусь по обязательствам допускается в случаях, порядке и на условиях, определенных законодательством.

*Порядок установления и применения регулируемых цен (тарифов) на товары (работы, услуги)* определяется Инструкцией о порядке установления и применения регулируемых цен (тарифов), утвержденной постановлением Министерства экономики Республики Беларусь от 22 июля 2011 г. № 111. Действие данной инструкции распространяется на юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих производство и (или) реализацию товаров, выполнение работ, оказание услуг на территории Республики Беларусь.

*Отпускные цены (тарифы) на товары (работы, услуги)* определяются производителем на основе плановых затрат (себестоимости) на производство и реализацию товаров (работ, услуг), налогов и иных обязательных платежей, установленных законодательством, прибыли и с учетом конъюнктуры рынка и ограничений, установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов).

Плановые затраты (себестоимость) определяются производителем самостоятельно, исходя из принятой учетной политики и отраслевых рекомендаций по планированию, учету и калькулированию себестоимости товаров (работ, услуг), и на основе раздельного учета затрат по каждому виду товаров (работ, услуг). При отсутствии раздельного учета затрат по видам товаров (работ, услуг) затраты распределяются в соответствии с учетной политикой. Затраты рассчитываются по нормам (нормативам), утверждаемым производителем самостоятельно, если иное не установлено законодательством.

*Отпускные цены на ввезенные в Беларусь товары, предназначенные для дальнейшей продажи* на территории республики, устанавливаются импортерами исходя из контрактных цен, расходов по импорту (таможенные платежи, страхование груза, проценты по кредитам (займам, гарантиям), транспортные расходы, другие расходы) и с учетом конъюнктуры рынка и ограничений, установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов).

Налоги и иные обязательные платежи, установленные законодательством, включаются в отпускные цены (тарифы) в размерах и порядке согласно законодательству.

В соответствии с законодательством налог на добавленную стоимость учитывается в тарифах на оказываемые населению услуги, но не в отпускных ценах (тарифах) на товары (работы, услуги).

*Отпускные цены (тарифы)*, устанавливаемые производителями и импортерами, должны быть подтверждены экономическими расчетами (плановой калькуляцией с расшифровкой статей материальных,

трудовых, накладных и прочих затрат). Суммы расходов, включаемые импортером в экономические расчеты, должны быть подтверждены документально либо обосновываться расчетами, если уплата по ним отсрочена.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 25 февраля 2011 г. № 72 «О некоторых вопросах регулирования цен (тарифов) в Республике Беларусь» юридические лица обязаны составлять экономические расчеты, подтверждающие уровень отпускных цен (тарифов) на товары (работы, услуги), включенные в перечень, утвержденный данным указом, за исключением:

- юридических лиц, применяющих упрощенную систему налогообложения и ведущих учет в книге учета доходов и расходов организаций, и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения;
- юридических лиц, применяющих фиксированные цены (тарифы), установленные в соответствии с законодательством;
- крестьянских (фермерских) хозяйств;
- юридических лиц при реализации произведенной ими сельскохозяйственной продукции;
- юридических лиц при реализации товаров (работ, услуг) на биржевых торгах ОАО «Белорусская универсальная товарная биржа».

*Экономические расчеты* и иные документы, обосновывающие уровень цен (тарифов), утверждаются руководителем (иным уполномоченным лицом) юридического лица или индивидуальным предпринимателем и хранятся на бумажных носителях. Утверждение экономических расчетов, обосновывающих уровень применяемых цен (тарифов), индивидуальными предпринимателями, а также юридическими лицами, применяющими упрощенную систему налогообложения, не является обязательным.

*Отпускные цены (тарифы)*, обоснованные экономическими расчетами, устанавливаются руководителем (иным уполномоченным лицом) юридического лица или индивидуальным предпринимателем и подтверждаются документом.

Производители (импортеры) при реализации товаров (оказании услуг) могут предоставлять покупателям (заказчикам) скидки с отпускных цен (тарифов), не составляя экономических расчетов, обосновывающих уровень применяемых цен (тарифов). Производители (импортеры) имеют право при реализации товаров предоставлять юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим оптовую торговлю, оптовые скидки с отпускных цен в размере, определяемом по соглашению сторон.

Изменение фиксированных отпускных цен (тарифов), установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов), а также реализация товаров (работ, услуг) ниже предельных минимальных отпускных цен (тарифов), установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов), не допускается.

*Розничные цены определяются* юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими розничную торговлю, путем применения торговых надбавок к отпускным ценам производителей (импортеров) в размерах, которые не превышают установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов). При приобретении товаров у производителей (импортеров) по отпускным ценам, сформированным без учета расходов по доставке товара, юридические лица или индивидуальные предприниматели могут суммировать отпускные цены и фактически понесенные расходы по доставке.

*Розничные цены устанавливаются* руководителем (иным уполномоченным лицом) юридического лица или индивидуальным предпринимателем после составления расчета с указанием размера применяемой торговой надбавки к отпускной цене производителя (импортера). Экономические расчеты по обоснованию уровня применяемых оптовых и торговых надбавок не составляются.

Решение о предоставлении покупателям *скидок с розничных цен*, но не ниже предельных минимальных розничных цен, установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов), юридические лица и индивидуальные предприниматели принимают самостоятельно в соответствии с разработанным ими порядком.

Изменение фиксированных розничных цен, установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов), не допускается.

Установление цен (тарифов) на товары (работы, услуги) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, включенных в Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках, и государственный реестр субъектов естественных монополий, осуществляется в соответствии с Инструкцией о порядке регулирования цен (тарифов) на товары (работы, услуги) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, включенных в Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках, и (или) Государственный реестр субъектов естественных монополий, утвержденной постановлением Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь от 6 апреля 2018 г. № 20.

## Глава 13 ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО О ПРОТИВОДЕЙСТВИИ МОНОПОЛИСТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И РАЗВИТИИ КОНКУРЕНЦИИ

### 13.1. Монополистическая деятельность и ее формы, виды

Достижение баланса интересов потребителей и субъектов хозяйствования, обеспечивающих доступность реализуемого товара для них, и эффективное функционирование звеньев экономики в жизни любого государства невозможны без конкуренции. Если конкуренция – общественно полезное явление в экономике, то монополия – ее антипод – губительна для прав, свобод и законных интересов потребителей.

**Монополистическая деятельность** – противоречащие законодательству действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, государственных органов, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Не каждая монополия противоречит интересам государства и общества. Например, многие промышленные объекты Республики Беларусь, доставшиеся ей в наследство от бывшего СССР, являются единственными в своей деятельности, т. е. монополистами, на территории республики или занимают господствующее положение. Для некоторых предприятий конкуренцию создать невозможно в силу природных, техногенных, финансовых и иных условий.

На основе этих факторов выделяют государственную естественную монополию.

**Государственная монополия** – система общественных отношений, при которой исключительное право на осуществление отдельных видов деятельности, в том числе предпринимательской, имеет государство в лице отдельных государственных органов или иных специально уполномоченных законодательными актами хозяйствующих субъектов.

**Естественная монополия** – состояние рынка услуг, при котором создание конкурентных условий для удовлетворения спроса на определенный вид услуг невозможно или экономически нецелесообразно в силу технологических особенностей производства и предоставления данного вида услуг.

Государством установлены сферы естественных монополий на рынках услуг Республики Беларусь для обеспечения доступности оказываемых

услуг потребителям и эффективного функционирования субъектов естественных монополий. *Сферами деятельности субъектов естественных монополий* признаются: транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам; транспортировка газа по магистральным и распределительным трубопроводам; передача и распределение электрической и тепловой энергии; централизованное водоснабжение и водоотведение; услуги электросвязи и почтовой связи общего пользования; услуги железнодорожного транспорта общего пользования, оказываемые с использованием инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, железнодорожные перевозки; услуги транспортных терминалов, аэропортов; аэронавигационные услуги.

Монопольное положение является естественным желанием любого субъекта хозяйствования. Во-первых, оно позволяет получать прибыль и избегать проблем и рисков, сопряженных с конкуренцией. Во-вторых, с позиций силы можно оказывать давление на других участников рынка (навязывать условия сделок, цену, качество товара и т. п.). В-третьих, в таком положении субъект хозяйствования гарантированно осуществляет инвестирование и финансирование собственного бизнеса. В-четвертых, при монополии минимизируются затраты на производство (например, приобретается наиболее дешевое и менее качественное сырье, отсутствуют затраты на модернизацию производства, не вкладываются средства на покупку или разработку инноваций в данной сфере и т. п.). В случаях с государственной и естественной монополиями подобная деятельность невозможна из-за контроля и соответствующего реагирования государства, а в обычной предпринимательской среде монополисты имеют возможность навязывать конкурентам свои личные интересы.

Правовые основы регулирования общественных отношений, возникающих в сферах монополий, естественных монополий, доминирующего положения в сфере экономики, конкуренции закреплены в Законах «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», «О естественных монополиях» и других нормативных правовых актах. Нормы, содержащиеся в указанных нормативных правовых актах, направлены на достижение баланса интересов потребителей и субъектов хозяйствования, обеспечивающего доступность товаров, работ и оказываемых услуг для потребителей и эффективное функционирование организаций и предприятий.

В Республике Беларусь к *монополистическим нарушениям* относятся:

– соглашения, согласованные действия субъектов хозяйствования (включая конкурентов), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции;

– соглашение между хозяйствующими субъектами, не являющимися конкурентами, один из которых приобретает товар или является его потенциальным потребителем, а другой предоставляет товар или является его потенциальным продавцом, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции (вертикальное соглашение);

– акты и действия (бездействие), соглашения, согласованные действия государственных органов, ограничивающие конкуренцию;

– злоупотребление доминирующим положением;

– нарушения в сфере естественных монополий;

– недобросовестная конкуренция<sup>1</sup>.

*Соглашения, согласованные действия хозяйствующих субъектов (включая конкурентов), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции*, представляют собой действия или бездействия, направленные:

– на раздел товарного рынка по территориальному принципу, объемам сделок, видам, объемам, ассортименту товаров и их ценам (тарифам), кругу продавцов либо потребителей;

– исключение или ограничение доступа на товарный рынок других хозяйствующих субъектов;

– установление, повышение, снижение или поддержание цен (тарифов), в том числе различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

– повышение, снижение или поддержание цен на торгах;

– экономически или технологически не обоснованное сокращение и (или) прекращение производства товаров;

– экономически или технологически не обоснованный отказ от заключения договоров с определенными продавцами или потребителями.

*Согласованными действиями хозяйствующих субъектов, запрещенными законодательством*, регламентирующим противодействие монополистической деятельности, признаются действия:

– заранее известные каждому из субъектов;

– результат которых соответствует интересам каждого из субъектов;

– вызванные согласованными действиями иных хозяйствующих субъектов и не являющиеся следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на всех хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке (например, следствием изменения регулируемых цен (тарифов), цен на сырье, используемое для производства товара, на товар на мировых товарных рынках, существенного изменения спроса на товар в течение не менее одного года или срока существования соответ-

<sup>1</sup> Рассматривается в параграфе 13.3.

ствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее одного года, и др.).

*Вертикальное соглашение* является противозаконным, если приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции через установление цены перепродажи товара или обязательство потребителя не продавать товар конкурентам продавца (за исключением случаев, когда продавец устанавливает для потребителя максимальную цену перепродажи товара).

*Акты и действия (бездействие), соглашения, согласованные действия государственных органов, ограничивающие конкуренцию*, с другим государственным органом либо субъектом хозяйствования запрещаются, если имеют либо могут иметь своим результатом недопущение, ограничение или устранение конкуренции, причинение вреда правам, свободам и законным интересам юридических и физических лиц. В число таких соглашений, согласованных действий (бездействия) входят направленные:

- на раздел товарного рынка по территориальному принципу, видам, объемам сделок, видам, объемам, ассортименту товаров и их ценам (тарифам), кругу продавцов или потребителей;
- ограничение доступа на товарный рынок, уход с товарного рынка или устранение с него;
- экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар;
- незаконное повышение, снижение или поддержание цен (тарифов) на товары.

Государственным органам запрещается принимать (издавать) акты законодательства, иные нормативные правовые акты, заключать соглашения, совершать иные действия (бездействие), ограничивающие самостоятельность субъектов хозяйственной деятельности, создающие дискриминационные условия деятельности для отдельных участников рынка, если такие акты или действия имеют либо могут иметь своим результатом недопущение, ограничение или устранение конкуренции и (или) причинение вреда правам, свободам и законным интересам юридических или физических лиц. Акты законодательства, иные нормативные правовые акты и действия государственных органов не должны:

- необоснованно препятствовать созданию новых хозяйствующих субъектов в какой-либо сфере деятельности;
- устанавливать запреты на осуществление определенных видов экономической деятельности, в том числе на производство определенных видов товаров;

- незаконно ограничивать права на совершение сделок;
- устанавливать запреты или вводить ограничения в отношении свободного перемещения товаров в Республике Беларусь, иные ограничения на продажу, покупку, иное приобретение товаров и их обмен;
- давать указания о первоочередной поставке товаров определенному кругу потребителей или о приоритетном заключении договоров;
- предоставлять доступ к информации в приоритетном порядке;
- предоставлять государственные преференции, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Совмещение функций государственных органов и функций субъектов хозяйствования, за исключением случаев, установленных законодательными актами, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами государственных органов запрещаются.

*Злоупотребление доминирующим положением* может привести к монополии субъекта хозяйствования.

*Доминирующее положение* – исключительное положение хозяйствующего субъекта либо нескольких хозяйствующих субъектов на товарном рынке, дающее такому хозяйствующему субъекту либо таким хозяйствующим субъектам возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять им доступ на этот товарный рынок.

По данным Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь, на начало 2018 г. в Государственном реестре хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках Республики Беларусь, был зарегистрирован 631 субъект хозяйствования.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на товарном рынке составляет 35 % и более. Если доля менее 35 %, доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта может быть установлено антимонопольным органом, исходя из возможности хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке определять уровень цены (тарифа) на товар и оказывать решающее влияние на общие условия реализации товара на соответствующем товарном рынке, из наличия экономических, технологических, административных или иных ограничений для доступа на товарный рынок, из периода существования возможности хозяйствующего субъекта оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на товарном рынке. В случае, если доля субъекта хозяйствования на товарном рынке не превышает 15 %, его положение не может быть признано доминирующим (за исключением субъектов естественных монополий).

В условиях присутствия на товарном рынке нескольких субъектов хозяйствования доминирующим признается положение каждого из них при совокупности следующих обстоятельств:

– общая доля двух хозяйствующих субъектов, которым принадлежат наибольшие доли на товарном рынке определенного товара, составляет 54 % и более, или общая доля трех хозяйствующих субъектов, которым принадлежат наибольшие доли на товарном рынке, составляет 78 % и более, или общая доля четырех и более хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает 95 %;

– в течение не менее одного года или срока существования товарного рынка, если такой срок составляет менее одного года, размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен.

Всего в республике около 20 групп субъектов хозяйствования с доминирующим положением.

Таковыми субъектами хозяйствования в Республике Беларусь являются:

– ОАО «МИНСК КРИСТАЛЛ» – управляющая компания холдинга «МИНСК КРИСТАЛЛ ГРУПП», ОАО «Брестский ликеро-водочный завод „Белалко“», ОАО «Витебский ликеро-водочный завод „Придвинье“», ОАО «Гомельский ликеро-водочный завод „Радамир“», ОАО «Гродненский ликеро-водочный завод», ОАО «Климовичский ликеро-водочный завод», ОАО «Мозырский спиртоводочный завод» в производстве спирта этилового неденатурированного с концентрацией спирта 80 об.% или более;

– СП ЗАО «Милавица» и ООО «Сильвано Фешн» в производстве корсетных изделий;

– СООО «Конте Спа» и ОАО «Брестский чулочный комбинат» в производстве чулочно-носочных изделий;

– ОАО «Здравушка-милк», ОАО «Молодечненский молочный комбинат», ОАО «Слуцкий сыродельный комбинат», ОАО «Минский молочный завод № 1» в закупках сырого коровьего молока в Минской области для последующей переработки.

При установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта его включают в *Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение*, исключение из которого осуществляется после утраты доминирующего положения на товарном рынке или ликвидации (прекращения деятельности) субъекта хозяйствования.

*Злоупотреблением доминирующим положением* признается:

– создание препятствий для доступа на товарный рынок (ухода с товарного рынка) другим хозяйствующим субъектам;

– установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены на товар;

– изъятие товара из обращения с последующим повышением цены (тарифа) на товар;

– экономически или технологически не обоснованное сокращение или прекращение производства товара при рентабельном производстве, если на него имеется спрос или размещены заказы на его поставки;

– экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными потребителями при наличии возможности производства или поставок соответствующего товара;

– экономически, технологически или иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

– навязывание потребителю экономически или технологически не обоснованных условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора, в том числе согласие на заключение договора лишь при условии внесения в него положений, касающихся товаров, в которых потребитель не заинтересован;

– заключение соглашений, ограничивающих свободу их участников на определение цены (тарифов) и (или) условий предоставления (поставок) товаров в договорах с третьими лицами, а также навязывание таких условий или отказ от заключения договоров по причине неприятия возможным потребителем названных условий;

– заключение соглашений с продавцами и (или) потребителями, влекущих ограничение или установление контроля над производством или рынками сбыта товаров;

– применение к потребителям неравного подхода при равных условиях, который создает для них неравные условия конкуренции, в том числе включение в договоры дискриминирующих условий, ставящих потребителей в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

*Нарушения в сфере естественных монополий* происходят, если субъекты естественных монополий допускают:

– совершение действий, которые приводят или могут привести к невозможности оказания услуг, относящихся к сфере естественных монополий, или к замене их другими услугами;

- отказ от заключения договора с отдельными потребителями на оказание услуг, относящихся к сфере естественных монополий, при наличии технической возможности оказать такие услуги;
- взимание за оказываемые услуги плату, превышающую установленный размер;
- навязывание потребителям условия доступа к услугам, относящимся к сфере естественных монополий;
- совершение иных действий (бездействия), ведущих к ущемлению прав потребителей и (или) противоречащих законодательству.

### **13.2. Основные меры государственного антимонопольного регулирувания**

*Государственная политика в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции основывается на принципах:*

- равенства в применении норм антимонопольного законодательства. Применяется к субъектам хозяйствования в равной мере и на равных условиях независимо от формы собственности, организационно-правовой формы и места регистрации юридических лиц, гражданства, места жительства, имущественного и должностного положения физических лиц и иных обстоятельств;
- недопустимости антиконкурентных действий государственных органов. Запрещаются не допускающие, ограничивающие или устраняющие конкуренцию акты и действия (бездействие) государственных органов и их должностных лиц;
- обеспечения эффективного контроля за экономической концентрацией. Эффективный контроль проводится за соблюдением антимонопольного законодательства, в том числе за сделками, иными действиями, признаваемыми экономической концентрацией, в той мере, в какой она необходима для защиты и развития конкуренции;
- эффективности санкций за совершение антиконкурентных действий. В отношении хозяйствующих субъектов, должностных лиц хозяйствующих субъектов – юридических лиц, государственных органов, их должностных лиц, а также физических лиц, не относящихся к хозяйствующим субъектам, применяются санкции за совершение действий, не допускающих, ограничивающих или устраняющих конкуренцию, исходя из соразмерности, обеспеченности, неотвратимости и определенности принимаемых решений. Контроль за их применением обязателен;

- информационной открытости. Обеспечен посредством размещения информации о деятельности в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции в средствах массовой информации, на официальных сайтах в сети Интернет;
- эффективного сотрудничества. Осуществляется при взаимодействии антимонопольного органа с иными государственными органами, уполномоченными органами иностранных государств в той мере, в какой она необходима для осуществления эффективной государственной политики в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции.

Основные направления государственной политики в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции определяются Президентом Республики Беларусь. На Совет Министров Республики Беларусь возлагается обязанность обеспечения ее реализации.

Непосредственно государственную политику в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции проводят специально уполномоченные государственные органы и их структурные подразделения – **антимонопольные органы**. В процессе построения и развития экономики Республики Беларусь антимонопольными органами были:

- Комитет по антимонопольной политике (1992 г.);
- Государственный комитет по антимонопольной политике (1992–1994 гг.);
- Министерство по антимонопольной политике (1994–1996 гг.);
- Министерство предпринимательства и инвестиций (1996–2001 гг.);
- Министерство экономики (2001–2016 гг.);
- Министерство антимонопольного регулирования и торговли (с 2016 г. по настоящее время).

*Министерство антимонопольного регулирования и торговли* является центральным антимонопольным органом Беларуси. В его систему входят территориальные органы с правами юридического лица, управления (отделы) торговли и услуг областных и Минского городского исполнительных комитетов, ОАО «Белорусская универсальная товарная биржа», а также учреждение «Редакция журнала „Гермес“». В состав единого антимонопольного органа – Министерства антимонопольного регулирования и торговли и его территориальных органов были включены Департамент ценовой политики Министерства экономики и управления антимонопольной и ценовой политики областных, Минского городского исполнительных комитетов (Указ Президента Республики

Беларусь от 3 июня 2016 г. № 188 «Об органах антимонопольного регулирования и торговли»).

*Антимонопольный орган* выполняет следующие *основные функции*:

- проводит государственную политику в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции;
- осуществляет контроль за соблюдением антимонопольного законодательства государственными органами, хозяйствующими субъектами и физическими лицами, не относящимися к хозяйствующим субъектам;
- выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по противодействию монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции, другим нарушениям антимонопольного законодательства государственными органами, хозяйствующими субъектами и физическими лицами, не относящимися к хозяйствующим субъектам;
- содействует развитию добросовестной конкуренции.

*Антимонопольный орган* имеет *полномочия*:

- рассматривать обращения (предложения, заявления, жалобы) хозяйствующих субъектов, государственных органов, физических лиц, не относящихся к хозяйствующим субъектам, о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе в части осуществления недобросовестной конкуренции, о соответствии соглашений и других действий хозяйствующих субъектов антимонопольному законодательству;
- устанавливать факт наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства на основании имеющихся или полученных документов и (или) сведений;
- проводить в порядке, установленном законодательством, проверки соблюдения антимонопольного законодательства, получать необходимые документы и информацию, объяснения в письменной и (или) устной форме;
- вести административный процесс по делам об административных правонарушениях в области антимонопольного законодательства в соответствии с законодательными актами;
- выносить хозяйствующим субъектам, должностным лицам хозяйствующих субъектов – юридических лиц, государственным органам, их должностным лицам обязательные для исполнения предписания;
- обращаться в установленном порядке в суд с исками, заявлениями о нарушении антимонопольного законодательства;
- направлять в суд дела о нарушении антимонопольного законодательства в целях привлечения к ответственности лиц, совершивших такое нарушение;

- участвовать в рассмотрении судом дел, связанных с применением и (или) нарушением антимонопольного законодательства;
- осуществлять анализ и оценку состояния товарных рынков;
- устанавливать доминирующее положение хозяйствующего субъекта;
- осуществлять контроль за соблюдением антимонопольного законодательства в деятельности хозяйствующих субъектов, государственных органов, а также физических лиц, не относящихся к хозяйствующим субъектам;
- осуществлять анализ деятельности хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на соответствующем товарном рынке;
- вести Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках;
- заключать в порядке, установленном уполномоченным республиканским органом государственного управления в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции, с юридическими лицами, занимающими доминирующее положение на товарных рынках, соглашения, в которых определяются обязательные условия, исключающие монополистическую деятельность этих хозяйствующих субъектов, а также пределы изменения цен (тарифов) на товары;
- направлять государственным органам, хозяйствующим субъектам предложения о принятии в пределах их компетенции мер, содействующих развитию товарных рынков и конкуренции;
- осуществлять иные полномочия, предусмотренные актами законодательства.

Антимонопольный орган выносит хозяйствующим субъектам, должностным лицам хозяйствующих субъектов – юридических лиц обязательные для исполнения предписания:

- о прекращении ими злоупотребления доминирующим положением и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, о прекращении соглашений и (или) согласованных действий хозяйствующих субъектов, ограничивающих конкуренцию, и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, о прекращении недобросовестной конкуренции, иных нарушений антимонопольного законодательства;
- недопущении действий, которые могут явиться препятствием возникновению конкуренции и (или) привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства;
- устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства;

– изменении или ограничении использования фирменного наименования (если лица, права которых нарушены или могут быть нарушены, заявили соответствующее требование либо антимонопольный орган при осуществлении контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, в том числе за экономической концентрацией, установил факт нарушения антимонопольного законодательства);

– выполнении экономических, технических, информационных и иных требований об устранении дискриминационных условий и предупреждении их создания.

Антимонопольный орган выносит государственным органам, их должностным лицам обязательные для исполнения предписания:

– об отмене или изменении правовых актов, не соответствующих антимонопольному законодательству;

– прекращении или изменении соглашений, не соответствующих антимонопольному законодательству;

– прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства;

– совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

В суд антимонопольный орган подает иски, заявления:

– о признании недействительными полностью или частично не соответствующих антимонопольному законодательству правовых актов государственных органов, в том числе создающих необоснованные препятствия осуществлению предпринимательской деятельности, и договоров;

– понуждении к заключению договора;

– изменении или расторжении договора;

– принуждении к исполнению решений и (или) предписаний антимонопольного органа и др.

Антимонопольный орган контролирует соблюдение антимонопольного законодательства в случаях:

– реорганизации в форме преобразования хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, в акционерные общества, в форме слияния, присоединения коммерческих организаций;

– создания коммерческой организации, если вкладом в ее уставный фонд служат акции (доли в уставном фонде) и (или) иное имущество другой коммерческой организации, а также если она приобретает акции (доли в уставном фонде) и (или) иное имущество другой коммерческой организации на основании передаточного акта или разделительного баланса и в отношении действий с этими акциями (долями в уставном фонде) предусмотрен контроль со стороны антимонопольного органа;

– создания объединений хозяйствующих субъектов в форме холдингов, ассоциаций, союзов, государственных объединений;

– приобретения хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на определенном товарном рынке, акций (долей в уставном фонде) другого хозяйствующего субъекта, осуществляющего деятельность на том же товарном рынке;

– приобретения 25 % и более акций (долей в уставном фонде) хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, другим хозяйствующим субъектом или физическим лицом, не относящимся к таковым субъектам, а также при иных сделках, в результате которых появляется возможность оказывать влияние на принятие решений хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке;

– приобретения, в том числе на основании договоров доверительного управления имуществом, о совместной деятельности или поручения, акций (долей в уставном фонде) хозяйствующего субъекта, если хозяйствующий субъект или физическое лицо, не относящееся к хозяйствующим субъектам, получает право распоряжаться более чем 25 % их, хотя ранее не распоряжались акциями (долями в уставном фонде) данного хозяйствующего субъекта или распоряжались не более чем 25 % их, а также если уже распоряжались не менее чем 25 % и не более чем 50 % акций (долей в уставном фонде) данного хозяйствующего субъекта и будет распоряжаться более чем 50 % таких акций (долей в уставном фонде);

– приобретения права участия одних хозяйствующих субъектов, физических лиц, не относящихся к хозяйствующим субъектам, в исполнительных органах, советах директоров, наблюдательных советах или других органах управления двух и более других хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынке взаимозаменяемых (аналогичных) товаров, если у первых есть возможность определять условия ведения предпринимательской деятельности данными хозяйствующими субъектами.

*Министерству антимонопольного регулирования и торговли также предоставлены права:*

– вырабатывать предложения о формировании и реализации государственной политики в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции;

– разрабатывать и в пределах своей компетенции издавать нормативные правовые акты в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции, в том числе определяющих порядок: формирования и ведения Государственного реестра хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных

рынках, установления факта наличия (отсутствия) нарушения антимонопольного законодательства, определения доминирующего положения хозяйствующего субъекта;

– принимать участие в согласовании проектов нормативных правовых актов, если такие акты могут ограничить либо устранить конкуренцию на товарных рынках либо привести к возникновению или усилению доминирующего положения хозяйствующих субъектов на товарных рынках;

– отменять полностью либо частично незаконные, необоснованные решения и (или) предписания структурных подразделений областных (Минского городского) исполнительных комитетов, осуществляющих функции антимонопольного регулирования и контроля на товарных рынках областей (г. Минска);

– осуществлять международное сотрудничество по вопросам, входящим в компетенцию антимонопольного органа;

– обобщать и анализировать практику применения антимонопольного законодательства, разрабатывать рекомендации по его применению;

– давать в соответствии с законодательством разъяснения по вопросам применения антимонопольного законодательства;

– привлекать к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства хозяйствующие субъекты, должностных лиц хозяйствующих субъектов – юридических лиц и государственных органов, физических лиц, не относящихся к хозяйствующим субъектам, в случаях и порядке, установленных законодательными актами;

– определять подведомственность ему и структурным подразделениям областных (Минского городского) исполнительных комитетов, осуществляющих функции антимонопольного регулирования и контроля на товарных рынках областей (г. Минска), рассмотрения заявлений хозяйствующих субъектов, государственных органов и физических лиц и предъявления исков.

Иные государственные органы в пределах своей компетенции содействуют проведению государственной политики в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции, взаимодействуя с антимонопольным органом в осуществлении государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, в том числе за экономической концентрацией, развития конкуренции на товарных рынках при взаимном информировании в этой сфере.

*Основной мерой государственного антимонопольного регулирования деятельности хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарном рынке, является согласие антимонопольного*

органа: на их реорганизацию и создание их объединений, на сделки с акциями (долями в уставных фондах) таких хозяйствующих субъектов, на принудительное разделение юридических лиц, занимающих доминирующее положение, на принудительное выделение из состава субъекта хозяйствования одного или нескольких хозяйствующих субъектов. Для получения такого согласия заинтересованная сторона представляет в антимонопольный орган заявление, а также документы и (или) сведения, определенные Советом Министров Республики Беларусь.

*Согласие антимонопольного органа на реорганизацию или создание хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, создание их объединений необходимо, если у одной из реорганизуемых коммерческих организаций, у хотя бы одного из учредителей создаваемой коммерческой организации, являющегося юридическим лицом, у создаваемых объединений хозяйствующих субъектов балансовая стоимость активов, определенная на последнюю отчетную дату, предшествующую дате представления заявления, превышает 100 тыс. базовых величин или объем выручки от реализации товаров по итогам отчетного года, предшествующего году реорганизации, создания, превышает 200 тыс. базовых величин либо если один из названных субъектов включен в Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках, или Государственный реестр субъектов естественных монополий. Размер базовой величины для определения балансовой стоимости или объема выручки устанавливается на день получения антимонопольным органом соответствующего заявления.*

*Согласие антимонопольного органа на сделки с акциями (долями в уставных фондах) хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, требуется, если у хозяйствующего субъекта, акции (доли в уставном фонде) которого и (или) права в отношении которого приобретаются, балансовая стоимость активов, определенная на последнюю отчетную дату, превышает 100 тыс. базовых величин или объем выручки от реализации товаров по итогам отчетного года, предшествующего году приобретения, превышает 200 тыс. базовых величин.*

*Согласие на реорганизацию в форме преобразования хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках, в акционерные общества также необходимо получить от антимонопольного органа.*

Антимонопольный орган в течение 30 дней со дня получения заявления о согласии после его рассмотрения вправе принять решение:

– о согласии на реорганизацию или создание коммерческой организации, на создание объединения хозяйствующих субъектов, на совер-

шение сделки, если это не приведет к возникновению или усилению их доминирующего положения на товарном рынке и (или) к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Такое решение может содержать условия, обеспечивающие конкурентное поведение хозяйствующего субъекта, хозяйствующих субъектов на товарном рынке;

– отказе в согласии на реорганизацию или создание коммерческой организации, на создание объединения хозяйствующих субъектов, на совершение сделки, если данные действия, сделка могут привести к возникновению или усилению их доминирующего положения на товарном рынке и (или) к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а также если при рассмотрении представленных документов и (или) сведений было установлено, что содержащаяся в них информация, имеющая значение для принятия решения, является недостоверной и (или) неполной. Такое решение должно быть мотивированным.

Антимонопольный орган вправе принять решение о согласии при возможности возникновения или усиления доминирующего положения хозяйствующих субъектов на товарном рынке и (или) недопущения, ограничения или устранения конкуренции, если реорганизуемые, объединяющиеся хозяйствующие субъекты, учредители создаваемой коммерческой организации – участники сделки докажут, что их действия направлены:

– на совершенствование производства (реализации) товаров или стимулирование технического (экономического) прогресса либо на повышение конкурентоспособности товаров производства Республики Беларусь на мировом товарном рынке;

– получение потребителями соразмерной части преимуществ (выгод), приобретаемых соответствующими лицами в результате совершения таких действий.

По результатам рассмотрения заявления о реорганизации в форме преобразования хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, в акционерные общества антимонопольный орган вправе принять решение о согласии на такую реорганизацию. Согласие может быть дано только при условии обязательного предварительного выделения из состава хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, структурных подразделений с образованием юридического лица в случае:

– возможности организационного или территориального обособления структурных подразделений;

– отсутствия тесной технологической взаимосвязи структурных подразделений;

– разграничения сфер деятельности структурных подразделений в рамках узкой предметной специализации;

– невозможности в силу причин экономического или политического характера привлечения других хозяйствующих субъектов на соответствующие товарные рынки.

Решение о согласии антимонопольного органа может также содержать условия, обеспечивающие конкурентное поведение хозяйствующего субъекта на товарном рынке.

Решение о согласии на реорганизацию или создание коммерческих организаций, создание объединений хозяйствующих субъектов, на совершение сделки, на реорганизацию хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках, действительно в течение одного года со дня его получения.

*Принудительное разделение юридических лиц, занимающих доминирующее положение, принудительное выделение из состава субъекта хозяйствования одного или нескольких хозяйствующих субъектов* – юридических лиц осуществляется в случае нарушения такими хозяйствующими субъектами – юридическими лицами запретов, предусмотренных законодательством Республики Беларусь, по решению экономического суда, в который был подан иск антимонопольного органа. Такой иск подается, если хозяйствующий субъект – юридическое лицо, занимающий доминирующее положение, дважды в течение календарного года привлекался к ответственности за нарушение запретов, связанных с его доминирующим положением на товарном рынке. Если доминирующее положение на товарном рынке возникло в результате организации выпуска товара, свойства которого превосходят уровень взаимозаменяемых (аналогичных) товаров, иск может быть подан не ранее одного года с момента появления на товарном рынке данного товара, если иное не установлено законодательными актами.

Решение экономического суда о принудительном разделении хозяйствующего субъекта – юридического лица или о принудительном выделении из его состава одного или нескольких хозяйствующих субъектов – юридических лиц принимается в целях развития конкуренции, если выполняются в совокупности следующие условия:

– структурные подразделения могут быть организационно и (или) территориально обособлены;

– отсутствует тесная технологическая взаимосвязь структурных подразделений;

– разграничиваются сферы деятельности структурных подразделений в рамках узкой предметной специализации;

– отсутствует возможность привлечения других хозяйствующих субъектов на соответствующие товарные рынки в силу причин экономического или политического характера.

Такое решение суда подлежит исполнению в срок, определенный указанным решением (не менее шести месяцев), собственником имущества (учредителями, участниками) юридического лица, или уполномоченным им органом юридического лица, или органом хозяйствующего субъекта, уполномоченным на реорганизацию учредительными документами, а в случаях, предусмотренных законодательством, также внешним управляющим с учетом требований, предусмотренных указанным решением.

### 13.3. Конкуренция. Формы недобросовестной конкуренции и ответственность за нее

**Конкуренция** представляет собой состязательность хозяйствующих субъектов, при которой самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Соответственно, субъектов хозяйствования, осуществляющих предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке, следует рассматривать в качестве конкурентов.

Глобализация современной мировой экономики дает субъектам хозяйствования не только огромные возможности, но и жесткую конкуренцию, которая определяет возможность реализации продукции, произведенной в Республике Беларусь. В мировом экономическом пространстве производство товаров и предоставление услуг меняются под влиянием современных технологий. Так, например, конкуренцию традиционной торговле составляет торговля посредством сети Интернет.

В экономических и правовых науках выделяют *виды конкуренции*. Она классифицируется:

– *по территории распространения*: на мировых, региональных и внутренних рынках;

– *сферам*: внутриотраслевая и межотраслевая;

– *степени свободы*: свободная (чистая) и несвободная (олигополия, монополия, доминирование на рынке);

– *методам*: ценовая (открытое и скрытое изменение цен), неценовая (по качеству продукта и условиям продажи), с использованием вне рыночных форм борьбы (например, финансовые махинации, спекуляция ценными бумагами, промышленный шпионаж и др.);

– *поведению*: добросовестная и недобросовестная.

**Олигополия** – несовершенная конкуренция, при которой на определенном рынке представлено крайне малое количество фирм. В Республике Беларусь олигополиями являются пассажирские авиаперевозки, производство легковых автомобилей и др.

**Монополия** (в экономическом плане) – предприятие, контролирующее производство и сбыт одного или нескольких видов продукции, или система экономических отношений, при которых на рынке отсутствует конкуренция и функционирует один субъект хозяйствования, производящий не имеющий аналогов продукт. В большинстве стран монополиями являются железнодорожные грузовые и пассажирские перевозки, трубопроводный транспорт.

**Доминирование на рынке** представляет собой положение субъекта хозяйствования на определенном рынке товаров, работ и услуг, которое позволяет доминанту оказывать решающее воздействие на обращение конкретного вида товара, работы или услуги и на вытеснение с рынка иных субъектов хозяйствования.

**Недобросовестная конкуренция** не допускается. Ее проявлениями являются:

– действия, направленные на внесение путаницы в отношении хозяйствующих субъектов или товаров, а именно:

незаконное использование фирменного наименования, товарного знака (знака обслуживания), географического указания на товарах, их упаковках, вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, в рекламных материалах, печатных средствах массовой информации и иной документации, включая введение в гражданский оборот товаров с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, средств индивидуализации участников гражданского оборота или их товаров;

незаконное копирование внешнего вида товара другого хозяйствующего субъекта, за исключением случаев, когда копирование товара или его частей (узлов, деталей) обусловлено исключительно их техническим применением;

введение в гражданский оборот товаров другого субъекта хозяйствования с использованием собственных средств индивидуализации товара, если иное не предусмотрено договором;

– действия при осуществлении предпринимательской деятельности, способные дискредитировать конкурента, товары или деятельность, в том числе в результате распространения непосредственно или через других лиц в любой форме и любыми способами ложных, недостоверных,

неточных, искаженных сведений, включая те, которые содержат информацию, порочащую деловую репутацию хозяйствующего субъекта либо его учредителя (участника, собственника имущества) или работника, и (или) могут подорвать доверие к субъекту хозяйствования как производителю товаров;

– действия при осуществлении предпринимательской деятельности, которые могут ввести в заблуждение относительно производителя, характера, потребительских свойств, качества, способа и места изготовления, пригодности к применению или количества товаров конкурента, в том числе осуществляемые путем некорректного сравнения производимого субъектом хозяйствования товара с товаром конкурента и распространения хозяйствующим субъектом в любой форме и любым способом сведений, содержащих ложные или неточные сопоставительные характеристики собственного товара и товара конкурента, способные повлиять на свободу выбора потребителя при приобретении товаров или заключении сделки;

– призывы, обращения к другим хозяйствующим субъектам, иные действия или угроза действием со стороны субъекта хозяйствования непосредственно или через других лиц, направленные на препятствование формированию деловых связей конкурента, их нарушение или расторжение, препятствование предпринимательской деятельности конкурента, действующего на данном рынке или стремящегося в него вступить, в том числе в целях вступления в деловые отношения с его деловым партнером;

– распространение в любой форме и любым способом ложных заявлений и сведений о собственном товаре в целях сокрытия несоответствия его своему назначению или предъявляемым к нему требованиям в отношении качества, потребительских и иных свойств;

– самостоятельные, непосредственные действия или через действия других лиц, направленные на внутреннюю дезорганизацию предпринимательской деятельности конкурента, в том числе предоставление работникам конкурента различных имущественных и иных благ в целях склонения этих работников к невыполнению трудовых обязанностей или переходу на предполагающую такие блага работу;

– действия, направленные на создание на товарном рынке ситуации, в которой предпринимательская деятельность конкурента, действующего на данном рынке или стремящегося в него вступить, станет убыточной либо будет осуществляться на крайне невыгодных для него условиях;

– действия, связанные с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, производимых ими товаров, работ, услуг.

Недобросовестная конкуренция в большинстве случаев основана на распространении информации, прежде всего рекламы.

**Реклама** представляет собой информацию об объекте рекламирования, распространяемую в любой форме с помощью любых средств и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение.

*Объектом рекламирования* являются: продукция, товар, работа или услуга, организация или гражданин, права, охраняемые законом интересы или обязанности организаций или граждан, средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, результаты интеллектуальной деятельности, конкурсы, лотереи, игры, иные игровые, рекламные и иные мероприятия, пари, явления (мероприятия) социального характера.

Выделяют *виды рекламы*.

По форме выражения и способа размещения она бывает:

– *наружной*, размещаемой (распространяемой) на внешних сторонах зданий (сооружений), вне зданий (сооружений) и в подземных пешеходных переходах;

– *на транспортном средстве*, размещаемой (распространяемой) на автомобиле, трамвае, троллейбусе, колесном тракторе, автопоезде (является подвидом наружной рекламы);

– *мультимедийной (контррекламой)* размещаемой (распространяемой) с помощью программно-технических средств, реализующих информацию в звуковом и (или) зрительном виде (текст, графика, фотография, видео, мультипликация (анимация), звуковые эффекты и др.), за исключением размещаемой (распространяемой) на телевидении и радио;

– *с использованием электросвязи*, размещаемой (распространяемой) посредством телефонной, телексной, факсимильной, сотовой подвижной электросвязи, электронной почты (является подвидом мультимедийной рекламы);

– *рекламной игрой*, осуществляемой организациями или индивидуальными предпринимателями в целях стимулирования реализации товаров (работ, услуг) и обеспечивающей розыгрыш выигрышей между ее участниками. Так, например, в соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства» в качестве призов (подарков) при проведении конкурсов, игр, иных игровых, рекламных, культурных мероприятий в объектах общественного питания предприниматели вправе осуществлять бесплатное (безвозмездное) распространение пива и слабоалкогольных напитков в объеме не более 5 л одному лицу.

По содержанию рекламу выделяют:

– *предпринимательскую* (о продукции, товаре, работе или услуге, субъекте предпринимательской деятельности или индивидуальном предпринимателе);

– *социальную* (о правах, охраняемых законом интересах или обязанностях организаций или граждан, здоровом образе жизни, мерах по охране здоровья, безопасности населения, социальной защите, профилактике правонарушений, охране окружающей среды, рациональному использованию природных ресурсов, развитию белорусской культуры и искусства, международном культурном сотрудничестве, программе развития образования, государственных программах в сферах здравоохранения, культуры и спорта либо об иных явлениях (мероприятиях) социального характера. Направлена на защиту или удовлетворение общественных или государственных интересов, не носит коммерческого характера. Рекламодателями являются государственные органы);

– *медицинскую* (о лекарственных средствах, методах оказания медицинской помощи, работах и (или) услугах, составляющих медицинскую деятельность, изделиях медицинского назначения и медицинской техники, а также о биологически активных добавках к пище);

– *алкогольных напитков, в том числе пива и слабоалкогольных напитков, и табачных изделий;*

– *риэлтерских услуг;*

– *культурно-зрелищного мероприятия;*

– *оружия и продукции военного назначения;*

– *специфических товаров (работ, услуг);*

– *ценных бумаг и услуг, связанных с привлечением, использованием денежных средств организаций и граждан;*

– *контррекламу* (о ненадлежащей рекламе). Размещается (распространяется) рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем, допустившими нарушение законодательства о рекламе, на основании решения государственного органа;

– *ненадлежащую* (недобросовестную, недостоверную, неэтичную, скрытую и иную), при производстве и размещении (распространении) которой допущены нарушения законодательства.

В сфере рекламной деятельности субъектами правоотношений являются:

– *потребитель рекламы* (организация или гражданин, до сведения которых реклама доводится);

– *рекламодатель* (организация или гражданин, деятельность или товары которых рекламируются либо которые определили объект рекламирования и содержание рекламы);

– *рекламопроизводитель* (организация или гражданин, осуществляющие производство рекламы путем полного или частичного доведения ее до готовой для размещения (распространения) формы);

– *рекламораспространитель* (организация или гражданин, осуществляющие размещение (распространение) рекламы путем предоставления и использования необходимого имущества, в том числе технических средств радиовещания и телевидения, а также различных каналов связи, эфирного времени и иными способами).

За нарушение антимонопольного законодательства и законодательства о рекламе хозяйствующие субъекты, должностные лица хозяйствующих субъектов – юридических лиц, должностные лица государственных органов, физические лица несут гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность.

*Административная ответственность в сферах антимонопольного законодательства и законодательства о рекламе* закреплена КоАП: ст. 9.21 (нарушение авторского права, смежных прав и права промышленной собственности), 9.25 (нарушение требований заключения гражданско-правовых договоров), 10.7 (причинение имущественного ущерба), 11.24 (нарушение антимонопольного законодательства), 11.25 (монополистическая деятельность), 11.26 (добросовестная конкуренция), 12.4 (нарушение установленного порядка формирования и применения цен (тарифов)), 12.15 (нарушение законодательства о рекламе), 12.16 (обман потребителей), 12.17 (нарушение правил торговли и оказания услуг населению), 12.26 (нарушение законодательства о рекламе алкогольных напитков, пива, слабоалкогольных напитков, табачных изделий, порядка реализации алкогольных напитков и табачных изделий, запрета на розничную торговлю этиловым спиртом, производство и реализацию товаров, не являющихся табачными изделиями) и др.

*Уголовная ответственность в сфере противодействия монополистической деятельности* устанавливается УК: ст. 245 (установление или поддержание монопольных цен); 246 (принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения); 250 (распространение ложной информации о товарах и услугах).

## Глава 14

# ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РЫНКА ЦЕННЫХ БУМАГ И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ БИРЖ

### 14.1. Понятие рынка ценных бумаг и его государственное регулирование

В соответствии с Законом «О рынке ценных бумаг» *рынок ценных бумаг* представляет собой систему отношений между юридическими и (или) физическими лицами, а также иными субъектами гражданского права в ходе эмиссии, обращения и погашения ценных бумаг, осуществления профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам.

Рынок ценных бумаг можно рассматривать как механизм перераспределения финансовых (инвестиционных) ресурсов между различными сферами экономики.

*В зависимости от субъектного состава* рынок ценных бумаг можно представить как первичный и вторичный рынок.

*Первичный рынок ценных бумаг* позволяет осуществить первичное размещение ценных бумаг среди инвесторов (первичных) после их эмиссии эмитентом. На таком рынке возникают отношения, связанные с эмиссией ценных бумаг, заключением сделок между эмитентами и первичными инвесторами, профессиональными участниками рынка ценных бумаг. Размещение ценных бумаг на первичном рынке предполагает разработку эмитентами условий выпуска ценных бумаг, обеспечивающих их ликвидность и спрос, а также регистрацию ценных бумаг в соответствующем государственном органе.

В большинстве стран существует институт первичных инвесторов, которые обеспечивают ликвидность рынка облигаций путем выполнения требований об обязательном минимальном объеме приобретения ценных бумаг.

*Первичное размещение эмиссионных ценных бумаг* может осуществляться посредством продажи:

- на закрытых аукционах, проводимых Национальным банком (в отношении краткосрочных облигаций Национального банка);
- на аукционе, проводимом Национальным банком;
- на аукционе, проводимом Министерством финансов через ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа»;

- юридическим лицам самим Министерством финансов;
- банкам или передачи для последующей реализации (в отношении государственных краткосрочных и государственных долгосрочных облигаций) и пр.

На первичном рынке ценных бумаг возможно частное (закрытое) их размещение и публичное (открытое) предложение.

Для *частного размещения* характерна продажа ценных бумаг ограниченному числу заранее определенных инвесторов путем заключения договоров купли-продажи на внебиржевом рынке и (или) совершения сделок купли-продажи на биржевом рынке. *Публичное предложение* характеризуется размещением ценных бумаг путем публичного объявления и продажи их неограниченному количеству инвесторов путем совершения сделок купли-продажи на биржевом рынке.

Под *вторичным рынком ценных бумаг* понимаются отношения, складывающиеся при обращении ранее выпущенных и размещенных на первичном рынке ценных бумаг. Вторичный рынок ценных бумаг посредством перемещения капитала в наиболее эффективные сферы деятельности обеспечивает стабильность и ликвидность рынка. В странах с рыночной экономикой объем оборота ценных бумаг на вторичном рынке значительно превосходит объем их размещения на первичном рынке.

При развитом рынке ценных бумаг важнейшее место на вторичном рынке занимает организованный его сегмент – *фондовые биржи*, которые обеспечивают торговлю ценными бумагами, их ликвидность, котировки и т. д. Фондовые биржи представляют собой организованный биржевой рынок ценных бумаг, на котором обращаются ценные бумаги наиболее высокого качества и действуют профессиональные участники. К торговле на организованном рынке могут быть допущены объекты, отвечающие определенным требованиям, например они должны быть определены количественно, могут быть заменены любыми другими объектами данной группы (например, эмиссионными ценными бумагами).

*Органами, осуществляющими регулирование рынка ценных бумаг*, являются Президент Республики Беларусь, Совет Министров Республики Беларусь, Национальный банк, республиканские органы государственного управления, осуществляющие государственное регулирование рынка ценных бумаг.

*Задачи государственного регулирования рынка ценных бумаг* заключаются в проведении единой государственной политики в сфере рынка ценных бумаг, обеспечении справедливой конкуренции между его участниками и защите интересов инвесторов.

Государственное регулирование рынка ценных бумаг осуществляется путем:

- принятия (издания) нормативных правовых актов;
- государственной регистрации выпусков (дополнительных выпусков) эмиссионных ценных бумаг, регистрации проспектов эмиссии, изменений и (или) дополнений, вносимых в проспекты эмиссии, контроля за соблюдением эмитентами условий и обязательств, предусмотренных проспектами эмиссий;
- лицензирования профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам;
- установления обязательных требований к деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг;
- создания системы защиты прав владельцев ценных бумаг и контроля за соблюдением их прав эмитентами и профессиональными участниками рынка ценных бумаг;
- осуществления контроля и надзора за эмиссией (выдачей), обращением и погашением ценных бумаг, деятельностью профессиональных участников рынка ценных бумаг.

В компетенцию *республиканского органа государственного управления, осуществляющего государственное регулирование рынка ценных бумаг*, входит широкий круг полномочий.

Он в рамках своих полномочий:

- проводит государственную политику в сфере рынка ценных бумаг;
- осуществляет в пределах своей компетенции разработку основных направлений развития рынка ценных бумаг;
- устанавливает требования к информации и состав сведений, которые должны содержаться в проспекте эмиссии, краткой информации об эмиссии, решении о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг, а также случаи и порядок внесения изменений и (или) дополнений в проспект эмиссии;
- устанавливает условия и порядок допуска ценных бумаг эмитентов-нерезидентов к размещению и обращению на территории Республики Беларусь, требования к юридическим лицам – нерезидентам, имеющим право осуществлять профессиональную деятельность по ценным бумагам в соответствии с иностранным правом, для их допуска к торгам в торговой системе организатора торговли ценными бумагами, в том числе фондовой биржи;
- разрабатывает и утверждает требования к условиям и порядку осуществления деятельности по каждому виду работ и услуг, составляющих профессиональную и биржевую деятельность по ценным бумагам;

– устанавливает порядок учета (учета и хранения) в депозитарной системе ценных бумаг, учета прав на них и обременений (ограничений) этих прав, формирования реестра владельцев ценных бумаг, определяет порядок установления депозитариями корреспондентских отношений;

– устанавливает порядок расчета и предельные границы колебаний рыночной цены эмиссионных ценных бумаг, обращение которых осуществляется на организованном рынке;

– осуществляет лицензирование профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам, формирует и ведет реестр специальных разрешений (лицензий) на осуществление профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам;

– устанавливает квалификационные требования к руководителю профессионального участника рынка ценных бумаг (за исключением руководителей банков и небанковских кредитно-финансовых организаций) и его работникам, совершающим действия в рамках осуществления работ и услуг, составляющих профессиональную и биржевую деятельность по ценным бумагам;

– устанавливает требования финансовой достаточности к профессиональным участникам рынка ценных бумаг;

– определяет порядок раскрытия информации на рынке ценных бумаг;

– определяет порядок предоставления конфиденциальной информации на рынке ценных бумаг, включая конфиденциальную информацию о депонентах и сведения из реестра владельцев ценных бумаг;

– определяет порядок присвоения государственного регистрационного номера выпуску эмиссионных ценных бумаг, ведения Государственного реестра ценных бумаг, содержащего информацию о зарегистрированных выпусках (дополнительных выпусках) эмиссионных ценных бумаг, состав учитываемой в нем информации, случаи и порядок внесения в него изменений и ведет этот реестр;

– определяет порядок выдачи предписаний о наложении (снятии) ограничений по распоряжению ценными бумагами в случае необходимости защиты интересов Республики Беларусь, иных случаях, определяемых законодательными актами Республики Беларусь, выдает указанные предписания, а также принимает иные решения ненормативного характера по вопросам, относящимся к его компетенции, обязательные для исполнения участниками рынка ценных бумаг;

– устанавливает параметры спроса на ценную бумагу и (или) предложения ценной бумаги, рыночной цены ценной бумаги или объема торгов ценной бумагой;

– приостанавливает или запрещает эмиссию эмиссионных ценных бумаг в случаях и порядке, предусмотренных ст. 20 Закона «О рынке ценных бумаг».

Республиканский орган государственного управления, осуществляющий государственное регулирование рынка ценных бумаг, либо, если иное не установлено законодательными актами, его уполномоченное структурное подразделение, осуществляющее исполнительные, контрольные, координирующие и регулирующие функции в части государственного регулирования рынка ценных бумаг, контроля и надзора за эмиссией (выдачей), обращением и погашением ценных бумаг, деятельностью профессиональных участников рынка ценных бумаг:

– разрабатывают проекты актов законодательства о ценных бумагах;

– осуществляют контроль и надзор за эмиссией (выдачей), обращением и погашением эмиссионных ценных бумаг, деятельностью профессиональных участников рынка ценных бумаг;

– осуществляют государственную регистрацию выпусков (дополнительных выпусков) эмиссионных ценных бумаг, регистрацию проспектов эмиссии, изменений и (или) дополнений, вносимых в проспекты эмиссии, заверяют краткую информацию об эмиссии (в случае эмиссии эмиссионных ценных бумаг, размещаемых путем открытой подписки (продажи));

– выносят в отношении лиц, допустивших нарушения законодательства о ценных бумагах, требования (предписания) об устранении нарушений по форме, утверждаемой республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг, с установлением срока устранения;

– проводят аттестацию специалистов рынка ценных бумаг;

– налагают в установленном порядке административные взыскания за нарушение законодательства о ценных бумагах;

– приостанавливают в случаях, установленных законодательными актами, и порядке, определяемом республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг, совершение и (или) исполнение сделок с ценными бумагами в торговой системе организатора торговли ценными бумагами и (или) обращение ценных бумаг на неорганизованном рынке путем вынесения предписания о приостановлении торгов определенным выпуском ценных бумаг или всеми ценными бумагами эмитента, либо о приостановлении обращения ценных бумаг определенного выпуска или всех ценных бумаг эмитента, либо об отстранении от участия

в торгах ценными бумагами или от участия в обращении ценных бумаг профессиональных участников рынка ценных бумаг;

– осуществляют сбор и хранение резервной информации о владельцах акций, счета «депо» которых открыты в депозитариях, установивших корреспондентские отношения с центральным депозитарием;

– согласовывают макет образца бланка ценной бумаги;

– рассматривают в пределах своей компетенции в порядке, установленном законодательством об обращениях граждан и юридических лиц, обращения граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и юридических лиц;

– осуществляют иные полномочия, предусмотренные актами законодательства.

## 14.2. Понятие ценных бумаг и их классификация

В Республике Беларусь происходит процесс формирования рыночной инфраструктуры, которая, достигнув достаточной степени развития, должна обеспечить эффективную деятельность предпринимательства. Одним из объектов рыночной инфраструктуры являются ценные бумаги.

**Ценная бумага** – документ либо совокупность определенных записей, удостоверяющие с соблюдением установленной формы и (или) обязательных реквизитов имущественные и неимущественные права. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности.

К ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законодательством о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг.

Ценные бумаги могут быть эмиссионными и неэмиссионными.

**Эмиссионными** являются **ценные бумаги**, размещаемые выпусками, имеющие равные объем и сроки осуществления прав в рамках одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги этого выпуска. К эмиссионным ценным бумагам относятся: облигации, акции и другие ценные бумаги в соответствии с законодательством.

Эмитироваться они могут в документарной или бездокументарной формах.

**Ценные бумаги в бездокументарной форме** эмитируются в виде совокупности определенных записей с соблюдением обязательных рек-

визитов. Подтверждением права на бездокументарную эмиссионную ценную бумагу является выписка о состоянии счета «депо», открытого депозитарием для ее учета.

*Ценные бумаги в документарной форме* эмитируются в виде документов на бумажном носителе установленной формы, т. е. на бланках, с соблюдением обязательных реквизитов и иных требований, предъявляемых к бланкам ценных бумаг. Подтверждением права на эмиссионную ценную бумагу в документарной форме является она сама, представленная на бумажном носителе. В случае передачи документарной эмиссионной ценной бумаги на учет и хранение в депозитарий подтверждением права на нее является выписка о состоянии счета «депо», открытого этим депозитарием для ее учета.

Эмиссионные ценные бумаги бывают именованными или на предъявителя.

*Именные эмиссионные ценные бумаги* имеют информацию о владельце, которая содержится в реестре владельцев эмиссионных ценных бумаг, и переход прав на такие ценные бумаги и осуществление удостоверенных ими прав требуют идентификации владельца. *Эмиссионные ценные бумаги на предъявителя* в соответствии со ст. 146 ГК принадлежат предъявителю ценной бумаги.

В соответствии с законодательством именные эмиссионные ценные бумаги могут эмитироваться только в бездокументарной форме, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами, а на предъявителя – только в документарной форме.

*Обязательными реквизитами эмиссионных ценных бумаг* являются:

- вид ценной бумаги;
- полное наименование и место нахождения эмитента;
- права владельца и обязанности эмитента, удостоверяемые эмиссионной ценной бумагой;
- дата и государственный регистрационный номер выпуска либо идентификационный номер выпуска, если в соответствии с законодательными актами о ценных бумагах выпуск эмиссионных ценных бумаг не подлежит государственной регистрации;
- фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется), место жительства или пребывания владельца – физического лица либо полное наименование, место нахождения владельца – юридического лица (за исключением эмиссионных ценных бумаг на предъявителя).

Для ряда ценных бумаг в соответствии с законодательством определены дополнительные обязательные реквизиты. Так, *обязательными реквизитами акции* являются: категория (простая (обыкновенная) или

привилегированная) и тип (для привилегированной акции); номинальная стоимость.

*Обязательными реквизитами облигации* являются:

- номинальная стоимость;
- размер дохода (порядок его определения), если это предусмотрено условиями выпуска;
- порядок и сроки погашения и выплаты дохода, если выплата дохода предусмотрена условиями выпуска;
- номер выпуска и порядковый номер облигации, эмитированной в документарной форме;
- указание на то, что облигация эмитирована на предъявителя (при эмиссии на предъявителя);
- подпись либо образец подписи (факсимиле) лица, осуществляющего полномочия единоличного исполнительного органа либо возглавляющего коллегиальный исполнительный орган эмитента, и печать эмитента (при эмиссии облигаций в документарной форме).

Поскольку эмиссионными прямо названы акции и облигации (ч. 3 ст. 144 ГК), остальные ценные бумаги можно отнести к *неэмиссионным ценным бумагам*. В первую очередь к рассматриваемой категории относятся вексель и чек. К неэмиссионным ценным бумагам можно отнести складские свидетельства, коносамент, закладной, депозитный и сберегательный сертификат, банковскую сберегательную книжку на предъявителя.

### 14.3. Субъекты и порядок эмиссии ценных бумаг. Обращение ценных бумаг

*Эмиссия ценных бумаг* – совокупность действий, направленных на возникновение права собственности или иного вещного права на ценные бумаги у их первого владельца.

Основным субъектом в сфере обращения ценных бумаг является эмитент. *Эмитент* – юридическое лицо Республики Беларусь, осуществляющее эмиссию ценных бумаг и несущее от своего имени обязательства перед их владельцами по осуществлению прав, удостоверенных этими эмиссионными ценными бумагами.

Особым правовым статусом наделен *эмитент-нерезидент* – иностранное или международное юридическое лицо (организация, не являющаяся юридическим лицом), иностранное государство, его административно-территориальное образование, осуществляющие эмиссию ценных бумаг в соответствии с иностранным правом.

*Процедура эмиссии ценных бумаг* включает в себя следующие этапы:

- принятие решения о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг, а также его утверждение в случаях, установленных законодательством о хозяйственных обществах;
- регистрация проспекта эмиссии облигаций, а также акций, размещаемых путем открытой подписки (продажи);
- заверение краткой информации об эмиссии ценных бумаг, размещаемых путем проведения открытой подписки (продажи);
- государственная регистрация выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг или, если выпуск (дополнительный выпуск) эмиссионных ценных бумаг не подлежит государственной регистрации, регистрация его фондовой биржей или иной уполномоченной организацией;
- размещение эмиссионных ценных бумаг;
- представление в республиканский орган государственного управления, осуществляющий государственное регулирование рынка ценных бумаг, отчета об итогах размещения выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг.

*Решение о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг* принимается, а также утверждается в случаях, установленных законодательством о хозяйственных обществах, в порядке, определенном законодательством о хозяйственных обществах и учредительными документами эмитента либо его уполномоченным органом управления.

Одним из важнейших этапов процедуры эмиссии ценных бумаг выступает государственная регистрация выпуска.

*Государственная регистрация выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг* – юридический акт признания и подтверждения государством факта существования выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, сопровождаемый внесением соответствующих сведений в Государственный реестр ценных бумаг. Выпуску эмиссионных ценных бумаг присваивается государственный регистрационный номер, который распространяется на все эмиссионные ценные бумаги этого выпуска.

*Для государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг* эмитенту необходимо представить следующие документы:

- заявление о регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг;

- решение о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг;

- проспект эмиссии облигаций, а также акций, размещаемых путем проведения открытой подписки (продажи);

- краткая информация об эмиссии ценных бумаг, размещаемых путем проведения открытой подписки (продажи);

- документы, подтверждающие обеспечение исполнения обязательств эмитента облигаций, соответствующее требованиям законодательства о ценных бумагах (если исполнение обязательств обеспечивается способами, определенными Президентом Республики Беларусь, кроме исполнения обязательств по облигациям залогом);

- бухгалтерская и (или) финансовая отчетность, составляемая эмитентами облигаций, за последний отчетный год и квартал, предшествующий кварталу, в котором принято решение о выпуске облигаций, за исключением случаев, установленных Президентом Республики Беларусь;

- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, включая уплату посредством использования автоматизированной информационной системы единого расчетного и информационного пространства, сведения о которой и номер платежа следует указать в заявлении;

- иные документы, предусмотренные законодательными актами и (или) определенные Советом Министров Республики Беларусь.

Перечисленные документы в одном экземпляре, за исключением решения о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг, проспекта эмиссии и краткой информации об эмиссии, представляемых в трех экземплярах на бумажном носителе, а также в одном экземпляре на цифровом (магнитном) носителе либо в виде электронного документа эмитент представляет в республиканский орган государственного управления, осуществляющий государственное регулирование рынка ценных бумаг.

Государственный регистрационный номер выпуска эмиссионных ценных бумаг, информация о зарегистрированных эмиссионных ценных бумагах, государственная регистрация выпуска (дополнительного выпуска) которых осуществлена в соответствии с законодательством, об аннулировании выпуска (части выпуска) эмиссионных ценных бумаг, а также об эмитенте эмиссионных ценных бумаг в объеме, определяемом республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг в Государственном реестре ценных бумаг содержатся.

В государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг может быть отказано.

Основаниями такого отказа могут быть:

– нарушение эмитентом требований законодательства о ценных бумагах или о хозяйственных обществах, в том числе наличие в представленных документах сведений, не соответствующих установленным законодательством условиям эмиссии и обращения эмиссионных ценных бумаг;

– несоответствие представленных документов и состава содержащихся в них сведений требованиям Закона «О рынке ценных бумаг» и иных актов законодательства о ценных бумагах или об административных процедурах;

– наличие в решении о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг, иных представленных документах недостоверных и (или) неполных сведений;

– наличие в течение пяти лет до даты представления эмитентом документов для государственной регистрации выпуска облигаций факта (фактов) неисполнения обязательств по облигациям, ранее эмитированным им либо эмитентом, собственником имущества или участниками, владевшими более чем 25 % долей в уставном фонде (акций), членами совета директоров (наблюдательного совета), коллегиального исполнительного органа;

– иные случаи, определенные законодательными актами.

Решение об отказе в государственной регистрации выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг может быть обжаловано в суд.

Эмиссионные ценные бумаги, выпуск (дополнительный выпуск) которых не прошел государственную регистрацию, не подлежат размещению, если иное не предусмотрено законодательными актами о ценных бумагах.

Эмиссия *ценных бумаг* может предусматривать *размещение* их путем проведения подписки либо продажи, а также путем распределения среди акционеров в случае увеличения уставного фонда акционерного общества за счет собственного капитала этого общества либо иными способами, определенными законодательством о ценных бумагах и о приватизации, а также иностранным правом в случае размещения акций за пределами Республики Беларусь. *Подписка (продажа) на эмиссионные ценные бумаги* может осуществляться в открытой или закрытой формах на организованном либо неорганизованном рынках с учетом особенностей, установленных законодательством о ценных бумагах.

Эмиссия *ценных бумаг* признается *недобросовестной*, а выпуск (дополнительный выпуск) эмиссионных ценных бумаг *недействительным*,

если был нарушен порядок эмиссии ценных бумаг, установленный законодательством, либо представлены документы, содержащие недостоверную и (или) неполную информацию. Такие обстоятельства являются основаниями для приостановления или запрещения эмиссии ценных бумаг.

## 14.4. Профессиональная деятельность по ценным бумагам

К профессиональным участникам рынка ценных бумаг относятся круг субъектов, в компетенцию которых входит осуществление купли-продажи эмиссионных ценных бумаг между собой только на организованном рынке, за исключением случаев, установленных законодательными актами о ценных бумагах.

Профессиональными участниками рынка ценных бумаг являются: дилеры, брокеры, доверительные управляющие.

**Дилерская деятельность** включает в себя совершение профессиональным участником рынка ценных бумаг (дилером) сделок с ценными бумагами от своего имени и за свой счет с правом одновременной покупки и продажи ценных бумаг, в том числе на условиях публичной оферты, с обязательством купить эти ценные бумаги по цене, ранее заявленной им в публичной оферте.

**Брокерская деятельность** – совершение профессиональным участником рынка ценных бумаг (брокером) сделок с ценными бумагами от имени и за счет клиента либо от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров поручения или комиссии с клиентом (в торговой системе фондовой биржи только на основании договоров комиссии). К таким договорам применяются положения гражданского законодательства о публичном договоре.

**Деятельность по доверительному управлению ценными бумагами** – деятельность, осуществляемая профессиональным участником рынка ценных бумаг (доверительным управляющим) от своего имени за вознаграждение в течение определенного срока с переданными ему ценными бумагами в доверительное управление, которые принадлежат другому лицу (вверителю). Такая деятельность может осуществляться как в интересах вверителя, так и в интересах третьих лиц, указанных вверителем. Доверительный управляющий не может быть по договору доверительного управления ценными бумагами выгодоприобретателем.

Доверительное управление ценными бумагами осуществляется в трех формах. *Полное доверительное управление* предполагает, что до-

верительный управляющий совершает юридические и фактические действия с ценными бумагами самостоятельно в пределах договора с последующим обязательным уведомлением вверителя о каждом совершенном действии, если иное не установлено договором. *Доверительное управление по согласованию* предусматривает, что каждое юридическое и фактическое действие с ценными бумагами совершается доверительным управляющим после письменного согласования с вверителем либо иным лицом, предусмотренным договором. *Доверительное управление по приказу* осуществляется, если каждое юридическое и фактическое действие совершается доверительным управляющим исключительно на основании распоряжения по указанию вверителя либо иного лица, предусмотренного договором.

*К профессиональным участникам рынка ценных бумаг* предъявляются *требования*:

- квалификационные для его руководителя (за исключением руководителей банков и небанковских кредитно-финансовых организаций) и работников, совершающих действия в рамках осуществления работ и услуг, составляющих профессиональную и биржевую деятельность по ценным бумагам;

- финансовой достаточности;

- исключительности профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам (требование не распространяется на банки, небанковские кредитно-финансовые организации, фондовые биржи), кроме случаев, установленных законодательными актами.

Государство осуществляет защиту рынка ценных бумаг, в том числе посредством применения к лицам, нарушающим порядок эмиссии и оборота ценных бумаг, мер административно-правового и уголовно-правового преследования.

Так, ст. 11.9 КоАП предусмотрена ответственность за нарушение установленного порядка эмиссии и размещения ценных бумаг, ст. 11.10 КоАП – за нарушение установленного порядка обращения ценных бумаг и осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг. Незаконное использование либо разглашение сведений, внесенных в реестр владельцев ценных бумаг, или информации о результатах финансово-хозяйственной деятельности эмитента ценных бумаг до ее опубликования в средствах массовой информации либо доведения иным образом до сведения неограниченного круга лиц, совершенные лицом, которому такие сведения либо информация известны в связи с его профессиональной или служебной деятельностью, влечет привлечение к административной ответственности по ст. 11.73 КоАП. В 2012 г. в целях

предотвращения спекуляций на рынке ценных бумаг была введена административная ответственность за манипулирование рынком ценных бумаг (ст.11.76 КоАП).

В случае более тяжких последствий от действий субъектов, нарушивших законодательство в сфере выпуска и оборота ценных бумаг, предусмотрена уголовная ответственность. Она наступает за совершение следующих действий:

- незаконный выпуск (эмиссия) ценных бумаг (ст. 226 УК);

- подлог решения о выпуске либо проспекта эмиссии ценных бумаг (ст. 227 УК);

- манипулирование рынком ценных бумаг (ст. 226<sup>3</sup> УК);

- незаконное использование либо разглашение сведений, внесенных в реестр владельцев ценных бумаг, или информации о результатах финансово-хозяйственной деятельности эмитента ценных бумаг (ст. 226<sup>1</sup> УК);

- незаконные действия с простыми и (или) переводными векселями (ст. 226<sup>2</sup> УК).

## 14.5. Понятие и значение бирж. Виды и функции бирж

Организованный рынок ценных бумаг представлен фондовыми биржами, на которых определен порядок совершения биржевых сделок, иные вопросы организации биржевой торговли.

**Биржа** – организационно оформленный в специализированное учреждение постоянно функционирующий рынок, на котором совершаются сделки купли-продажи ценных бумаг, товаров, валюты, рабочей силы.

Биржа предоставляет своим клиентам помещение, расчетные и информационные услуги, определяет гарантии по заключенным сделкам, регулирует торговые операции посредством биржевых правил.

В зависимости от вида биржевого товара биржи подразделяются на товарные, валютные, фондовые, труда (специфический вид биржи).

**Товарная биржа** – добровольное объединение юридических и (или) физических лиц для гласных публичных торгов товарами в определенном месте, в определенное время и по заранее установленным правилам.

Основополагающим актом, регулирующим правовое положение товарной биржи, права и обязанности членов товарной биржи, порядок ценообразования на бирже и другие вопросы, является Закон «О товарных биржах».

На товарной бирже осуществляется торговля *биржевым товаром*, которым могут быть любые вещи, определяемые родовыми признаками, не изъятые из оборота, а также имущественные права, если иное не предусмотрено законодательством и (или) Президентом Республики Беларусь, допущенные товарной биржей к биржевой торговле в соответствии с законодательством. В случаях, установленных Президентом Республики Беларусь или Советом Министров Республики Беларусь, к биржевому товару могут быть отнесены работы и услуги. К биржевой торговле не допускаются товары (работы, услуги), в отношении которых законодательством установлены фиксированные цены, а также имущественные права на объекты интеллектуальной собственности.

В соответствии с Законом «О товарных биржах» товарная биржа создается в форме открытого акционерного общества.

В ее уставе помимо сведений, предусмотренных законодательством, должен быть определен порядок:

- принятия правил биржевой торговли;
- образования биржевых комитетов и принятия положений о них;
- утверждения методики котировки цен с учетом требований законодательства;
- создания арбитражной комиссии, утверждения положения о ней и регламента арбитражной комиссии.

*Основными задачами товарной биржи* являются:

- содействие развитию организованного рынка товаров (работ, услуг);
- повышение эффективности экспорта товаров белорусских производителей и устойчивости их материально-сырьевого обеспечения;
- упрощение процедуры поиска продавцов (подрядчиков, исполнителей) и покупателей (заказчиков) биржевых товаров;
- создание торгового механизма, имеющего максимально прозрачную систему заключения биржевых сделок по установленным правилам.

*К основным функциям товарной биржи* относятся:

- создание условий для проведения биржевых торгов;
- проведение биржевых торгов;
- регистрация биржевых сделок, а также внебиржевых сделок;
- организация экспертизы качества биржевого товара в случаях, предусмотренных правилами биржевой торговли товарами;
- выявление спроса и предложения товаров (работ, услуг);
- котировка цен;
- изучение факторов, влияющих на динамику цен на биржевые товары;

– информационное обслуживание участников биржевой торговли, клиентов биржевых брокеров и иных заинтересованных лиц;

– организация и развитие биржевой логистической деятельности.

Товарная биржа может создавать за счет собственных средств и иных источников, не запрещенных законодательством, *гарантийный фонд* для предоставления гарантий (поручительств) исполнения участниками биржевой торговли и клиентами биржевых брокеров обязательств по биржевым сделкам.

Товарной биржей в порядке, определенном ее уставом, принимаются *правила биржевой торговли товарами*. Такими правилами устанавливаются:

- порядок аккредитации, в том числе порядок заключения договоров на биржевое обслуживание, юридических лиц Республики Беларусь, иностранных и международных юридических лиц (организаций, не являющихся юридическими лицами) и физических лиц в качестве посетителей биржевых торгов или биржевых брокеров;
- порядок регистрации клиентов биржевых брокеров;
- порядок принятия участников биржевой торговли в члены товарной биржи, прекращения членства, а также права и обязанности членов товарной биржи;
- виды биржевых сделок;
- наименования секций (специализированных направлений деятельности товарной биржи, в рамках которых осуществляется биржевая торговля одной или несколькими группами товаров);
- порядок проведения биржевых торгов;
- порядок информирования участников биржевой торговли о предстоящих биржевых торгах;
- порядок участия в биржевых торгах участников биржевой торговли;
- порядок заключения, регистрации, оформления и учета биржевых сделок;
- меры, принимаемые товарной биржей в целях недопущения резкого повышения или понижения уровней цен в течение торгового дня, торговой сессии, искусственного завышения или занижения цен (манипулирования ценами);
- меры, направленные на обеспечение соблюдения участниками биржевой торговли и клиентами биржевых брокеров законодательства о товарных биржах, правил биржевой торговли товарами биржи, выполнения решений органов управления товарной биржи, принимаемых в целях регулирования биржевой торговли в соответствии с законодательством;

– порядок осуществления товарной биржей контроля за исполнением биржевых сделок;

– перечень мер, применяемых товарной биржей за нарушение правил биржевой торговли товарами, перечень нарушений, за которые они применяются, а также порядок применения таких мер;

– иные положения, регламентирующие биржевую торговлю.

В Республике Беларусь действует единственная товарная биржа – *ОАО «Белорусская универсальная товарная биржа»*. На ней проходят торги стратегически важной для страны продукцией, в которых участвуют сотни и тысячи участников.

Электронная торговая система Белорусской универсальной товарной биржи хранит в себе массивы статистической информации, формирующейся и пополняющейся в процессе биржевой торговли, – от одних биржевых торгов к другим. Исходная информация может быть самой разной: количество сделок, их объемы в натуральном и стоимостном выражении, цены, условия оплаты (предоплата, оплата по факту, отсрочка платежа), базисы и сроки поставки, заявленное качество товара и пр.

**Фондовая биржа** – созданный в форме открытого акционерного общества организатор торговли ценными бумагами, предоставляющий услуги, связанные с обеспечением необходимых условий для совершения сделок купли-продажи финансовых активов, в том числе эмиссионных ценных бумаг (за исключением акций закрытых акционерных обществ).

Фондовая биржа предоставляет такие услуги профессиональным участникам рынка ценных бумаг, юридическим лицам – нерезидентам, имеющим право осуществлять профессиональную деятельность по ценным бумагам в соответствии с иностранным правом, а также услуги для совершения сделок, стороной по которым являются Национальный банк, республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом и иные государственные органы, совершающие сделки с ценными бумагами в соответствии с возложенными на них функциями.

Основным нормативным правовым актом, регулирующих деятельность фондовой биржи, является Закон «О рынке ценных бумаг».

Организация торговли ценными бумагами является составляющей профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам, на осуществление которой необходимо специальное разрешение (лицензия) Министерства финансов.

*Создание и прекращение деятельности фондовой биржи* осуществляются в порядке, установленном законодательством о хозяйственных

обществах, с учетом особенностей, определенных законодательством о ценных бумагах.

К фондовой бирже республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг, устанавливаются специальные требования финансовой достаточности. Кроме того, одному акционеру фондовой биржи и его аффилированным лицам не может принадлежать 20 % и более простых (обыкновенных) акций, эмитированных этой биржей. Такое ограничение не распространяется на Национальный банк и иные государственные органы, а также на акционеров – юридических лиц, являющихся фондовыми биржами.

*К участию в биржевой торговле на фондовой бирже* допускаются: брокеры, дилеры, доверительные управляющие, юридические лица – нерезиденты, имеющие право осуществлять профессиональную деятельность по ценным бумагам в соответствии с иностранным правом (соответствуют требованиям, установленным республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг, и допущены фондовой биржей к торгам), а также Национальный банк, республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом и иные государственные органы, совершающие сделки с ценными бумагами в соответствии с возложенными на них функциями. Участники торгов на фондовой бирже имеют равные права. Передача права на участие в торгах на фондовой бирже третьим лицам не допускается. Лица, не допущенные фондовой биржей к торгам, могут совершать операции на фондовой бирже при посредничестве брокеров и (или) доверительных управляющих, допущенных фондовой биржей к торгам.

*Фондовая биржа вправе* устанавливать размер и порядок взимания сборов и других платежей с участников торгов за оказываемые ею услуги, а также штрафов за нарушение установленных ею правил.

*Фондовая биржа не вправе* участвовать в собственных торгах, кроме случаев размещения через фондовую биржу или купли-продажи акций, эмитентом которых она является, а также иных случаев, установленных республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг.

В соответствии с законодательством руководители и работники фондовой биржи не могут быть членами совета директоров (наблюдательного совета), коллегиального исполнительного органа эмитента, лицами, осуществляющими полномочия единоличного исполнительного органа эмитента, ценные бумаги которого включены в котировальные

листы фондовой биржи, состоять с ним в трудовых отношениях или являться собственником имущества (учредителями, участниками) такого эмитента.

С учетом специфики деятельности фондовая биржа вправе совмещать ее с иной деятельностью: валютной, товарной бирж; клиринговой; по распространению информации; связанной с выполнением функций по организации и проведению торгов. В случае совмещения деятельности фондовой биржи с деятельностью валютной и (или) товарной бирж и (либо) клиринговой деятельностью для осуществления каждой из них должно быть создано отдельное структурное подразделение. Фондовая биржа не имеет права заниматься деятельностью, не связанной с выполнением ее функций по организации и проведению торгов.

За совершаемыми сделками фондовая биржа должна осуществлять постоянный контроль в порядке и по критериям, установленным республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг, а также локальными нормативными правовыми актами фондовой биржи, согласованными с этим органом государственного управления.

В целях минимизации рисков неисполнения обязательств по сделкам с ценными бумагами фондовая биржа вправе создавать за счет собственных средств, взносов участников торгов, иных источников, не запрещенных законодательством, *гарантийные фонды* из денежных средств и ценных бумаг. Порядок формирования, учета и использования гарантийных фондов устанавливается фондовой биржей по согласованию с республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг.

В Республике Беларусь действует белорусская котировочная автоматизированная система (БЕКАС) *ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа»*, которая предоставляет право подачи *индикативных заявок*<sup>1</sup>.

Автоматизированный режим позволяет зарегистрированному участнику самостоятельно подавать в систему БЕКАС индикативные заявки: на покупку и продажу эмиссионных ценных бумаг и ценных бумаг в рамках реализации преимущественного права в соответствии с требованиями законодательства, по пакетам акций, принадлежащим государству и по долям в уставных фондах;

Одним из шагов по развитию фондового рынка Беларуси стало внедрение *модуля «БЕКАС– Индикативные заявки»*. Он позволяет максимально широкому кругу инвесторов выставлять индикативные заявки

<sup>1</sup> Заявки, которые содержат информацию о возможных условиях заключения сделки и направлены на поиск потенциальных контрагентов.

для поиска потенциальных контрагентов. Подача заявок осуществляется в *двух режимах*: автоматизированном (обмен информацией и доступ к базам данных модуля с использованием автоматизированного рабочего места) и «администратор – пользователь» (обмен информацией между администратором и участником системы с использованием факсимильной, курьерской связи и (или) электронной почты).

Максимально допустимый срок действия индикативной заявки устанавливается приказом председателя правления биржи. Она автоматически удаляется по истечении срока ее действия.

Работа модуля «БЕКАС – Индикативные заявки» строится на безвозмездной основе.

Основными принципами его работы являются:

– доступность для любых категорий инвесторов (юридических и физических лиц) независимо от уровня находящихся у них в распоряжении материальных ресурсов и программно-технических средств;

– котировка любых финансовых инструментов фондового рынка (акции, облигации, доли, паи и др.) независимо от страны происхождения эмитента;

– возможность, помимо информации о ценах на финансовые активы, получать и размещать общую информацию о пользователях системы, котироваемых в ней ценных бумагах;

– распространение информации, аккумулируемой в модуле, среди максимально широкого круга лиц.

Все действия пользователей модуля «БЕКАС – Индикативные заявки» протоколируются в специальном электронном журнале, который необходим для разрешения спорных ситуаций.

## 14.6. Биржевые сделки

**Биржевая сделка** – договор, заключенный участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара по итогам биржевых торгов.

По общему правилу сделкой признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 154 ГК), т. е. на возникновение определенных юридических последствий, например на переход права собственности от одной стороны к другой.

*Биржевая сделка* обладает рядом особенностей. Она совершается:

– *в конкретно определенном месте*, торговой системе в соответствии с заранее определенным регламентом в пределах торговой сессии (период торгового дня, в течение которого участники биржевой торговли заключают биржевые сделки);

– лицами, допущенными к торгам и имеющими право на заключение сделок. Члены секции допускаются к совершению сделок в секции на основании заключаемых с биржей договоров в порядке, установленном локальными нормативными актами биржи;

– в отношении определенных вещей, допущенных к обращению на бирже. Биржевой товар продается участнику, предложившему самую высокую цену, и покупается лицом, предлагающим самую низкую цену;

– в соответствии с процедурой заключения в письменной форме.

Биржевым сделкам присущ особый механизм их заключения (оферты и акцепта). Оферта обусловлена подачей в торговую систему биржи заявки, содержащей все условия, на которых оферент согласен заключить сделку. Акцепт представлен встречной заявкой, направляемой участниками биржевых торгов, также содержащей все существенные условия. Оферта при совпадении с акцептом (полном или частичном) считается акцептованной.

По результатам биржевых торгов составляется протокол, который оформляется для каждого участника, заключившего сделку в торговой системе, и является основанием для отражения ее результатов в документах бухгалтерского учета участников и биржи.

*Сделки с ценными бумагами*, за исключением ценных бумаг на предъявителя и векселей, совершаются в простой письменной форме путем заключения договора, подписанного лицами, совершающими сделку, либо должным образом уполномоченными ими представителями. При отсутствии необходимых документов либо несоответствии договора требованиям законодательства, а также в случае, если сделка совершается с нарушением законодательства о ценных бумагах, профессиональный участник рынка ценных бумаг отказывается в регистрации сделки.

*Заключение сделок на товарной бирже* имеет свою специфику. Так, на товарной бирже могут заключаться сделки, являющиеся основанием возникновения прав и обязанностей в отношении реального товара, в том числе с отсроченным сроком его поставки (форвардные сделки), по выполнению работ (оказанию услуг), связанных с заключением стандартных контрактов (фьючерсные сделки), а также уступки прав на будущую передачу прав и обязанностей в отношении биржевого товара, в том числе по стандартным контрактам (опционные сделки). При этом стандартные контракты, заключаемые на товарной бирже и содержащие условия фьючерсных или опционных сделок, не являются ценными бумагами.

## Глава 15 ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ БАНКОВ И НЕБАНКОВСКИХ КРЕДИТНО-ФИНАНСОВЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ

### 15.1. Банки и их роль в условиях рыночной экономики.

#### Банковская система Республики Беларусь. Виды операций, совершаемых банками

В соответствии со ст. 132 Конституции Республики Беларусь финансово-кредитная система государства включает в себя бюджетную систему, банковскую систему, а также финансовые средства внебюджетных фондов, предприятий, учреждений, организаций и граждан. Таким образом, банковская система страны является одним из важнейших элементов финансово-кредитной системы. Эффективная и устойчивая работа банков – необходимое условие нормального функционирования финансовой системы любого государства.

Ранее датой образования банковской системы Беларуси было принято считать 3 января 1922 г. – дату начала работы в Минске Белорусской конторы Госбанка при Наркомате финансов Белорусской ССР. Однако проведенные исследования архивных материалов позволили получить неопровержимые документальные свидетельства того, что первое банковское учреждение на территории современной Беларуси появилось как минимум на полвека раньше. А именно – 8 января 1870 г., когда был подписан Указ Сената Российской Империи об учреждении в Гомеле городского общественного банка. С этого времени и берет свое начало история становления и развития банковской системы Беларуси.

В соответствии с нормами, закрепленными в ст. 5 Банковского кодекса (БК), *банковская система* является двухуровневой: включает в себя Национальный банк и иные банки.

В условиях рыночной экономики устойчивая работа банковской системы государства в целом и отдельных ее элементов в частности (Национального банка и коммерческих банков) необходима для нормального функционирования национальной экономики. Предоставляя денежные средства займа, банки способствуют децентрализации управления экономикой, так как основным инструментом их регулирующего воздействия на субъектов хозяйствования является денежный капитал.

*Банки* составляют неотъемлемую часть современного денежного хозяйства, их деятельность тесно связана с потребностями воспроизводства. Они находятся в центре экономической жизни, обслуживают интересы производителей, связывая денежным потоком различные отрасли экономики. По сути, банковская система является сердцем хозяйственного организма любого государства в мире.

Наряду с банками имеют право осуществлять отдельные банковские операции *небанковские кредитно-финансовые организации*, которые не входят в банковскую систему государства, но включены в финансово-кредитную систему Республики Беларусь. Играя роль финансовых посредников, кредитно-финансовые организации выполняют важную функцию механизма межотраслевого перераспределения денежного капитала.

Совокупность осуществляемых банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями банковских операций, направленных на извлечение прибыли, является *банковской деятельностью*. Особенностью банковской деятельности является то, что, оказывая свои услуги, коммерческие банки не создают прибыли: она формируется за счет прибыли клиентов. Соответственно, банки и небанковские кредитно-финансовые организации направляют свои кредитные ресурсы на финансирование наиболее рентабельных отраслей экономики и отдельных субъектов хозяйствования. В противном случае кредитно-финансовые организации рискуют не только недополучить прибыль, но и потерять собственный капитал. Таким образом, деятельность банков и иных кредитно-финансовых организаций непосредственно содействует формированию рыночной экономики в государстве.

Поскольку одним из обязательных условий формирования рынка является коренная перестройка денежного обращения, перед современным государством остро стоит вопрос сокращения централизованного перераспределения денежных ресурсов. Такой процесс должен осуществляться посредством движения денежного капитала.

К *банковским операциям* в соответствии со ст. 14 БК относятся:

- привлечение денежных средств физических и (или) юридических лиц на счета и (или) во вклады (депозиты);
- размещение привлеченных денежных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности и срочности;
- открытие и ведение банковских счетов физических и (или) юридических лиц;
- открытие и ведение счетов в драгоценных металлах;
- осуществление расчетного и (или) кассового обслуживания физических и (или) юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов;

- валютно-обменные операции;
- купля-продажа драгоценных металлов и (или) камней в случаях, предусмотренных Национальным банком;
- привлечение и размещение драгоценных металлов и (или) камней во вклады (депозиты) физических и (или) юридических лиц;
- выдача банковских гарантий;
- доверительное управление фондом банковского управления на основании договора доверительного управления фондом банковского управления;
- доверительное управление денежными средствами по договору доверительного управления денежными средствами;
- инкассация наличных денежных средств, платежных инструкций, драгоценных металлов и камней и иных ценностей;
- выпуск в обращение (эмиссия) банковских платежных карточек;
- выпуск в обращение (эмиссия) электронных денег;
- выдача ценных бумаг, подтверждающих привлечение денежных средств во вклады (депозиты) и размещение их на счета;
- финансирование под уступку денежного требования (факторинг);
- предоставление физическим и (или) юридическим лицам специальных помещений или находящихся в них сейфов для банковского хранения документов и ценностей (денежные средства, ценные бумаги, драгоценные металлы и камни и др.);
- перевозка наличных денежных средств, платежных инструкций, драгоценных металлов и камней и иных ценностей между банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями, их обособленными и структурными подразделениями, а также доставка таких ценностей клиентам банков и небанковских кредитно-финансовых организаций.

Банковские операции могут быть трех видов: активные, пассивные и посреднические. Активные и пассивные отличаются друг от друга началом движения денежных средств или финансовых обязательств. Так, *активные банковские операции* исходят от банков и небанковских кредитно-финансовых организаций и направлены на предоставление ими денежных средств и финансовых обязательств, *пассивные* – на привлечение извне банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями денежных средств, драгоценных металлов и (или) камней. *Посреднические банковские операции* содействуют осуществлению банковской деятельности банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями.

К активным банковским операциям в соответствии с разд. V БК относятся: банковский кредит, факторинг (финансирование под уступку

денежного требования, осуществляемое путем заключения договора или совершения факторинговых операций) и банковская гарантия (банк или небанковская кредитно-финансовая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) от своего имени письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму).

К пассивным банковским операциям в соответствии с разд. VI БК относятся: банковский вклад (депозит) (денежные средства в белорусских рублях или иностранной валюте, размещаемые физическими и юридическими лицами в целях хранения и получения дохода на срок или до востребования), открытие и ведение банковского счета, доверительное управление денежными средствами (передача вверителем доверительному управляющему на определенный срок денежных средств в доверительное управление, а доверительный управляющий обязуется за вознаграждение осуществлять управление переданными денежными средствами в интересах вверителя или указанного им лица (выгодоприобретателя)). По законодательству управление денежными средствами могут осуществлять только банки.

Посреднические банковские операции указаны в разд. VII БК. В их число входят: безналичные и наличные расчеты, валютно-обменные операции, банковское хранение, инкассация денежных средств и иных ценностей.

Исходя из требований законодательства, *банки и небанковские кредитно-финансовые организации* не только осуществляют банковскую деятельность, но и выполняют *контрольную функцию*. Например, в соответствии с Законом «О мерах по предотвращению легализации доходов, полученных преступным путем, финансирования террористической деятельности и финансирования распространения оружия массового поражения» по операциям с безналичными денежными средствами, перечисляемыми со счетов, открытых в банках или небанковских кредитно-финансовых организациях Республики Беларусь, отправители денежных средств (банк или небанковская кредитно-финансовая организация) обязаны в определенных случаях: проводить идентификацию лиц, совершающих финансовые операции; регистрировать финансовые операции, подлежащие особому контролю, в специальном формуляре и представлять его в Департамент финансового мониторинга Комитета государственного контроля Республики Беларусь; приостанавливать финансовую операцию; представлять по запросу органа финансового мониторинга информацию, необходимую для выполнения возложенных на него функций; хранить экземпляры специальных формуляров; разрабатывать и выполнять правила внутреннего контроля.

## 15.2. Правовой статус, цели и функции Национального банка Республики Беларусь

Национальный банк является одним из двух уровней банковской системы Беларуси. Он подотчетен Президенту Республики Беларусь.

Национальный банк, с одной стороны, является банком и, соответственно, осуществляет банковские операции, а с другой – органом государственного управления. Он осуществляет свою деятельность в соответствии с Конституцией Республики Беларусь, БК, законами Республики Беларусь, нормативными правовыми актами Президента Республики Беларусь и независим в своей деятельности.

В соответствии со ст. 25 БК *основными целями деятельности Национального банка* являются: поддержание ценовой стабильности; обеспечение стабильности банковской системы государства; обеспечение эффективного, надежного и безопасного функционирования платежной системы. При этом в БК закреплено, что получение прибыли не относится к этим целям.

Исходя из целей своей деятельности *Национальный банк* выполняет ряд *функций*. К ним относятся: разработка Основных направлений денежно-кредитной политики Республики Беларусь; рефинансирование банков второго уровня (иных банков); эмиссия денег; формирование золотого запаса и фонда драгоценных камней Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Республики Беларусь и осуществление оперативного управления им; осуществление валютного регулирования и валютного контроля; регулирование кредитных отношений; регулирование и организация денежного обращения; установление правил и порядка осуществления банковских операций; осуществление расчетного и кассового обслуживания Правительства Республики Беларусь; регулирование деятельности банков и небанковских кредитно-финансовых организаций; осуществление банковского надзора; определение порядка и осуществление государственной регистрации банков и небанковских кредитно-финансовых организаций и лицензирования банковской деятельности; осуществление мониторинга финансовой стабильности. Национальный банк выполняет иные функции в соответствии с БК.

*Национальный банк* осуществляет следующие *банковские операции*:

- кредитование банков в порядке рефинансирования;
- расчетное и (или) кассовое обслуживание Правительства Республики Беларусь, Министерства финансов (Главного государственного казначейства) и государственного учреждения «Агентство по гаранти-

рованному возмещению банковских вкладов (депозитов) физических лиц»;

- переучет векселей;
- операции на рынке ценных бумаг;
- перевозка наличных денежных средств, платежных инструкций, драгоценных металлов и камней и иных ценностей;
- управление золотовалютными резервами, операции с драгоценными металлами, в том числе с памятные и слитковыми (инвестиционными) монетами, являющимися законным платежным средством иностранных государств, и (или) драгоценными камнями в любом виде и состоянии, в том числе их покупка, продажа, мена на территории Республики Беларусь и за ее пределами;
- открытие и ведение счетов в драгоценных металлах на территории Республики Беларусь и за ее пределами;
- передача драгоценных металлов в виде мерных слитков на безвозмездной основе в случаях, предусмотренных законодательством;
- привлечение временно свободных бюджетных средств, денежных средств банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, а также организации, осуществляющей гарантированное возмещение банковских вкладов (депозитов) физических лиц, в депозиты, привлечение денежных средств иных организаций в случаях, предусмотренных законодательными актами, на счета и (или) во вклады (депозиты);
- операции в Республике Беларусь и за ее пределами с памятными банкнотами, памятные и слитковыми (инвестиционными) монетами, являющимися законным платежным средством на территории Республики Беларусь, по цене не ниже номинальной;
- выдача по решению Президента Республики Беларусь банковских гарантий и поручительств по инвестиционным проектам;
- межбанковские расчеты, включая расчеты с небанковскими кредитно-финансовыми организациями, иными организациями, в случаях, предусмотренных законодательными актами;
- прием ценностей на хранение;
- денежные переводы и иные расчетные операции;
- покупка и продажа иностранной валюты и иные валютные операции, предусмотренные законодательством, в том числе документарные операции и операции по выдаче кредитов в иностранной валюте;
- валютно-обменные операции с физическими лицами, а также организациями, перечень которых определен в Уставе Национального банка, и иными организациями в случаях, предусмотренных законодательными актами;

– банковские услуги правительствам иностранных государств, центральным (национальным) банкам и финансовым органам этих государств, а также международным организациям;

– посреднические услуги в качестве финансового агента Правительства Республики Беларусь по размещению государственных ценных бумаг;

– операции по обслуживанию государственного долга Республики Беларусь.

Национальный банк состоит из центрального аппарата и структурных подразделений, находящихся на территории Республики Беларусь и за ее пределами, которые действуют на основании утверждаемых положений.

*Органом управления Национального банка* является Правление Национального банка – коллегиальный орган, определяющий основные направления его деятельности и осуществляющий руководство и управление им. Компетенция Правления Национального банка и порядок созыва его заседаний определяются Уставом Национального банка (Указ Президента Республики Беларусь от 13 июня 2001 г. № 320 «Об утверждении Устава Национального банка Республики Беларусь»). Председатель и члены Правления Национального банка назначаются из числа работников Национального банка, являющихся государственными служащими. Они не могут занимать другие государственные должности в других государственных органах, если иное не предусмотрено Конституцией Республики Беларусь и иными законодательными актами, а также состоять в политических партиях.

Председатель и члены Правления Национального банка назначаются Президентом Республики Беларусь с согласия Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь в порядке, установленном законодательными актами, сроком на пять лет. Одно и то же лицо может назначаться Председателем и членом Правления Национального банка не более двух сроков подряд.

Заседание Правления Национального банка считается правомочным, если на нем присутствует не менее 70 % его членов. Заседание не может проводиться в отсутствие Председателя Правления Национального банка или лица, его замещающего. Решения Правления Национального банка принимаются простым большинством голосов его членов, присутствующих на заседании. В случае равенства голосов принятым считается решение, за которое проголосовал Председатель Правления Национального банка. В заседаниях Правления Национального банка имеет право принимать представитель Правительства Республики Беларусь, но лишь с правом совещательного голоса.

### 15.3. Статус банка, организационно-правовые формы банков

Второй уровень банковской системы представлен коммерческими банками, которые в современном законодательстве названы иными банками. На 11 декабря 2017 г. в Республике Беларусь осуществляли деятельность 25 банков<sup>1</sup>.

**Банк** является юридическим лицом, имеющим исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение денежных средств физических и (или) юридических лиц во вклады (депозиты); размещение привлеченных денежных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности и срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц. Банк вправе осуществлять иные банковские операции и виды деятельности, предусмотренные ст. 14 БК. Он действует на основании лицензии, выданной Национальным банком.

Банк является коммерческой организацией, зарегистрированной в порядке, установленном БК. Цель деятельности коммерческого банка – получение прибыли.

В соответствии с требованием законодательства банк должен быть создан в *одной организационно-правовой форме* – в форме акционерного общества (открытого или закрытого типа).

В соответствии с требованиями законодательства государственной регистрации подлежат как вновь создаваемые банки, так и создаваемые в результате реорганизации.

*До подачи документов, необходимых для государственной регистрации создаваемого банка, учредители банка обязаны:* согласовать с Национальным банком наименование банка; определить предполагаемое место нахождения банка (юридический адрес); принять решение о создании банка и утвердить его устав; утвердить кандидатуры на должности руководителя и главного бухгалтера банка и сформировать уставный фонд банка в полном объеме. В соответствии с постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 23 июня 2015 г. № 380 «О минимальном размере уставного фонда банка» минимальный размер уставного фонда создаваемого банка, в том числе в результате реорганизации, составляет 45 млн белорусских рублей.

<sup>1</sup> Сведения о банках и небанковских кредитно-финансовых организациях, действующих на территории Республики Беларусь, их филиалах по состоянию на 11.12.2017. [Электронный ресурс]. URL: // <http://www.nbrb.by/system/banks/list> (дата обращения: 11.12.2017).

Для *государственной регистрации* создаваемого банка его учредители в Национальный банк представляют:

- заявление о государственной регистрации создаваемого банка;
- устав банка в двух экземплярах и его электронную копию;
- договор о создании банка;
- протокол учредительного собрания, в котором помимо сведений, предусмотренных законодательством, содержатся сведения о кандидатурах на должности руководителя и главного бухгалтера банка;
- документы, подтверждающие формирование уставного фонда банка в полном объеме (выписка из временного счета, заключение экспертизы достоверности оценки стоимости имущества в случае внесения в уставный фонд вклада в неденежной форме и другие документы в соответствии с законодательством);
- копии учредительных документов и свидетельств о государственной регистрации учредителей – юридических лиц, а также аудиторские заключения, содержащие сведения о наличии у них собственных средств для внесения в уставный фонд банка;
- документ, подтверждающий право на размещение банка по месту его нахождения (месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа), указанному в уставе банка;
- копии документов, удостоверяющих личность учредителей – физических лиц;
- список учредителей с указанием размера их вклада, количества, категорий и номинальной стоимости акций, подлежащих размещению среди учредителей, а также долей таких акций в уставном фонде банка по форме, определенной Национальным банком;
- сведения о предполагаемых бенефициарных собственниках банка<sup>1</sup>, каждый из которых станет таковым в отношении не менее 5 % акций банка, по форме, определенной Национальным банком;
- передаточный акт или разделительный баланс, содержащие положения о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица (для банка, создаваемого в результате реорганизации);
- платежный документ, подтверждающий уплату государственной пошлины за государственную регистрацию банка.

Учредителями, являющимися иностранными организациями, дополнительно представляется письменное разрешение уполномоченного органа страны места их учреждения на участие в создании банка на тер-

<sup>1</sup> Применительно к банковским отношениям под бенефициарными собственниками понимаются государство, организация или физическое лицо, которые прямо или косвенно (через других физических лиц и (или) другие организации) владеют акциями банка.

ритории Республики Беларусь, если оно требуется по законодательству той страны.

О получении всех необходимых для регистрации документов Национальный банк выдает учредителям банка или представителям письменное подтверждение не позднее следующего рабочего дня после получения.

Решение о государственной регистрации банка или об отказе в его регистрации принимается Правлением Национального банка в течение двух месяцев со дня представления документов.

В случае принятия решения о государственной регистрации банка информация об этом представляется в пятидневный срок в Министерство юстиции для включения сведений о нем в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Национальный банк на основании решения о государственной регистрации банка в течение пяти рабочих дней со дня внесения в ЕГР записи о государственной регистрации банка выдает свидетельство о государственной регистрации банка и документы, подтверждающие постановку на учет в налоговых органах, органах государственной статистики, органах Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты, регистрацию в организации, осуществляющей обязательное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний. Информация о месте нахождения банка (месте нахождения его постоянно действующего исполнительного органа) и его наименовании размещается на официальном сайте Национального банка.

Законодательством предусмотрены случаи, при которых государственная регистрация создаваемого банка не допускается. К ним относятся:

- не представлены все необходимые документы;
- выявлены недостоверные сведения в документах, представленных для государственной регистрации создаваемого банка;
- не соответствуют законодательству устав банка и (или) иные документы, представленные для его государственной регистрации;
- не сформирован в полном объеме на момент проведения государственной регистрации уставный фонд банка;
- установлены факты использования при формировании уставного фонда банка денежных средств или иного имущества, не являющихся собственными средствами учредителей банка, и (или) доходов, полученных преступным путем;
- не соответствует лицензионным требованиям, установленным БК, банк, создаваемый в результате реорганизации;

– имеет непогашенную или неснятую судимость за совершение преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности, является общественным объединением, преследующим политические цели, не соответствует требованиям, установленным Национальным банком, хотя бы один из учредителей банка или один из его предполагаемых бенефициарных собственников, который станет таковым в отношении не менее 5 % акций банка.

Национальный банк в случае принятия решения об отказе в государственной регистрации банка уведомляет об этом его учредителей в письменной форме в пятидневный срок со дня принятия такого решения с указанием причин отказа. Решение об отказе в государственной регистрации банка либо непринятие Национальным банком в установленный срок решения о его государственной регистрации могут быть обжалованы в порядке, установленном законодательством.

В течение 10 месяцев со дня государственной регистрации банк обязан принять меры по выполнению лицензионных требований, исходя из перечня банковских операций, которые намеревается осуществлять, и обратиться в Национальный банк за получением лицензии на осуществление банковской деятельности<sup>1</sup>. В соответствии с требованием законодательства до получения лицензии банк не имеет право осуществлять банковские операции и иную деятельность (за исключением случаев, когда такая деятельность осуществляется для выполнения лицензионных требований), создавать структурные подразделения (филиалы, представительства) и удаленные рабочие места, выступать учредителем (участником) других юридических лиц. В случае неполучения банком по истечении 12 месяцев со дня его государственной регистрации лицензии на осуществление банковской деятельности он подлежит ликвидации.

#### 15.4. Понятие небанковской кредитно-финансовой организации

Небанковские кредитно-финансовые организации (НКФО) можно рассматривать как в широком, так и в узком смысле. В широком смысле к небанковским кредитно-финансовым организациям следует отнести все финансовые институты, в той либо иной степени оказывающие своим клиентам финансовые услуги (лизинговые компании, инвести-

<sup>1</sup> За выдачу лицензии вновь создаваемому банку взимается государственная пошлина в размере 2 200 базовых величин; банку, создаваемому путем реорганизации, – 550 базовых величин.

ционные фонды, кредитные кооперативы, страховые организации, валютно-фондовая биржа, ломбарды и т. п.). В узком смысле небанковская кредитно-финансовая организация рассматривается с точки зрения банковской деятельности. С такой позиции дается определение небанковской кредитно-финансовой организации в ст. 9 БК.

**Небанковская кредитно-финансовая организация** – юридическое лицо, имеющее право осуществлять отдельные банковские операции и виды деятельности, предусмотренные ст. 14 БК. Так, в постановлении Правления Национального банка Республики Беларусь от 5 ноября 2018 г. № 511 указаны отдельные банковские операции, которые вправе осуществлять небанковская кредитно-финансовая организация:

- открытие и ведение счетов юридических лиц в драгоценных металлах;
- осуществление расчетного и (или) кассового обслуживания физических и (или) юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов;
- валютно-обменные операции;
- купля-продажа драгоценных металлов и (или) камней в случаях, предусмотренных законодательством;
- привлечение и размещение драгоценных металлов и (или) камней во вклады (депозиты) юридических лиц;
- выдача банковских гарантий;
- доверительное управление денежными средствами по договору доверительного управления денежными средствами;
- инкассация наличных денежных средств, платежных инструкций, драгоценных металлов и камней и иных ценностей;
- привлечение денежных средств юридических лиц, за исключением банков-корреспондентов, на счета и (или) во вклады (депозиты);
- финансирование под уступку денежного требования (факторинг);
- предоставление физическим и (или) юридическим лицам специальных помещений или находящихся в них сейфов для банковского хранения документов и ценностей (денежные средства, ценные бумаги, драгоценные металлы и камни и др.);
- перевозка наличных денежных средств, платежных инструкций, драгоценных металлов и камней и иных ценностей между банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями, их обособленными и структурными подразделениями, а также доставка таких ценностей клиентам банков и небанковских кредитно-финансовых организаций.

Очевидно, что небанковские кредитно-финансовые организации специализируются либо на обслуживании определенных типов клиентуры, либо на осуществлении конкретных видов кредитно-расчетных и

финансовых услуг. Их деятельность сосредоточивается в большинстве своем на обслуживании относительно ограниченного сегмента рынка и, как правило, предоставлении услуг специфической клиентуре.

НКФО не осуществляют в совокупности следующие банковские операции: привлечение денежных средств физических и (или) юридических лиц на счета и (или) во вклады (депозиты); размещение привлеченных денежных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности и срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и (или) юридических лиц. Именно проведением таких банковских операций банк отличается от небанковской кредитно-финансовой организации.

Перечень банковских операций, которые могут осуществлять НКФО, и их допустимое сочетание устанавливаются Национальным банком.

В настоящее время в Беларуси действуют три небанковские кредитно-финансовые организации.

В соответствии со ст. 106 БК наименование небанковской кредитно-финансовой организации должно содержать указание на характер деятельности этой организации посредством использования слов «небанковская кредитно-финансовая организация», а также на ее организационно-правовую форму. Как и банки, НКФО могут создаваться только в форме акционерного общества.

*Государственная регистрация и лицензирование деятельности небанковских кредитно-финансовых организаций* осуществляются Национальным банком в том же порядке, который установлен и для банков. Осуществлять отдельные банковские операции НКФО могут на основании лицензии, выданной Национальным банком<sup>1</sup>.

Минимальный размер уставного фонда небанковской кредитно-финансовой организации при ее создании составляет 0,5 млн белорусских рублей.

---

<sup>1</sup> За выдачу лицензии созданной небанковской кредитно-финансовой организации взимается государственная пошлина в размере 1 100 базовых величин.

## Глава 16 ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ОБ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### 16.1. Понятие инвестиционной деятельности. Инвестиции и их виды

Современное законодательство не содержит нормативно закреплённого понятия инвестиционной деятельности, но в правовой и экономической науках под *инвестиционной деятельностью* принято понимать действия инвестора по вложению инвестиций в производство продукции (работ, услуг) или их иному использованию для получения прибыли (дохода) и (или) достижения иного значимого результата.

Основными правовыми нормативными актами, регламентирующим инвестиционную и инновационную деятельность на территории Республики Беларусь, являются: Конвенция о защите прав инвестора (заключена в Москве 28 марта 1997 г.); Законы «Об инвестициях», «О концессиях», «О государственно-частном партнёрстве», «О государственной инновационной политике и инновационной деятельности в Республике Беларусь», «Об инвестиционных фондах», Декреты Президента Республики Беларусь от 6 августа 2009 г. № 10 «О создании дополнительных условий для осуществления инвестиций в Республике Беларусь», от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства», от 21 декабря 2017 г. № 8 «О развитии цифровой экономики», постановление Совета Министров Республики Беларусь от 19 июля 2016 г. № 563 «О мерах по реализации Декрета Президента Республики Беларусь от 6 августа 2009 г. № 10» и другие акты. Указанные нормативные правовые акты, устанавливающие правовые основы и основные принципы осуществления инвестиций и инвестиционной деятельности на территории Республики Беларусь, направлены на привлечение инвестиций и инноваций в белорусскую экономику, обеспечение гарантий, прав и законных интересов инвесторов, а также их защиты.

В соответствии со ст. 1 Закона «Об инвестициях» под *инвестиция-ми* понимается любое имущество и иные объекты гражданских прав, принадлежащие инвестору на праве собственности, ином законном основании, позволяющем ему распоряжаться такими объектами, и вкладываемые инвестором на территории Республики Беларусь способами, предусмотренными законодательством, в целях получения прибыли

(доходов) и (или) достижения иного значимого результата либо в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Таким имуществом и объектами являются:

- движимое и недвижимое имущество, в том числе акции, доли в уставном фонде, паи в имуществе коммерческой организации, созданной на территории Республики Беларусь, инвестиционные паи, денежные средства, включая привлечённые, среди которых займы, кредиты;
- права требования, имеющие оценку их стоимости;
- иные объекты гражданских прав, имеющие оценку их стоимости, за исключением видов объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъятые из оборота).

В определении понятия «инвестиции» выделены их характерные черты и свойства.

*В качестве инвестиций* может быть использовано *любое имущество* (вещи, в том числе деньги, криптовалюта, электронные деньги, и ценные бумаги) или *иные объекты гражданских прав*, в том числе имущественные права. Такое имущество и объекты гражданских прав обладают рядом особенностей. Они должны быть прежде всего оборотоспособны. *Оборотоспособность* – свойство инвестиций свободно отчуждаться или переходить от одного лица (инвестора) к другому в порядке и на условиях инвестиционных сделок и быть не изъятыми из оборота или не ограниченными в обороте. Виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объектов, изъятых из оборота), указываются в нормативных правовых актах. Например, такими объектами являются находящиеся только в собственности государства. Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определённым участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты ограниченно оборотоспособные), также определяются в порядке, установленном законодательными актами.

*В качестве инвестиций* можно использовать как *недвижимые, так и движимые вещи*. В соответствии с ГК к недвижимым вещам (недвижимому имуществу, недвижимости) относятся земельные участки, участки недр, поверхностные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, капитальные строения (здания, сооружения), незавершённые законсервированные капитальные строения, изолированные помещения, машино-места. К недвижимым вещам также приравниваются: предприятие в

целом как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река – море», космические объекты. Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги, криптовалюту, электронные деньги, и ценные бумаги, признаются движимым имуществом.

*Основным имуществом* в отношении, которого будут строиться инвестиционные правоотношения, является *предприятие*, поскольку основной целью инвестиционного законодательства является привлечение инвестиций в экономику Республики Беларусь. Предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В его состав входят: все виды имущества, предназначенные для деятельности, включая земельные участки, капитальные строения (здания, сооружения), незавершенные законсервированные капитальные строения, изолированные помещения, машино-места, оборудование, инвентарь, сырье, продукция, криптовалюта, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права. Согласно ст. 132 ГК предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав.

В рамках инвестиционных правоотношений необходимо также учитывать *особенности* некоторых инвестиций:

– *неделимого имущества*. Раздел вещи в натуре невозможен без изменения ее назначения;

– *сложной вещи*. Разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению;

– *главной вещи и ее принадлежности*. Для обслуживания главной вещи предназначена другая вещь, которая связана с ней общим назначением (принадлежностью) и следует судьбе главной вещи;

– *индивидуально-определенного имущества и вещей, определяемых родовыми признаками*. Индивидуально-определенным признается имущество, выделенное из другого имущества по присущим только ему признакам (например, корпус реактора для БелАЭС) и являющееся незаменимым. Определяемые родовые признаки вещей присущи всем вещам того же рода и определяются числом, весом, мерой. Вещи, определяемые родовыми признаками, являются заменимыми;

– *охраняемых результатов интеллектуальной деятельности*;

– *нераскрытой информации*. Информация (сведения о лицах, фактах, событиях, явлениях и процессах) охраняется в качестве

нераскрытой информации, если она составляет служебную тайну или коммерческую тайну;

– *имущества в виде животных*. Для отдельных видов животных на территории Республики Беларусь могут быть установлены особые правила размещения и проживания.

Инвестор имеет *возможность распоряжаться инвестициями*. Распоряжение инвестициями носит условный характер, хотя распоряжение имуществом – определение юридической судьбы вещи. В инвестиционных отношениях вещь не только распоряжаются, но и пользуются и владеют, т. е. обладает правом собственности на нее. Но в инвестиционной деятельности и экономической жизни используются и другие вещные права, в которых право распоряжения усечено или отсутствует вовсе, или получают доступ к материальным ценностям на основе сделок. Например, в качестве инвестиций для создания крестьянского (фермерского) хозяйства может быть использовано право пожизненного наследуемого владения земельным участком, в котором право распоряжения присутствует только в рамках передачи земельного участка по наследству.

К иному законному основанию принадлежности имущества, которое позволяет вовлекать имущество в сферу инвестиционных правоотношений, следует отнести правомочия, возникающие на основе:

– *вещных прав*: хозяйственного ведения и оперативного управления, пожизненного наследуемого владения земельным участком, постоянно или временного пользования земельным участком;

– *сделки (обязательственное право)*: договоров доверительного управления, займа и кредита, концессии, лизинга, конвертируемого займа.

При привлечении инвестиций необходимо *соблюдения условий экономической концентрации*. В соответствии со ст. 6 Закона «Об инвестициях» не допускается осуществление инвестиций в имущество юридических лиц, занимающих доминирующее положение на товарных рынках Республики Беларусь, без согласия антимонопольного органа.

Для инвестиционной деятельности важным правовым аспектом является *легальность источников ее финансирования*. Так, нередко преступники используют отношения в сфере инвестирования с целью легализации («отмывания») средств, полученных преступным путем. В соответствии со ст. 235 УК под легализацией («отмыванием») средств, полученных преступным путем, признается совершение финансовых операций со средствами, полученными заведомо преступным путем, для придания правомерного вида владению, пользованию и (или) распоряжению указанными средствами в целях утаивания или искажения происхождения, местонахождения, размещения, движения или действительной принадлежности указанных средств.

Инвестиции могут осуществляться в различных формах и преследовать различные цели.

*Инвестиции* бывают:

– *по объектам вложения средств: реальные* (вложение средств в реальные экономические активы (материальные ресурсы и нематериальные активы)), *финансовые* (вложение средств в различные финансовые активы (ценные бумаги, банковские депозиты, криптовалюта));

– *в зависимости от целей инвестирования: прямые* (вложение в уставные капиталы предприятий с целью установления контроля и управления объектом инвестирования), *портфельные* (средства, вложенные в экономические активы для получения дохода и диверсификации рисков);

– *по формам собственности: частные* (за счет средств, представляемых юридическими лицами частной формы собственности и индивидуальными предпринимателями), *государственные* (осуществляемые государством), *иностранные* (за счет средств иностранных инвесторов);

– *по территориальному признаку: национальные* (вкладываемые инвестором на территории собственного государства); *зарубежные* (вкладываемые инвестором на территории иностранного государства);

– *в зависимости от формы капитальных вложений: оборонительные* (нацеленные на снижение риска по приобретению сырья, комплектующих изделий, на удержание уровня цен), *наступательные* (направленные на поиск новых разработок и технологий), *социальные* (направленные на решение социально значимых задач, как, например, на строительство Национальной библиотеки Беларуси, спортивных объектов в Республике Беларусь), *обязательные* (связанные с требованием государства);

– *по срокам* инвестиционной деятельности: *краткосрочные* (до одного года), *среднесрочные* (от одного года до трех лет), *долгосрочные* (свыше трех лет).

В соответствии с Концепцией национальной безопасности Республики Беларусь, утвержденной Указом Президента Республики Беларусь от 9 ноября 2010 г. № 575, в экономической сфере одними из основных национальных интересов являются: экономический рост и повышение конкурентоспособности белорусской экономики на основе ее структурной перестройки, устойчивого инновационного развития, инвестиций в человеческий капитал, модернизации экономических отношений, снижения себестоимости, импорто- и материалоемкости производимой продукции; трансфер современных технологий в экономику страны преимущественно за счет прямых иностранных инвестиций, доступность зарубежных кредитных ресурсов.

## 16.2. Субъекты, объекты и формы инвестиционной деятельности

*Субъектом инвестиционной деятельности* является инвестор.

В соответствии с Конвенцией о защите прав инвестора *инвестор* – государство, юридическое или физическое лицо, осуществляющее вложения собственных, заемных или привлеченных средств в форме инвестиций.

В Республике Беларусь инвесторами признаются:

– граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие в Республике Беларусь;

– индивидуальные предприниматели;

– юридические лица Республики Беларусь;

– организации, не являющиеся юридическими лицами (например, паевые инвестиционные фонды);

– иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно не проживающие в Республике Беларусь, граждане Республики Беларусь, постоянно проживающие за пределами Республики Беларусь;

– иностранные и международные юридические лица (организации, не являющиеся юридическими лицами) (иностранные инвесторы).

*По правовому положению* выделяют *инвесторов*:

– инвестиционный фонд (акционерный, паевой);

– управляющая организация (доверительный управляющий имуществом инвестиционного фонда);

– учредитель, участник, акционер акционерного общества, собственник имущества унитарного предприятия, крестьянского (фермерского) хозяйства;

– член крестьянского (фермерского) хозяйства, коммандит коммандитного товарищества;

– основное общество (товарищество), аффилированное лицо;

– национальный, иностранный инвестор;

– концессионер и др.

*Инвесторы имеют право* на реализацию своих имущественных и неимущественных прав в соответствии с законодательством, предоставление им земельных участков в пользование, аренду, собственность в соответствии с законодательством, создание на территории Республики Беларусь коммерческие организации с любым объемом инвестиций, в любых организационно-правовых формах, предусмотренных законодательством, заключение договора (договоров) с Республикой Беларусь, связанного (связанных) с осуществлением инве-

стиций, а также на исключительные права на объекты интеллектуальной собственности.

*Иностранные инвесторы вправе* при создании коммерческой организации, приобретении акций, долей в уставном фонде, паев в имуществе коммерческой организации, включая случаи увеличения уставного фонда коммерческой организации, вносить свой вклад в иностранной валюте и (или) белорусских рублях, а также неденежный вклад, имеющий оценку стоимости, в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь.

При осуществлении инвестиций в приоритетные виды деятельности (секторы экономики) используются льготы и преференции.

Инвесторы, коммерческие организации, созданные в установленном порядке с участием инвестора (инвесторов), имеют право на привлечение в Республику Беларусь иностранных граждан и лиц без гражданства, в том числе не имеющих разрешения на постоянное проживание в Республике Беларусь, для осуществления трудовой деятельности в Республике Беларусь.

*Инвесторы обязаны:*

- соблюдать Конституцию Республики Беларусь и принятые в соответствии с ней акты законодательства;

- не предпринимать действий, являющихся недобросовестной конкуренцией, а также действий (бездействия), направленных на недопущение, устранение или ограничение конкуренции, причинение вреда правам, свободам, законным интересам других лиц;

- исполнять иные обязанности, установленные законодательством.

**Объектами инвестиционной деятельности** являются:

- коммерческие организации (предприятия как имущественный комплекс);

- недвижимое имущество (за исключением жилых домов, жилых помещений для проживания);

- акции;

- доли в уставном фонде;

- инвестиционные паи;

- паи в имуществе коммерческих организаций;

- паи в имуществе некоммерческих организаций;

- интеллектуальная собственность;

- объекты концессии (объекты, составляющие исключительную собственность государства (недра, воды, леса) или находящиеся только в собственности государства, виды деятельности, на которые распространяется исключительное право государства).

На территории Республики Беларусь инвестиции осуществляются в различных формах в зависимости от способа инвестирования. Такими способами являются:

- создание коммерческой организации;

- приобретение, создание, в том числе путем строительства, объектов недвижимого имущества (за исключением приобретения или строительства физическими лицами жилых домов, жилых помещений для проживания);

- приобретение прав на объекты интеллектуальной собственности;

- приобретение акций, долей в уставном фонде, паев в имуществе коммерческой организации, включая случаи увеличения уставного фонда коммерческой организации (за исключением вложения имущества в некоммерческие организации, в отношении имущества которых их учредители (участники) не имеют права собственности или иных вещных прав; приобретения иных, кроме акций, ценных бумаг; предоставления займов, кредитов и их возврата, размещения банковских вкладов (депозитов));

- на основе концессии;

- иные способы, кроме запрещенных законодательством Республики Беларусь.

*Не допускается осуществление инвестиций* в виды деятельности, запрещенные законодательными актами Республики Беларусь. Ограничения также могут быть установлены в интересах национальной безопасности (в том числе охраны окружающей среды, историко-культурных ценностей), общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц.

Имущество, являющееся инвестициями или образуемое в результате осуществления инвестиций, не может быть безвозмездно национализировано или реквизировано. *Национализация возможна* только по мотивам общественной необходимости и при условии своевременной и полной компенсации стоимости национализируемого имущества и других убытков, причиняемых национализацией. *Реквизиция возможна* только в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, в интересах общества по решению государственных органов в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой инвестору компенсации стоимости реквизированного имущества. Инвестор, имущество которого реквизировано, вправе при прекращении действия обстоятельств, в связи с которыми произведена реквизиция, требовать по суду возврата ему сохранившегося имущества.

### 16.3. Понятие и значение инновационной деятельности. Субъекты и объекты инновационной деятельности. Государственная инновационная политика

**Инновационная деятельность** представляет собой деятельность по преобразованию новшества в инновацию.

Она может включать в себя:

- выполнение научно-исследовательских работ, необходимых для преобразования новшества в инновацию;
- разработку новой или усовершенствованной продукции, технологии, создание новых услуг, организационно-технических решений;
- выполнение работ по подготовке и освоению производства новой или усовершенствованной продукции, освоению новой или усовершенствованной технологии, подготовке применения новых организационно-технических решений;
- производство новой или усовершенствованной продукции, продукции на основе новой или усовершенствованной технологии;
- введение в гражданский оборот или использование для собственных нужд новой или усовершенствованной продукции, технологии, новых услуг, организационно-технических решений (например, криптовалюты);
- иную деятельность, направленную на преобразование новшества в инновацию.

В инновационной деятельности основными субъектами являются субъект инновационной деятельности и субъект инновационной инфраструктуры.

**Субъект инновационной деятельности** – физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, или юридическое лицо, осуществляющие инновационную деятельность. Им может быть:

- *автор (соавторы) инновации* – физическое лицо (лица), творческим трудом которого (которых) на основе новшества получена инновация;
- *резидент технопарка* – юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющие инновационную деятельность с использованием предоставленного технопарком движимого и недвижимого имущества, в том числе помещений различного функционального назначения, и оказываемых технопарком услуг (выполняемых работ), пользующиеся статусом резидента на основании решения органов управления технопарка.

**Субъект инновационной инфраструктуры** – юридическое лицо, предметом деятельности которого является содействие осуществлению инновационной деятельности и которое зарегистрировано в качестве субъекта инновационной инфраструктуры. Им может быть:

– *венчурная организация* – коммерческая организация, предмет деятельности которой состоит в финансировании инновационной деятельности;

– *научно-технологический парк* (технопарк), имеющий среднесписочную численность работников до 100 человек, целью деятельности которого являются содействие развитию предпринимательства в научной, научно-технической, инновационной сферах и создание условий для осуществления юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, являющимися резидентами технопарка, инновационной деятельности;

– *центр трансфера технологий*, имеющий среднесписочную численность работников до 100 человек, целью деятельности которого является обеспечение трансфера технологий, или имеющий обособленное подразделение с численностью работников не менее семи человек, целью деятельности которого является обеспечение трансфера технологий.

В инновационных правоотношениях объектами являются новшество, инновация, инновационный товар.

**Новшество** – результат интеллектуальной деятельности (новое знание, техническое или иное решение, экспериментальный или опытный образец и др.), обладающий признаками новизны по сравнению с существующими аналогами для определенного сегмента рынка, практической применимости, способный принести положительный экономический или иной полезный эффект при создании на его основе новой или усовершенствованной продукции, технологии, новой услуги, организационно-технического решения.

**Инновация** – введенные в гражданский оборот или используемые для собственных нужд новая или усовершенствованная продукция, технология, новая услуга, организационно-техническое решение производственного, административного, коммерческого или иного характера.

**Инновационный товар** – товар, созданный с использованием способных к правовой охране результатов интеллектуальной деятельности, обладающий более высокими технико-экономическими показателями по сравнению с другими товарами, представленными на определенном сегменте рынка, и, следовательно конкурентоспособный.

К основным организационно-правовым формам инновационной деятельности относятся инновационный проект, венчурный проект, трансфер технологий, сделка.

**Инновационный проект** – комплекс работ, направленных на преобразование новшества в инновацию.

**Венчурный проект** – инновационный проект, финансирование которого осуществляет венчурная организация. Портфель венчурных проектов – совокупность венчурных проектов, отличающихся по степени новизны используемой информации, объему комплекса работ и финансирования, формируемая в целях снижения риска инновационной деятельности.

**Трансфер технологий** – комплекс мероприятий, направленных на передачу новшеств из сферы их получения (разработки) в сферу практического использования.

Предметом **сделки** является переход к другому лицу имущественных прав на продукцию, технологию, организационно-техническое решение, в том числе на результаты интеллектуальной деятельности, используемые при создании этой продукции, технологии, организационно-технического решения, а также имущественных прав на оказание услуг.

В Концепции национальной безопасности Республики Беларусь указано, что одними из угроз национальной экономики являются низкая наукоемкость ВВП и доля инновационной продукции в общем объеме промышленного производства. Эффективная национальная инновационная система в целом не создана. Не развита инновационная инфраструктура, высок износ технологического оборудования.

В соответствии с Директивой Президента Республики Беларусь от 14 июня 2007 г. № 3 «О приоритетных направлениях укрепления экономической безопасности государства» основные национальные интересы в научно-технологической сфере связаны с наращиванием выпуска инновационной и высокотехнологичной продукции, созданной с использованием технологий V и VI технологических укладов. Поэтому перед национальной экономикой стоят следующие задачи, связанные с развитием инновационной деятельности:

– повышение роли и вклада научного сообщества в решение государственно значимых задач;

– создание в Республике Беларусь инновационной и производственной инфраструктуры, необходимой для организации производств, основанных на технологиях V и VI технологических укладов. К V технологическому укладу относятся: информационно-коммуникационные, авиакосмические технологии, биотехнологии, технологии в области микро- и радиоэлектроники, роботостроения и приборостроения, вычислительной, оптико-волоконной техники и офисного оборудования, атомной энергетики и возобновляемых источников энергии, технологии

производства медицинской техники и оказания высокотехнологичной медицинской помощи, технологии производства фармацевтической продукции, новых материалов с заданными свойствами. К VI технологическому укладу относятся: нанотехнологии, генно-инженерные и клеточные технологии, технологии искусственного интеллекта, аддитивные технологии;

– определение в качестве приоритета государственной инновационной политики развитие высокотехнологичных направлений национальной экономики, основанных на использовании био- и нанотехнологий, информационных технологий, технологий новых материалов с заданным уровнем свойств;

– формирование и развитие системы государственно-частного партнерства;

– повышение качества подготовки управленческих и инженерно-технических кадров, владеющих современными методиками и технологиями управленческой и инновационной деятельности;

– популяризация интеллектуального творчества и инновационного предпринимательства в качестве государственно-значимой и социально престижной сферы деятельности.

Директивой Президента Республики Беларусь от 14 июня 2007 г. № 3 «О приоритетных направлениях укрепления экономической безопасности государства» в целях реализации указанных выше задач Совету Министров Республики Беларусь поручено принять системные меры:

– по созданию эффективного механизма координации развития национальной инновационной системы в целом и ее отдельных структурно-функциональных компонентов для увеличения к 2020 г. удельного веса: инновационно активных организаций в общем количестве организаций, основным видом экономической деятельности которых является производство промышленной продукции, до 26 %; инновационной продукции в общем объеме отгруженной продукции организациями, основным видом экономической деятельности которых является производство промышленной продукции, до 21 %;

– наращиванию бюджетных расходов на научную, научно-техническую и инновационную деятельность до 1 % от валового внутреннего продукта;

– формированию системы венчурного финансирования для привлечения внебюджетных источников финансирования научной, научно-технической и инновационной деятельности;

– обеспечению ускоренного развития Парка высоких технологий, Китайско-Белорусского индустриального парка «Великий камень», научно-технологических парков в качестве площадок для организации

инновационных и высокотехнологичных производств, основанных на технологиях V и VI технологических укладов;

– созданию условий для организации бизнес-инкубирования микро- и малых организаций, осуществляющих инновационную деятельность, с даты государственной регистрации которых прошло не более одного года, использующих технологии V и VI технологических укладов, на базе Парка высоких технологий, научно-технологических парков и инкубаторов малого предпринимательства;

– внедрению в практику управления и хозяйствования новых для нашей страны форм интеграции науки, образования и производства на базе организаций всех форм собственности (кластеры, технологические платформы);

– ускоренному развитию материально-технической базы и повышению эффективности деятельности центров коллективного пользования уникальным научно-исследовательским оборудованием, созданию равных условий доступа к нему всех научных работников, занимающихся профильными темами;

– созданию условий для развития изобретательства и технического творчества молодежи;

– созданию условий для трансфера и коммерциализации технологий, созданных в Республике Беларусь и за рубежом;

– развитию и государственной поддержке стартап-движения, включая оказание информационной и финансовой поддержки организациям, осуществляющим подготовку и проведение мероприятий по вовлечению молодежи в занятие инновационной и предпринимательской деятельностью, установлению профессионально-деловых связей изобретателей и предпринимателей, предлагающих инновационные продукты и технологии, с потенциальными инвесторами и деловыми партнерами;

– увеличению численности исследователей до 22 человек на 10 тыс. населения;

– обеспечению к 2020 г. роста удельного веса: внебюджетных источников во внутренних затратах на научные исследования и разработки до 60 %; экспорта наукоемкой и высокотехнологичной продукции в общем объеме белорусского экспорта до 20 %; высокотехнологичных видов деятельности в общем объеме промышленного производства до 4–6 %.

В соответствии с Законом «О государственной инновационной политике и инновационной деятельности в Республике Беларусь» целью государственной инновационной политики определяется создание благоприятных социально-экономических, организационных и правовых условий для инновационного развития и повышения конкурентоспособности национальной экономики.

*Основными задачами государственной политики являются:*

– обеспечение экономического и социального развития Республики Беларусь за счет эффективного использования интеллектуальных ресурсов общества;

– обеспечение правового регулирования, стимулирующего инновационное развитие национальной экономики;

– формирование и комплексное развитие национальной инновационной системы, обеспечение ее интеграции в мировую инновационную систему с учетом национальных интересов;

– создание благоприятных условий для осуществления инновационной деятельности, в том числе для вложения инвестиций в данную сферу;

– стимулирование авторов (соавторов) инновации;

– стимулирование создания и развития юридических лиц, осуществляющих инновационную деятельность, а также стимулирование деятельности индивидуальных предпринимателей в инновационной сфере;

– содействие созданию и развитию рынка инноваций;

– создание благоприятных условий для доступа субъектов инновационной деятельности к материальным, финансовым и интеллектуальным ресурсам, необходимым для осуществления инновационной деятельности;

– содействие созданию и развитию инновационной инфраструктуры;

– развитие государственно-частного партнерства в сфере инновационной деятельности;

– прогнозирование технологического развития;

– организация подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров в сфере инновационной деятельности;

– развитие международного сотрудничества в сфере инновационной деятельности;

– обеспечение государственных интересов (обороны и национальной безопасности) в сфере инновационной деятельности.

Для решения поставленных задач создана **национальная инновационная система**, представляющая собой совокупность государственных органов, иных государственных организаций, регулирующих в пределах своей компетенции отношения в сфере инновационной деятельности, а также юридических и физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, осуществляющих и (или) обеспечивающих инновационную деятельность.

*В состав национальной инновационной системы входят:*

– республиканские органы государственного управления, иные государственные организации, подчиненные Совету Министров Республики

ки Беларусь, Национальная академия наук Беларуси, органы местного управления и самоуправления областного территориального уровня, регулирующие в пределах своей компетенции отношения в сфере инновационной деятельности;

- субъекты инновационной деятельности;
- субъекты инновационной инфраструктуры;
- учреждения образования, обеспечивающие подготовку, переподготовку и повышение квалификации кадров в сфере инновационной деятельности;
- иные юридические и физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, осуществляющие и (или) обеспечивающие инновационную деятельность.

*Государственное регулирование инновационной деятельности осуществляется в форме:*

- принятия (издания) нормативных правовых актов в сфере инновационной деятельности;
- подготовки и реализации программ инновационного развития;
- организации прогнозирования технологического развития;
- осуществления технического нормирования и стандартизации;
- иной, предусмотренной законодательством.

*Государственное регулирование инновационной деятельности осуществляется на принципах:* свободы научного и технического творчества; защиты интеллектуальной собственности; направленности инновационной деятельности на достижение приоритетов социально-экономического развития Республики Беларусь; обеспечения эффективного взаимодействия компонентов национальной инновационной системы; оптимального сочетания форм и методов государственного регулирования с использованием рыночных механизмов развития инновационной деятельности; стимулирования инновационной деятельности; экономической эффективности и результативности государственной поддержки субъектов инновационной деятельности инновационной инфраструктуры; выделения бюджетных средств на конкурсной основе для реализации инновационных проектов.

#### **16.4. Договоры в сфере инвестиционной деятельности**

В сфере инвестиционной деятельности могут заключаться следующие договоры: инвестиционный между инвестором (инвесторами) и Республикой Беларусь, концессионный, соглашение о государственно-

частном партнерстве, о представлении интересов Республики Беларусь по вопросам привлечения инвестиций в Республику Беларусь.

*Инвестиционный договор между инвестором (инвесторами) и Республикой Беларусь* – договор, заключаемый в целях реализации на территории Республики Беларусь инвестиционного проекта, соответствующего приоритетному виду деятельности (сектору экономики) для осуществления инвестиций. Такие виды деятельности (секторы экономики) определяются Советом Министров Республики Беларусь.

В целях создания дополнительных, льготных условий для осуществления инвестиций в Республике Беларусь, а также в целях минимизирования затрат инвесторов, создания комфортного климата, установления дополнительных гарантий защиты, получения преференций в нашем государстве разработан правовой механизм заключения инвестиционного договора между инвестором (инвесторами) (далее – инвестор) и Республикой Беларусь. Правовой основой рассматриваемых договорных отношений являются: Декрет Президента Республики Беларусь от 6 августа 2009 г. № 10 «О создании дополнительных условий для осуществления инвестиций в Республике Беларусь»; постановление Совета Министров Республики Беларусь от 19 июля 2016 г. № 563 «О мерах по реализации Декрета Президента Республики Беларусь от 6 августа 2009 г. № 10».

Выделяют *два вида инвестиционных договоров между инвестором и Республикой Беларусь* в зависимости от основания решения о их заключении, принятого:

- республиканским органом государственного управления, иной государственной организацией, подчиненной Правительству Республики Беларусь, Управлением делами Президента Республики Беларусь, областным (Минским городским) исполнительным комитетом, если договором не предусматривается предоставление инвестору и (или) организации, реализующей инвестиционный проект (далее – организации), дополнительных льгот и (или) преференций, кроме установленных актами законодательства;

- Советом Министров Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь, если договором предусматривается предоставление инвестору и (или) организации отдельных льгот и (или) преференций. В таком решении Совета Министров Республики Беларусь определяется государственный орган или исполнительный комитет, уполномоченный на подписание договора, а также при необходимости порядок подтверждения права на применение указанных льгот и (или) преференций. Для заключения данного вида инвестиционного

договора требуется представление бизнес-плана инвестиционного проекта и проведение государственной комплексной экспертизы инвестиционного проекта.

Инвестиционный договор должен содержать следующие существенные условия:

- объект, объем, источники, сроки и условия осуществления инвестиций;

- сроки каждого из этапов реализации (при их наличии) инвестиционного проекта;

- срок окончания реализации инвестиционного проекта, а также срок действия инвестиционного договора;

- права и обязанности сторон инвестиционного договора (организации), в том числе обязанность инвестора или организации возместить Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам суммы льгот и преференций в случае прекращения инвестиционного договора по основаниям иным, чем исполнение инвестором или организацией своих обязательств по инвестиционному договору; письменно уведомить государственный орган или исполнительный комитет, заключившие инвестиционный договор, о реорганизации или изменении собственника имущества, состава участников не менее чем за два месяца до даты их осуществления. При наличии возражений по данным обстоятельствам государственный орган или исполнительный комитет, заключившие инвестиционный договор, должны уведомить об этом инвестора или организацию до осуществления их реорганизации или изменения собственника имущества, состава участников. Ненаправление инвестором или организацией указанного уведомления, а также их реорганизация или изменение собственника имущества, состава участников при наличии поступившего возражения являются основанием для отказа Республики Беларусь в лице государственного органа или исполнительного комитета, заключивших инвестиционный договор, от исполнения своих обязательств по инвестиционному договору в одностороннем порядке;

- ответственность сторон инвестиционного договора (организации) за неисполнение либо ненадлежащее исполнение его условий, в том числе ответственность инвестора или организации за нарушение сроков реализации инвестиционного проекта или этапов его реализации (при их наличии), и возмещение инвестору убытков, причиненных в результате незаконных действий (бездействия) должностных лиц государственного органа или исполнительного комитета, заключивших от имени Республики Беларусь инвестиционный договор, или иного государственного органа (организации);

- право Республики Беларусь на односторонний отказ от исполнения своих обязательств по инвестиционному договору при неисполнении либо ненадлежащем исполнении инвестором или организацией своих обязательств;

- требования о конфиденциальности информации;

- порядок, а также орган рассмотрения споров между сторонами инвестиционного договора, связанных с исполнением условий инвестиционного договора.

*Для заключения инвестиционного договора инвестор обращается с подписанным им заявлением в государственный орган в соответствии с его компетенцией.*

Если инвестор или организация претендуют на предоставление земельного участка для строительства объектов, предусмотренных в инвестиционном проекте, они должны обращаться в государственный орган, указанный в перечне участков, предназначенных для строительства объектов, предусмотренных заключенными с Республикой Беларусь инвестиционными договорами.

В заявлении о заключении инвестиционного договора дополнительно указываются:

- место размещения и площадь земельного участка, включенного в перечень участков для реализации инвестиционных проектов, если инвестор или организация претендуют на предоставление земельного участка для строительства объектов, предусмотренных в инвестиционном проекте;

- имеющийся опыт (при его наличии) реализации инвестором или организацией инвестиционных проектов, проектов государственно-частного партнерства, осуществления инвестиций на основе концессий на территории Республики Беларусь и в иных странах.

*К заявлению прилагаются следующие документы:*

- проект инвестиционного договора, подписанный инвестором, в том числе его электронная копия;

- оформленная в соответствии с установленным законодательством требованиями копия (без нотариального удостоверения) свидетельства о государственной регистрации инвестора (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей – резидентов Республики Беларусь), выписка из торгового регистра страны места нахождения инвестора или иное эквивалентное доказательство юридического статуса инвестора в соответствии с законодательством страны его места нахождения (для юридических лиц – нерезидентов Республики Беларусь, иностранных организаций, не являющихся юридическими лицами), выданные не

позднее трех месяцев до даты регистрации заявления о заключении инвестиционного договора;

– заверенная в установленном порядке копия документа, удостоверяющего личность инвестора (для физических лиц);

– оформленные в соответствии с установленными законодательством требованиями копии (без нотариального засвидетельствования) документов, подтверждающих намерения инвестора заключить инвестиционный договор, а также документов, подтверждающих полномочия лица, подписавшего проект инвестиционного договора, на его подписание;

– оформленные в соответствии с установленными законодательством требованиями копии (без нотариального засвидетельствования) учредительных документов инвестора (для юридических лиц, иностранных организаций, не являющихся юридическими лицами);

– оформленные в соответствии с установленными законодательством требованиями копии (без нотариального засвидетельствования) аудиторского заключения (для юридических лиц – резидентов Республики Беларусь), или заключения по результатам проведения финансового Due Diligence, или аудиторского заключения международного стандарта ISA 700 с переводом на белорусский или русский язык (для нерезидентов Республики Беларусь);

– финансово-экономическое обоснование инвестиционного проекта, содержащее сведения об объекте осуществления инвестиций, сроке реализации инвестиционного проекта и ожидаемом социально-экономическом эффекте, иную информацию, характеризующую инвестиционный проект (по усмотрению инвестора).

Государственный орган в целях получения сведений, необходимых для принятия решения о заключении инвестиционного договора, осуществляет взаимодействие с иными государственными органами, в том числе путем направления соответствующих запросов, срок информирования по которым не должен превышать 10 календарных дней.

После заключения инвестиционного договора инвестор при реализации инвестиционного проекта имеет право на преференции:

– строительство объектов, предусмотренных инвестиционным проектом, вместе с разработкой, экспертизой и утверждением в установленном порядке необходимой проектной документации на каждый из этапов строительства с одновременным проектированием последующих этапов данного строительства;

– предоставление в аренду земельного участка требуемого размера без проведения аукциона на право заключения договора аренды земельного участка;

– строительство объектов, предусмотренных инвестиционным проектом, с правом удаления объектов растительного мира без осуществления компенсационных выплат стоимости удаляемых объектов растительного мира;

– вычет в полном объеме сумм налога на добавленную стоимость (за исключением сумм налога, не подлежащих вычету в соответствии с законодательством), уплаченных при приобретении (ввозе на территорию Республики Беларусь) товаров (работ, услуг), имущественных прав, использованных для проектирования, строительства (реконструкции), оснащения объектов, предусмотренных инвестиционным проектом;

– определение без проведения подрядных торгов генеральной проектной организации, генеральной подрядной организации, субподрядных проектных, строительных и иных организаций для строительства объектов, предусмотренных инвестиционным проектом, а также их ремонта, реконструкции, реставрации и благоустройства.

Инвестор по инвестиционному договору освобождается:

– от внесения платы за право заключения договора аренды земельного участка, перечисляемой в республиканский или местный бюджет или фонд развития соответствующей свободной экономической зоны;

– земельного налога или арендной платы за земельные участки, находящиеся в государственной собственности, предоставленные для строительства объектов, предусмотренных инвестиционным проектом, на период проектирования и строительства таких объектов по 31 декабря года, следующего за годом, в котором завершено строительство указанных объектов;

– возмещения потерь сельскохозяйственного и лесохозяйственного производства, вызванных изъятием земельного участка;

– отчислений в инновационные фонды на срок действия инвестиционного договора;

– ввозных таможенных пошлин (с учетом международных обязательств Республики Беларусь) и налога на добавленную стоимость, взимаемых таможенными органами, при ввозе на территорию Республики Беларусь технологического оборудования (комплектующих и запасных частей к нему) для использования его на территории Республики Беларусь в рамках реализации инвестиционного проекта.

Споры между инвестором и Республикой Беларусь, возникающие при осуществлении инвестиций, разрешаются в досудебном порядке путем проведения переговоров. Если такие споры не урегулированы при проведении переговоров в течение трех месяцев со дня получения письменного предложения об их урегулировании, они разрешаются в судебном порядке в соответствии с законодательством.

Споры, не относящиеся к исключительной компетенции судов Республики Беларусь, возникшие между иностранным инвестором и Республикой Беларусь, если не урегулированы путем проведения переговоров в течение трех месяцев со дня получения письменного предложения об их урегулировании в досудебном порядке, по выбору инвестора могут разрешаться также:

– в арбитражном (третейском) суде, учреждаемом для разрешения каждого конкретного спора согласно Арбитражному регламенту Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ), если стороны спора не согласятся на иное;

– Международном центре по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС) в случае, если этот иностранный инвестор является гражданином или юридическим лицом государства – участника Конвенции по урегулированию инвестиционных споров между государствами и физическими и юридическими лицами других государств (Вашингтон, от 18 марта 1965 г.).

**Концессионный договор** – письменное соглашение, в силу которого одна сторона (концедент) обязуется предоставить другой стороне (концессионеру) на возмездной или безвозмездной основе на определенный срок право владения и пользования объектом концессии или право на осуществление вида деятельности.

**Концессия** – основанные на концессионном договоре право владения и пользования объектом или правом на осуществление вида деятельности.

Правовые отношения, связанные с осуществлением инвестиций на основе концессий на территории Республики Беларусь, регламентируются Законом «О концессиях» и направлены на обеспечение прав и законных интересов инвесторов, Республики Беларусь и ее административно-территориальных единиц.

*Участниками концессионных правоотношений* являются концедент, концессионеры, концессионный орган. *Концедентом* является Республика Беларусь или ее административно-территориальная единица, от имени которых выступают концессионные органы, заключившие концессионный договор с концессионером. *Концессионеры* – инвесторы, заключившие концессионный договор с Республикой Беларусь или ее административно-территориальной единицей. *Концессионный орган* – уполномоченные Президентом Республики Беларусь государственный орган или иная государственная организация, уполномоченный Правительством Республики Беларусь республиканский орган государственного управления или иная государственная организация, подчиненная Правительству Республики Беларусь, а также местный исполнительный

и распорядительный орган, совершающий определенные в соответствии с законодательством действия от имени концедента.

*Объектами правоотношений в сфере концессии* могут быть: объекты, составляющие в соответствии с Конституцией Республики Беларусь исключительную собственность государства (недра, воды, леса) или находящиеся только в собственности государства; виды деятельности, на которые распространяется исключительное право государства.

*Предоставление* таких объектов в концессию осуществляется в четыре этапа. На первом этапе происходит формирование, утверждение, опубликование в печатных средствах массовой информации и размещение в сети Интернет перечней по объектам концессии Республики Беларусь и административно-территориальных единиц, определение по ним вида концессионного договора и способа выбора концессионера. На втором этапе определяется концессионный орган, разрабатываются, согласовываются и утверждаются концессионные предложения. На третьем этапе организуется и проводится конкурс (аукцион), определяется концессионер. На четвертом – заключается концессионный договор.

*Концессионные предложения* разрабатываются концессионным органом с учетом проблем текущего состояния в сфере осуществления соответствующего вида экономической деятельности, которые влияют на ее дальнейшее развитие; соответствия целей концессионного предложения решению таких проблем; экономических интересов Республики Беларусь и материальных выгод от реализации концессионного договора; предполагаемого экономического эффекта от реализации концессионного договора в пределах конкретной территории, в том числе ожидаемого изменения ситуации в сфере осуществления соответствующего вида экономической деятельности.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 30 мая 2017 г. № 196 «Об изменении Указа Президента Республики Беларусь» в Республике Беларусь предлагается 15 объектов для передачи в концессию, которые являются месторождениями гипса, бентонитовых глин, железной руды, мела, кварцевых песков, горючих сланцев, благородных металлов, нефти.

*При проведении конкурса* концессионным органом должны быть определены объемы и сроки осуществления инвестиций, а также условия осуществления деятельности при реализации концессионного договора: создание определенного количества рабочих мест в течение определенного срока, финансирование создания социальной, инженерной и транспортной инфраструктуры в течение определенного срока и в установленном объеме, иные условия.

К участникам конкурса (аукциона) предъявляется ряд требований. Они должны:

- быть платежеспособными;
- подтвердить наличие собственных средств или договора (предварительного договора) с банком или иной кредитно-финансовой организацией о предоставлении участнику конкурса (аукциона) денежных средств в размере не менее 75 % от необходимого объема инвестиций.

Они не должны:

- находиться в процессе ликвидации, реорганизации (за исключением юридического лица, к которому присоединяется другое юридическое лицо), или как индивидуальные предприниматели в стадии прекращения их деятельности;
- иметь имущество, на которое наложен арест;
- приостановить свою финансово-хозяйственную деятельность в соответствии с законодательством Республики Беларусь и законодательством страны их учреждения;
- быть привлеченными к ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение ими обязательств по заключенным концессионным или инвестиционным договорам с Республикой Беларусь на основании решения суда, вступившего в законную силу.

*Конкурс выигрывает* тот участник, чьи предложения, по заключению комиссии по проведению конкурса, содержат лучшие условия по сравнению с предложениями других, в том числе по размеру разового платежа. *Выигравший аукцион участник* должен предложить наибольший размер разового платежа. *Разовый платеж* в концессионных правоотношениях – платеж, уплачиваемый концессионером за право владения и пользования объектом концессии или за право на осуществление вида деятельности.

*Конкурс (аукцион)* признается *несостоявшимся* в ряде случаев: для участия в конкурсе (аукционе) не было подано ни одного заявления либо ни один из участников не был допущен к участию в конкурсе (аукционе); заявление на участие в конкурсе (аукционе) подано только одним участником либо для участия в конкурсе (аукционе) допущен только один участник; для участия в конкурсе (аукционе) не явился ни один участник; для участия в конкурсе (аукционе) явился только один участник.

Концессионные договоры бывают полные, о разделе продукции, об оказании услуг (выполнении работ).

**Полный концессионный договор** – соглашение, предусматривающее возникновение и сохранение за концессионером права собственности на произведенную им продукцию.

**Концессионный договор о разделе продукции** – соглашение, в соответствии с которым произведенная продукция делится между концессионером и концедентом в размерах и порядке, определяемых концессионным договором. Часть произведенной продукции, являющаяся по условиям концессионного договора долей концессионера, принадлежит ему на праве собственности.

**Концессионный договор об оказании услуг (выполнении работ)** – соглашение, в силу которого право собственности на произведенную, переработанную по концессионному договору продукцию передается концеденту. Концессионер за оказанные услуги (выполненные работы) получает вознаграждение.

Концессионным договором должны быть предусмотрены следующие *права концедента*:

- на произведенную концессионером продукцию при заключении концессионного договора об оказании услуг (выполнении работ) или на часть произведенной концессионером продукции при заключении концессионного договора о разделе продукции;
- требовать устранения нарушений, допущенных концессионером при осуществлении им условий концессионного договора;
- требовать расторжения концессионного договора в случае существенного нарушения его условий концессионером;
- иные, в соответствии с законодательством и концессионным договором.

*Концедент обязан* предоставить концессионеру объект концессии свободным от прав третьих лиц на условиях и в сроки, предусмотренные концессионным договором, зарегистрировать концессионный договор в государственном реестре концессионных договоров.

*Концессионер имеет право*:

- владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессии, либо право на осуществление вида деятельности в соответствии с условиями, предусмотренными концессионным договором;
- на использование льгот и преференций, предоставляемых в соответствии с законодательством;
- на исполнение концессионного договора своими силами и (или) с привлечением других лиц;
- на получение земельных участков в соответствии с законодательством об охране и использовании земель, необходимых для реализации концессионного договора;
- собственности на произведенную продукцию при заключении полного концессионного договора или на часть произведенной продукции при заключении концессионного договора о разделе продукции;

- на полученную прибыль (доходы);
- на вывоз из Республики Беларусь принадлежащей ему продукции, произведенной в результате осуществления деятельности при реализации концессионного договора, и полученной прибыли (доходов);
- иное, в соответствии с законодательством.

*Концессионер обязан:*

- использовать имущество, являющееся объектом концессии, либо осуществлять вид деятельности, являющийся объектом концессии, в целях и порядке, установленных концессионным договором;
- соблюдать законодательство;
- обеспечивать финансирование деятельности при реализации концессионного договора;
- нести расходы, связанные с содержанием объекта концессии;
- передать объект концессии после окончания срока, на который был заключен концессионный договор, концеденту в надлежащем состоянии в соответствии с условиями концессионного договора.

Концессионный договор может заключаться на срок до 99 лет.

**Соглашение о государственно-частном партнерстве** – письменное соглашение между государственным и частным партнерами, определяющее права, обязанности и ответственность сторон, а также иные условия реализации проекта государственно-частного партнерства.

Государственно-частные правоотношения регламентируются Законом «О государственно-частном партнерстве» в целях привлечения инвестиций в экономику Республики Беларусь. Их закрепляет соглашение, которое определяет правовые условия государственно-частного партнерства, регулирует общественные отношения, складывающиеся в процессе заключения, исполнения и расторжения такого соглашения.

*Целями заключения соглашения о государственно-частном партнерстве* являются концентрация материальных, финансовых, интеллектуальных, научно-технических и иных ресурсов, обеспечение баланса интересов и рисков, привлечение средств из внебюджетных источников для реализации проектов, планов и программ по развитию объектов инфраструктуры экономики.

Объектом правоотношений – **государственно-частное партнерство**, представляющее собой юридически оформленное на определенный срок взаимовыгодное сотрудничество государственного и частного партнеров в целях объединения ресурсов и распределения рисков в сфере инвестиционной деятельности.

*Основными задачами государственно-частного партнерства* являются:

- создание условий для обеспечения устойчивого социально-экономического развития и национальной безопасности Республики Беларусь;
- повышение уровня жизни населения;
- повышение эффективности использования имущества, в том числе земельных участков, находящихся в государственной собственности;
- развитие инновационной деятельности, наукоемких производств;
- повышение технического уровня производства, совершенствование технологических процессов;
- развитие объектов инфраструктуры;
- совершенствование инженерно-технических средств защиты, средств и систем охраны, используемых для предупреждения и выявления террористической и иной противоправной деятельности;
- эффективное использование бюджетных средств;
- повышение качества товаров (работ, услуг), реализуемых (выполняемых, оказываемых) населению;
- обеспечение роста занятости населения.

Государственно-частное партнерство может осуществляться в отношении объектов инфраструктуры в следующих сферах: дорожная и транспортная деятельность; коммунальное хозяйство и коммунальные услуги; здравоохранение; социальное обслуживание; образование, культура; физическая культура, спорт, туризм; электросвязь; энергетика; переработка, транспортировка, хранение, поставка нефти; транспортировка, хранение, поставка газа, снабжение газом; агропромышленное производство; оборона, правоохранительная деятельность; научная, научно-техническая деятельность.

Механизм *реализации государственно-частного партнерства* разделен на *этапы*. На первом этапе проводится подготовка, рассмотрение и оценка предложения о реализации проекта государственно-частного партнерства. На втором этапе принимается решение о реализации проекта государственно-частного партнерства. На третьем этапе проводится конкурс по выбору частного партнера для заключения соглашения о государственно-частном партнерстве. Заключение и исполнение соглашения о государственно-частном партнерстве – на четвертом.

*Сторонами, заключившими соглашение о государственно-частном партнерстве, являются:*

- **государственный партнер** – Республика Беларусь, от имени которой выступают уполномоченные Президентом Республики Беларусь государственный орган или иная государственная организация, уполномоченные Советом Министров Республики Беларусь республиканский орган государственного управления или иная государственная

организация, подчиненные Совету Министров Республики Беларусь; административно-территориальная единица, от имени которой выступает местный исполнительный и распорядительный орган;

– *частный партнер* – юридическое лицо (за исключением государственных унитарных предприятий, государственных учреждений и государственных объединений, а также хозяйственных обществ, более 50 % акций (долей в уставном фонде) которых принадлежит Республике Беларусь либо ее административно-территориальной единице), иностранная организация, не являющаяся юридическим лицом, индивидуальный предприниматель.

Соглашение о государственно-частном партнерстве заключается между уполномоченными государственным органом или организацией в сфере государственно-частного партнерства (государственным партнером) и частным партнером, который может быть:

- участником, выигравшим конкурс;
- единственным участником конкурса, конкурсное предложение которого соответствует условиям конкурса;
- участником, выбранным в связи с возникновением у государственного партнера необходимости в осуществлении в отношении объекта инфраструктуры проектирования, возведения и (или) реконструкции, реставрации, ремонта, модернизации, а также технического обслуживания и (или) эксплуатации в связи с наступлением обстоятельств непреодолимой силы или иных чрезвычайных обстоятельств, обуславливающих невозможность проведения конкурса, или с необходимостью обеспечения обороноспособности и национальной безопасности Республики Беларусь.

Соглашение о государственно-частном партнерстве подлежит регистрации в Министерстве экономики.

*Предметом соглашения о государственно-частном партнерстве* является осуществление в отношении объекта инфраструктуры проектирования, возведения или реконструкции, реставрации, ремонта, модернизации, а также технического обслуживания и эксплуатации. Например, предметами соглашений о государственно-частном партнерстве являются: реконструкция автомобильной дороги М10 (граница Российской Федерации (Селище) – Гомель – Кобрин) (предварительная стоимость капитальных затрат 200 млн долл. США), реконструкция комплекса зданий УЗ «Городская клиническая больница № 3 г. Гродно» (предварительная стоимость капитальных затрат 100 млн долл. США), проектирование и строительство станции скорой и неотложной медицинской помощи в Барановичах (предварительная стоимость капитальных затрат 4,3 млн долл. США) и др.

*Соглашение о государственно-частном партнерстве* должно содержать следующие *обязательные условия*:

- предмет соглашения о государственно-частном партнерстве;
  - права и обязанности сторон;
  - источники финансирования с разбивкой по годам;
  - источники возмещения затрат и получения прибыли (доходов) частного партнера с разбивкой по годам;
  - график платежей с разбивкой по каждому источнику финансирования пропорционально доле каждого источника;
  - порядок расчетов между сторонами;
  - сроки и порядок технического обслуживания и (или) эксплуатации объекта инфраструктуры;
  - порядок и условия распределения между сторонами рисков, связанных с исполнением соглашения о государственно-частном партнерстве;
  - ответственность сторон за неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих обязательств по соглашению о государственно-частном партнерстве;
  - основания и порядок изменения, расторжения соглашения о государственно-частном партнерстве;
  - порядок определения размера компенсации, возмещения убытков в случае расторжения соглашения о государственно-частном партнерстве;
  - обязательства сторон по благоустройству территории и охране окружающей среды, в том числе по сбору и иному обращению с отходами, а также по принятию иных мер по предотвращению вредного воздействия на окружающую среду;
  - конфиденциальные сведения, не подлежащие разглашению сторонами;
  - срок действия соглашения о государственно-частном партнерстве.
- Государственный партнер вправе* принимать на себя обязательства:
- предоставить в соответствии с законодательством об охране и использовании земель частному партнеру в аренду, постоянное или временное пользование земельные участки, на которых располагаются или должны располагаться объекты инфраструктуры, для исполнения обязательств, предусмотренных соглашением о государственно-частном партнерстве;
  - передать частному партнеру во владение, пользование, в том числе в безвозмездное пользование, объект инфраструктуры, предназначенный для исполнения обязательств, предусмотренных соглашением о государственно-частном партнерстве;
  - передать частному партнеру исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, необходимые для исполнения обяза-

тельств, предусмотренных соглашением о государственно-частном партнерстве;

– передать частному партнеру во владение, пользование, в том числе в безвозмездное пользование, иное недвижимое и движимое государственное имущество для исполнения обязательств, предусмотренных соглашением о государственно-частном партнерстве;

– принять в собственность возведенный частным партнером объект инфраструктуры на условиях, в порядке и в сроки, определенные соглашением о государственно-частном партнерстве;

– направлять частному партнеру средства республиканского и местных бюджетов в соответствии с бюджетным законодательством и условиями соглашения о государственно-частном партнерстве.

Государственный партнер вправе принимать на себя иные обязательства, связанные с деятельностью, предусмотренной соглашением о государственно-частном партнерстве;

*Частный партнер вправе* принимать на себя обязательства:

– по проектированию, возведению и реконструкции, реставрации, ремонту, модернизации, а также по техническому обслуживанию и эксплуатации объекта инфраструктуры;

– создания коммерческой организации для исполнения соглашения о государственно-частном партнерстве;

– выступить соучредителем коммерческой организации на условиях, определенных соглашением о государственно-частном партнерстве;

– обеспечить полное или частичное финансирование принятых на себя обязательств на условиях и в порядке, определенных соглашением о государственно-частном партнерстве.

Частный партнер вправе принимать на себя иные обязательства, связанные с деятельностью, предусмотренной соглашением о государственно-частном партнерстве.

Улучшения, произведенные на объектах инфраструктуры, находящихся в государственной собственности, техническое обслуживание и эксплуатация которых осуществляются на основе соглашения о государственно-частном партнерстве, являются государственной собственностью.

*Финансирование соглашения о государственно-частном партнерстве* может осуществляться за счет:

– собственных денежных средств частного партнера;

– кредитных и заемных денежных средств частного партнера;

– средств республиканского и местных бюджетов;

– иных средств, не запрещенных законодательством.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, возникшие при исполнении условий такого соглашения с участием средств республиканского и местных бюджетов, принадлежат государству.

*Источниками возмещения затрат и получения прибыли (доходов) частного партнера* в связи с исполнением соглашения о государственно-частном партнерстве могут являться:

– реализация товаров (работ, услуг), произведенных (выполненных, оказанных) в процессе эксплуатации объекта инфраструктуры, путем взимания платы с потребителей;

– финансирование за счет средств республиканского и местных бюджетов в соответствии с бюджетным законодательством и условиями соглашения о государственно-частном партнерстве;

– иные источники, не запрещенные законодательством.

Соглашение о государственно-частном партнерстве может быть изменено или расторгнуто по соглашению сторон, если иное не предусмотрено актами законодательства и самим соглашением, либо по требованию одной из сторон на основании решения суда. Требование об изменении или расторжении соглашения о государственно-частном партнерстве может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны изменить или расторгнуть соглашение либо после неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный самим соглашением.

***Договор о представлении интересов Республики Беларусь по вопросам привлечения инвестиций в Республику Беларусь*** – договор, закрепляющий правоотношения по предоставлению физическим и юридическим лицам полномочий на представление интересов Республики Беларусь по вопросам привлечения инвестиций в Республику Беларусь.

Такие полномочия могут предоставляться в целях развития административно-территориальных единиц, отдельных сфер экономики Республики Беларусь и реализации инвестиционных проектов, в том числе создания и развития на территории Республики Беларусь организаций с участием инвестора, которое имеет стратегическое значение, в целях приобретения инвестором объектов государственной собственности, включая находящихся в процессе приватизации.

Договор о представлении интересов Республики Беларусь по вопросам привлечения инвестиций в Республику Беларусь носит безвозмездную основу. Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 6 ноября 2009 г. № 1448 «Об утверждении Положения о порядке пре-

доставления физическим и юридическим лицам полномочий на представление интересов Республики Беларусь по вопросам привлечения инвестиций в Республику Беларусь» регламентирует правоотношения в этой среде.

Физическое или юридическое лицо, упорядоченное на представление интересов Республики Беларусь по вопросам привлечения инвестиций, является *инвестиционным агентом*.

*Полномочия инвестиционного агента* могут предоставляться:

– резидентам Республики Беларусь – зарегистрированным в установленном порядке юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям;

– нерезидентам Республики Беларусь – юридическим лицам, осуществляющим деятельность на территории Республики Беларусь через создание дочерней организации или представительства;

– физическим лицам, зарегистрированным в установленном порядке в качестве индивидуальных предпринимателей.

В отдельных случаях по решению Совета Министров Республики Беларусь полномочия инвестиционного агента могут быть предоставлены иностранным физическим лицам без их регистрации в установленном порядке в качестве индивидуальных предпринимателей на территории Республики Беларусь.

По данным Министерства экономики (по состоянию на январь 2019 г.), предоставлены полномочия на представление интересов Республики Беларусь по вопросам привлечения инвестиций в Республику Беларусь ОАО «Управляющая компания холдинга „ГОРИЗОНТ“», ИООО «Инвестиционная компания „Ю Эф Эс“», гражданину Енё Фаллеру (Венгрия), ООО «Зубр Капитал».

## **16.5. Правовое положение иностранных инвестиций на территории Республики Беларусь**

*Современную экономическую ситуацию в Республике Беларусь* характеризуют следующие обстоятельства:

- высокая затратность экономики;
- подверженность экономики сильному негативному влиянию внешних факторов в силу своего открытого характера;
- высокая степень зависимости от поставок энергоресурсов;
- значительный износ основных фондов;
- высокая себестоимость, импортность производимой продукции;
- ослабленная конкурентоспособность субъектов хозяйствования и белорусских товаров на внутреннем и внешних рынках;

– ухудшение финансового состояния реального сектора экономики и др.

Одним из приоритетных направлений в преодолении негативных явлений в национальной экономике является привлечение внешних ресурсов в экономику Республики Беларусь в виде прямых иностранных инвестиций в валютоокупаемые проекты, не влекущие за собой накоплений внешних обязательств государства и обеспечивающие трансфер зарубежных знаний и технологий, выход на новые экспортные рынки с конкурентоспособной продукцией. Поэтому в нашей стране формируется благоприятный инвестиционный климат (например, предусмотрено краткосрочное безвизовое посещение Республики Беларусь), максимально упрощается нормативная правовая база ведения бизнеса, внедряются международные стандарты и др. Беларусь поддерживает торговые отношения более чем со 190 государствами мира.

В отчете Всемирного банка «Ведение бизнеса в 2019 году» Беларусь заняла 37-е место среди 190 государств.

*Преимущества Беларуси для иностранных инвесторов:*

– выгодное географическое положение с прямым выходом на рынок стран ЕАЭС;

– упрощение визового режима. Например, безвизовый порядок въезда в Республику Беларусь устанавливается для лиц, привлекаемых резидентами Парка высоких технологий для осуществления трудовой деятельности или являющихся собственниками имущества, учредителями (участниками) резидентов Парка высоких технологий либо их работниками;

– упрощение режима привлечения иностранной рабочей силы. Например, не требуется получения резидентом Парка высоких технологий специальных разрешений на право занятия трудовой деятельностью в Республике Беларусь иностранных граждан и лиц без гражданства, не имеющих разрешений на постоянное проживание в Республике Беларусь, если они заключили с ним трудовой договор (контракт);

– сформированное инвестиционное законодательство;

– хорошо развитая экономическая инфраструктура;

– государственная поддержка инвесторов (защита, гарантии, льготы и преференции);

– возможности приватизации, приобретения и взятия в аренду неэффективно используемого государственного имущества;

– функционирование шести свободных экономических зон, индустриальных парков, научно-технологических парков, Парка высоких технологий, центров поддержки предпринимательства, инкубаторов малого предпринимательства, венчурных организаций;

– наличие высококвалифицированных трудовых ресурсов.

Для оказания помощи иностранным инвесторам в Республике Беларусь работают ГУ «Национальное агентство инвестиций и приватизации» и Консультативный совет по иностранным инвестициям при Совете Министров Республики Беларусь.

*Правовую основу деятельности иностранных инвесторов* на территории Республики Беларусь составляют:

- международное право;
- подписанные Республикой Беларусь более 60 двухсторонних соглашений об избежании двойного налогообложения;
- около 60 двухсторонних соглашений о содействии в осуществлении (поощрении) и взаимной защите инвестиций с участием нашего государства;
- Сеульская конвенция об учреждении Многостороннего агентства по гарантиям инвестиций (Конвенция MIGA);
- Конвенция по урегулированию инвестиционных споров между государствами и физическими и юридическими лицами других государств (ICSID);
- другие международные договоры.

Для экономики Беларуси наиболее привлекательны **прямые иностранные инвестиции**. Видами их являются:

- вклад в уставный фонд (в форме материальных и нематериальных активов, денежных средств);
- займы, кредиты, финансовый лизинг, иные виды финансовых инструментов, полученные от инвестора;
- прочие прямые инвестиции (например, стоимость оборудования, переданного прямым инвестором организации).

*Приоритетными формами прямых иностранных инвестиций для Республики Беларусь* являются:

- создание совместных и иностранных предприятий для реализации инвестиционных проектов greenfield (новое предприятие или дочерняя компания, создаваемые с нуля, или тип инвестиционной площадки, не обеспеченный инфраструктурой), которое способствует использованию новых прогрессивных технологий и техники в производстве, внедрению маркетинговых и управленческих ноу-хау, выпуску товаров, отсутствующих на внутреннем рынке, более быстрому выходу на новые рынки с конкурентоспособной продукцией, сокращению нерационального импорта и, следовательно, повышает эффективность национальной экономики;
- привлечение иностранного капитала при реализации инвестиционных проектов brownfield (тип инвестиционной площадки, создаваем-

мый на основе ранее существующих производственных площадок, как правило, обеспеченных строениями, сооружениями и инфраструктурой, в отношении которых проводится реконструкция и (или) капитальный ремонт), при продаже зарубежным инвесторам части акций, принадлежащих государству (за исключением акций стратегически значимых предприятий, связанных с безопасностью страны).

С учетом приоритетности вложения средств иностранных инвесторов руководством Республики Беларусь определены следующие *области привлечения прямых иностранных инвестиций*:

- высокотехнологичные секторы экономики (фармацевтическая промышленность, индустрия био- и нанотехнологий, высокие технологии в промышленности, новые материалы, информационно-коммуникационные технологии);
- деятельность в сфере цифровой экономики (обучение информационно-коммуникационным технологиям; блокчейн; майнинг; оборот криптовалют; киберспорт; искусственный интеллект, создание систем беспилотного управления транспортными средствами);
- создание и развитие кластеров (объединенные на основе производственно-технологических, научно-технических и коммерческих связей и сосредоточенные на определенной территории группы организаций, обеспечивающие конкурентные позиции на отраслевом, национальном и мировом рынках);
- традиционные виды экономической деятельности (химическое производство, производство машин и оборудования, электрооборудования, электронного и оптического оборудования, транспортных средств, транспорт и связь, строительство и производство строительных материалов, сельское хозяйство и переработка сельскохозяйственной продукции, инженерная и транспортная инфраструктура, легкая промышленность).

По данным Министерства иностранных дел (по состоянию на 1 января 2017 г.), значительная доля притока прямых иностранных инвестиций на чистой основе приходится на инвесторов из стран: Европейского союза – 53,8 %; ЕАЭС – 33 %; Азии и Ближнего Востока – 7,1 %; прочих – 6,1 %.

По общему правилу условия осуществления иностранных инвестиций, а равно как и правовой режим деятельности иностранных инвесторов в связи с осуществленными инвестициями, не могут быть менее благоприятными, чем условия для деятельности национальных инвесторов.

Законом «Об инвестициях» *иностранному инвестору гарантированы*:

– беспрепятственный перевод за пределы Республики Беларусь прибыли (доходов) и иных правомерно полученных денежных средств, связанных с осуществлением инвестиций на территории Республики Беларусь, а также платежей, производимых в пользу иностранного инвестора и связанных с осуществлением инвестиций, после уплаты установленных законодательством Республики Беларусь налогов, сборов (пошлин) и иных обязательных платежей в республиканский и местные бюджеты, государственные внебюджетные фонды;

– право на реализацию своих имущественных и неимущественных прав в соответствии с законодательством Республики Беларусь;

– исключительные права на объекты интеллектуальной собственности;

– право на предоставление им земельных участков в пользование, аренду, собственность в соответствии с законодательством Республики Беларусь об охране и использовании земель;

– право создавать на территории Республики Беларусь коммерческие организации с любым объемом инвестиций в любых организационно-правовых формах, предусмотренных законодательством Республики Беларусь, с учетом ограничений, установленных ст. 6 данного закона;

– право на льготы и преференции при осуществлении инвестиций в приоритетные виды деятельности, а также в иных случаях, установленных законодательными актами Республики Беларусь и (или) международно-правовыми актами, обязательными для Республики Беларусь;

– право на привлечение в Республику Беларусь иностранных граждан и лиц без гражданства для осуществления трудовой деятельности;

– право на заключение договора (договоров) с Республикой Беларусь;

– защита имущества от национализации и реквизиции;

– беспрепятственный перевод за пределы Республики Беларусь компенсаций для иностранных инвесторов, полученных за национализацию и реквизицию;

– право на досудебное разрешение споров.

*Государственная регистрация субъектов хозяйствования с участием иностранных инвесторов* регламентируется Положением о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования».

Иностранные инвесторы могут создавать коммерческие организации в любой организационно-правовой форме, разрешенной законодатель-

ством Республики Беларусь. Наиболее востребованными и удобными организационно-правовыми *формами коммерческих организаций для ведения бизнеса иностранными инвесторами* на территории Республики Беларусь являются хозяйственное общество (акционерное общество открытого или закрытого типа, общество с ограниченной ответственностью) и частное унитарное предприятие.

Иностранные инвесторы могут открывать в Беларуси свои представительства.

*Представительством иностранной организации* является ее обособленное подразделение, расположенное на территории Республики Беларусь и осуществляющее защиту и представительство интересов иностранной организации и иные не противоречащие законодательству функции.

Представительство иностранной организации не является юридическим лицом и имеет наименование, содержащее указание на иностранную организацию, его создавшую.

Создание представительств иностранных организаций не допускается, если их деятельность направлена на свержение либо насильственное изменение конституционного строя, нарушение целостности и безопасности государства, пропаганду войны, насилия, разжигание национальной, религиозной и расовой вражды, а также если их деятельность может причинить ущерб правам и законным интересам граждан. Образование филиалов иностранных юридических лиц на территории Республики Беларусь законодательством Республики Беларусь не предусмотрено.

По данным Министерства иностранных дел на январь 2017 г., на территории Беларуси открыто 907 представительств иностранных юридических лиц.

*Порядок открытия в Республике Беларусь представительств иностранных организаций* определен Положением о порядке открытия и деятельности в Республике Беларусь представительств иностранных организаций, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 декабря 2013 г. № 1189.

Открытие представительств производится с разрешения Министерства иностранных дел.

Аккредитацию в Беларуси представительств иностранных организаций и иные мероприятия, связанные с их деятельностью, осуществляет отдел содействия иностранным инвестициям Министерства иностранных дел.

На территории Республики Беларусь представительства могут открывать коммерческие и некоммерческие организации.

*Представительство некоммерческой иностранной организации* может быть открыто в целях:

- социальной поддержки и защиты граждан, включая улучшение материального положения малообеспеченных, социальную реабилитацию безработных, инвалидов и иных лиц, которые в силу своих физических или интеллектуальных особенностей, иных обстоятельств не способны самостоятельно реализовывать свои права и законные интересы;
- подготовки населения к предотвращению несчастных случаев, промышленной аварии, иной опасной ситуации техногенного характера, катастрофы, опасного природного явления, стихийного или иного бедствия, социальных, этнических, религиозных конфликтов и оказания помощи в преодолении их последствий, а также жертвам репрессий, беженцам и вынужденным переселенцам;
- содействия укреплению мира, дружбы и согласия между народами, предотвращению социальных, этнических и религиозных конфликтов; укреплению престижа семьи в обществе; защите материнства, отцовства и детства; деятельности в сфере образования, науки, культуры, искусства, просвещения, духовного развития личности; деятельности в сфере профилактики и охраны здоровья граждан, а также пропаганды здорового образа жизни, улучшения морально-психологического состояния граждан; деятельности в сфере физической культуры и массового спорта;
- охраны окружающей среды и защиты животных;
- охраны и должного содержания зданий, сооружений, иных объектов и территорий, имеющих историческое, культурное, культовое или природоохранное значение, и мест захоронения;
- иной общественно полезной деятельности.

*Представительство коммерческой иностранной организации* может быть открыто, если иное не установлено международными договорами, заключенными Республикой Беларусь, или законодательными актами, в подготовительных и вспомогательных целях:

- для эффективного содействия реализации международных договоров Республики Беларусь о сотрудничестве в сфере торговли, экономики, финансов, науки и техники, транспорта, для поиска возможностей его дальнейшего развития, совершенствования форм этого сотрудничества, установления и расширения обмена экономической, коммерческой и научно-технической информацией;
- изучения товарных рынков Республики Беларусь;
- изучения возможностей осуществления инвестиций на территории Республики Беларусь;
- создания коммерческих организаций с участием иностранных инвесторов;

- продажи билетов и бронирования мест компаний авиационного, железнодорожного, автомобильного и морского транспорта;
- иной общественно полезной деятельности.

*Для получения разрешения иностранная организация представляет* в Министерство иностранных дел следующие документы:

- заявление, в котором должны быть указаны: цель (цели) открытия представительства, полное наименование, дата создания, место нахождения головного офиса, описание деятельности иностранной организации, сведения о лицах, уполномоченных вести дела от ее имени в Республике Беларусь;
- копию документа, подтверждающего государственную регистрацию иностранной организации в уполномоченном органе страны учреждения организации, выданного не позднее трех месяцев до дня представления в Министерство иностранных дел документов для выдачи разрешения на открытие представительства;
- положение о представительстве, утвержденное иностранной организацией, в котором указываются цель (цели) открытия представительства, его почтовый адрес, организационная структура, компетенция руководителя представительства, порядок закрытия представительства;
- программу (проект), представляющей собой утвержденный иностранной организацией и соответствующий приоритетным направлениям ее деятельности комплекс мероприятий, направленных на решение конкретных задач, которые соответствуют целям открытия представительства, предусматривающий сроки и ресурсы для их исполнения (для иностранных организаций, планирующих осуществлять общественно полезную деятельность в Республике Беларусь);
- доверенность на руководителя представительства;
- доверенность на лицо, уполномоченное осуществлять действия, связанные с открытием представительства;
- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины за выдачу разрешения на открытие представительства.

*Государственная пошлина за выдачу разрешений на открытие и продление срока деятельности представительств* в Республике Беларусь уплачивается иностранной организацией до получения разрешения в размере 65 базовых величин за каждый год действия разрешения, за исключением некоммерческих и осуществляющих исключительно благотворительную деятельность на территории Республики Беларусь иностранных организаций (размер государственной пошлины 20 базовых величин за каждый год действия разрешения). С момента получения разрешения, которое выдается на три года с возможностью продления на тот же срок, представительство иностранной организации считается созданным на территории Республики Беларусь.

Выдача разрешения на открытие представительства иностранной организации осуществляется Министерством иностранных дел в течение 10 дней с даты представления заявителем документов с возможностью продления срока его действия.

Министерство иностранных дел выдает руководителю представительства служебную карточку.

*Руководитель представительства* в течение месяца с даты получения разрешения на открытие представительства направляет в Министерство иностранных дел письменную информацию о штатном расписании, номерах телефонов, факсов представительства иностранной организации, а также о постановке иностранной организации на учет в налоговых и иных органах Республики Беларусь. В случае изменения местонахождения представительства в течение 10 рабочих дней руководитель уведомляет Министерство иностранных дел и иные заинтересованные государственные органы о новом местонахождении представительства с указанием его почтового адреса, номеров телефонов, факсов, обеспечивает внесение в положение о представительстве соответствующих изменений и представление их в Министерство иностранных дел в виде приложений. Один раз в год (с 1 по 10 января) он представляет в Министерство иностранных дел письменный отчет о деятельности представительства, в который включаются сведения о местонахождении, штатном расписании, номерах телефонов, факсов представительства, открытых иностранной организацией счетах, осуществляемых представительством проектах (программах), сроках и ресурсах для их реализации, размере выделенных общественным организациям (объединениям) и гражданам ресурсов (грантов) и их получателях, а также описание деятельности представительства за истекший период.

*Деятельность представительства прекращается:*

– в случае ликвидации иностранной организации, открывшей представительство;

– в случае прекращения действия международного договора Республики Беларусь, на основании которого открыто представительство, если иное не предусмотрено данным договором;

– по решению иностранной организации, открывшей представительство;

– по решению Министерства иностранных дел в случае неосуществления деятельности, в целях которой представительство было открыто, в течение шести месяцев подряд с даты его создания, а также в случае непредставления руководителем ежегодного отчета о деятельности представительства;

– по решению суда в случае нарушений законодательства Республики Беларусь;

– в случае истечения срока действия разрешения на открытие представительства, если он не был продлен.

## **16.6. Инвестиционная деятельность белорусских субъектов хозяйствования за рубежом**

Республика Беларусь интегрирована в международную экономику: она поддерживает партнерские отношения более чем со 190 государствами мира. Ее экспортными позициями являются нефтепродукты и нефть, калийные и азотные удобрения, металлопродукция, грузовые и легковые автомобили, тракторы, шины, молочная и мясная продукция, мебель.

Основным партнером Республики Беларусь является Российская Федерация, на долю которой приходится около 45 % белорусского экспорта. Второе место в товарообороте Беларуси занимает Европейский союз – 26 % белорусского экспорта. К числу европейских стран, с которыми Беларусь имеет наиболее развитые торгово-экономические отношения, относятся Великобритания, Германия, Литва, Нидерланды, Польша, Латвия, Италия, Бельгия, Чехия. Среди стран СНГ второе место в товарообороте после России занимает Украина, третье – Казахстан. Динамично развиваются торговые отношения с традиционными партнерами: в Латинской Америке – с Кубой, Эквадором, Бразилией, в Азиатском регионе – с Китаем, Сирией, Катаром, ОАЭ, Индонезией.

Около 50 % от общего объема белорусского экспорта услуг занимают транспортные услуги, что обусловлено выгодным географическим положением Республики Беларусь. К основным статьям экспорта также относятся компьютерные и строительные услуги. Основными торговыми партнерами Беларуси в сфере услуг являются Россия (около 40 % от объема экспорта) и страны ЕС.

Инвестиционная деятельность белорусских субъектов хозяйствования за рубежом в большинстве случаев не отличается от национальных видов инвестирования. *Субъекты хозяйствования Республики Беларусь за границей* могут:

– создать на территории иностранных государств юридическое лицо, в том числе совместно с иностранными участниками. Например, резидентны Парка высоких технологий вправе выступать учредителями (участниками, акционерами) организаций, создаваемых (созданных) за рубежом, участвовать в управлении ими, в том числе с территории Республики Беларусь, в порядке, предусмотренном законодательством соответствующих зарубежных государств;

– приобретать доли и паи в уставном фонде действующих юридических лиц иностранных государств;

– открывать представительства и филиалы на территории иностранных государств;

– являться участниками иностранных, международных объединений субъектов хозяйствования – холдингов, финансово-промышленных групп (концернов, корпораций), синдикатов, ассоциаций и союзов, участвовать во взаимном финансировании хозяйственной деятельности участников таких объединений;

– приобретать в собственность земельные участки, здания, сооружения, другое недвижимое имущество или имущественные права для осуществления и развития своей хозяйственной деятельности;

– приобретать ценные бумаги, эмитированные нерезидентами Республики Беларусь, и осуществлять операции с ними на фондовых биржах;

– открывать с разрешения Национального банка Республики Беларусь банкам-резидентам Республики Беларусь филиалы за пределами Республики Беларусь, а также принимать участие в уставных фондах иностранных банков;

– открывать представительства банков-резидентов за пределами Республики Беларусь.

Создание зарубежных предприятий и приобретение собственности за рубежом осуществляются государственными предприятиями, организациями и учреждениями с согласия собственника имущества или уполномоченного им органа. Субъекты хозяйственной деятельности с иной формой собственности создают зарубежные предприятия и приобретают собственность за рубежом с согласия их высшего органа управления.

В инвестиционной деятельности за пределами Республики Беларусь учитывается как национальное законодательство страны-реципиента (государства, на территории которого находится объект инвестирования), так и законодательство страны происхождения инвестиций – государства, на территории которого зарегистрирован инвестор, т. е. Республики Беларусь.

*Общие правила инвестиционной деятельности на международных рынках в соответствии с Конвекцией о защите прав инвестора таковы:*

– инвестор имеет право осуществлять инвестиции любыми не запрещенными законодательством страны-реципиента способами;

– сторона в качестве страны-реципиента имеет право проведения экспертизы инвестиционных проектов на соблюдение экологических, антимонопольных и других требований;

– инвестиции по международным правилам не подлежат национализации и не могут быть подвергнуты реквизиции, кроме исключительных случаев, предусмотренных национальным законодательством (стихийные бедствия, аварии, эпидемии, эпизоотии и иные обстоятельства,

носящие чрезвычайный характер). Национализация или реквизиция не могут быть осуществлены без выплаты инвестору адекватной компенсации за нанесение ущерба, выплачиваемой в валюте, в которой осуществлены инвестиции;

– использование доходов от инвестиционной деятельности обеспечено предоставлением гарантий. После уплаты налогов и сборов с доходов, полученных в денежной форме от ранее осуществленных инвестиций, гарантируются: использование доходов в валюте страны происхождения инвестиций и (или) валюте страны-реципиента на цели инвестирования и реинвестирования, а также на покупку товаров на территории страны-реципиента, в валюте страны-реципиента на покупку иной валюты на внутреннем валютном рынке этой страны, беспрепятственный перевод доходов в любую страну по усмотрению инвестора, использование доходов в натуральной форме на цели инвестирования и реинвестирования на территории страны-реципиента, вывоз товаров за пределы таможенной территории страны-реципиента в порядке, установленном законодательством этой страны;

– инвестор имеет право приобретать акции и иные ценные бумаги субъектов хозяйствования и других эмитентов, в том числе государственные ценные бумаги, в соответствии с законодательством страны-реципиента;

– инвестор имеет право участвовать в приватизации объектов, находящихся в государственной и муниципальной собственности, на условиях и в порядке, определяемом законодательством страны-реципиента;

– инвестор имеет право на пользование природными ресурсами и осуществление видов деятельности, относящихся к государственной монополии страны-реципиента;

– право использования объектов, находящихся в государственной собственности страны-реципиента, осуществляется в соответствии с концессионными договорами, соглашениями о разделе продукции, заключаемыми в порядке, установленном законодательством этой страны;

– инвестор имеет право на аренду имущества граждан и юридических лиц, объектов государственной собственности страны-реципиента и сдачу им в аренду своего имущества, находящегося на территории страны-реципиента.

Перевод денежных средств осуществляется по действующему на дату перевода официальному обменному курсу валют в стране-реципиенте. Перевод доходов от осуществляемых инвестиций в страны происхождения этих инвестиций или другие страны может быть ограничен страной-реципиентом применением законодательства в случаях банкротства, неплатежеспособности, а также защиты прав кредитора.

**Глава 17**  
**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ**  
**ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.**  
**ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА**  
**ХОЗЯЙСТВЕННОГО (ТОРГОВОГО) ПРАВА**  
**ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН**

**17.1. Понятие внешнеэкономической деятельности, ее виды и источники правового регулирования**

Для современного этапа развития предпринимательских отношений характерны активное расширение и углубление международных экономических связей. Выгодное географическое положение, а также достаточно высокий экономический потенциал позволяет нашей стране активно участвовать во внешнеэкономической деятельности.

**Внеэкономическая деятельность (ВЭД)** – деятельность по развитию сотрудничества с другими государствами в области торговли, экономики, техники, культуры, туризма. Основной правовой формой такого сотрудничества являются международные договоры.

ВЭД классифицируют по следующим основаниям (критериям): объекту, направлению движения товаров и услуг, обязательствам участников, характеру взаимоотношений, характеру операций и т. д.

Выделяют *несколько уровней функционирования* системы внешнеэкономической деятельности. Первый уровень – отношения, которые устанавливаются между физическими и юридическими лицами, а также между отдельными государствами. Второй уровень – отношения, которые устанавливаются между физическими, юридическими лицами и государствами с одной стороны и международными организациями с другой стороны. Третий уровень – отношения между международными организациями.

Для современной системы внешнеэкономической деятельности характерен *ряд взаимосвязанных признаков*. К ним относятся:

- углубленное развитие международного разделения труда – международной специализации и кооперации производства;
- высокая степень интенсивности международного движения (мобильности) факторов производства (капитал, рабочая сила, технология, информация), активный обмен научно-техническими знаниями, ускоренное развитие сферы услуг;

- глобальность международного товарного обмена, капиталопотоков, трудовой эмиграции, услуг;

- интернационализация производства и капитала (рост международных форм производства на предприятиях, располагающихся в разных странах, в первую очередь в рамках крупнейших международных корпораций);

- возникновение и развитие национальных экономик открытого типа, общая либерализация внешнеэкономических связей;

- формирование самостоятельной международной финансовой сферы, непосредственно не связанной с обслуживанием товародвижения и факторов производства;

- преобладание финансовых рынков над рынками материальных товаров и ресурсов (объемы сделок на фьючерсных, международных обменных валютных, кредитных и инвестиционных рынках превосходят объемы традиционной товарообменной экономики);

- создание международных институтов, играющих важную роль в регулировании международной экономики (ООН, Всемирный банк, Всемирная торговая организация, Всемирная организация интеллектуальной собственности, Организация экономического сотрудничества и развития, Международный валютный фонд, Международная организация труда);

- ускорение и расширения процессов интеграции экономик стран и регионов.

Внеэкономическая деятельность достаточно широка. К ее *объектам* относятся: экспорт (импорт) товаров, услуг и капитала, финансовые операции, аренда машин и оборудования, совместное предпринимательство, встречная торговля, организация и участие в выставках, ярмарках и торгах, научно-технические связи, международная специализация и кооперация производства и т. д.

**Внеэкономическая деятельность предприятий** – сфера хозяйственной деятельности, связанная с международной производственной и научно-технической кооперацией, экспортом и импортом продукции, выходом предприятия на внешний рынок.

Для определения *экономической целесообразности внешнеэкономической деятельности* (закключаемых при ее реализации договоров) необходимо соблюдение следующих условий:

- *экспортно-импортная операция* основывается на принципах *полной самокупаемости* (в том числе валютной), самофинансирования, т. е. на основных принципах полного хозрасчета;

- *объем предполагаемой сделки* устанавливается исходя из имеющихся в распоряжении предприятия материальных, валютных, интеллектуальных ресурсов;

– *тщательный маркетинг, технико-экономическое обоснование* должны предшествовать коммерческой сделке, должны быть просчитаны и рассмотрены многочисленные варианты возможных коммерческих сделок;

– организация коммерческой сделки должна вестись с *соблюдением нормативных правовых актов* (международные, принятые в СНГ; законы, указы, постановления соответствующих органов Республики Беларусь; двухсторонние государственные соглашения);

– *полное знание системы налогообложения, системы конвертации валюты, уровня мировых и внутренних цен, а также наличие определенного опыта совершения внешнеэкономических операций* должны использоваться при заключении любой сделки;

– *лица, непосредственно осуществляющие коммерческие сделки с иностранными партнерами, должны владеть иностранным языком* (желательно английским), знать общепринятые правила проведения переговоров.

Для осуществления внешнеэкономических связей необходимо следующее:

– пройти государственную регистрацию предприятия по месту его нахождения (утвердить учредительные документы (устав и договор), а также получить свидетельство о государственной регистрации);

– стать на учет в налоговом управлении по месту регистрации;

– получить в установленном порядке печать, штамп;

– зарегистрироваться в государственном реестре Республики Беларусь;

– открыть рублевый и валютный счета в любом акционерном коммерческом банке Республики Беларусь.

Внешнеэкономическая деятельность относится к рыночной сфере, базируясь на критериях предпринимательской деятельности, структурной связи с производством, и отличается правовой автономностью и экономической, а также юридической независимостью от отраслевой ведомственной опеки.

Внешнеэкономическая деятельность осуществляется на уровне производственных структур (организации, предприятия и т. д.) с полной самостоятельностью в выборе внешнего рынка и иностранного партнера, номенклатуры и ассортиментных позиций товара для экспортно-импортной сделки, в определении цены и стоимости договора, объема и сроков поставки и является частью их производственно-коммерческой деятельности как с внутренними, так и с зарубежными партнерами.

Роль и значение внешнеэкономической деятельности для экономики страны определяет особое место государства в ее регулировании.

До середины 80-х гг. XX в. в СССР существовала *государственная монополия на внешнеэкономическую деятельность*. Только уполномоченные государственные организации имели право выходить на внешний рынок. Все остальные хозяйствующие субъекты не имели самостоятельного доступа на зарубежные рынки и могли вести внешнеэкономическую деятельность только через посредников.

Первым нормативным правовым актом Республики Беларусь, регулировавшим внешнеэкономическую деятельность, стал Закон «Об основах внешнеэкономической деятельности Республики Беларусь», принятый 25 октября 1990 г. С 15 июня 2005 г. действует Закон «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности».

Также регулируют правоотношения во внешнеэкономической деятельности Закон «О мерах по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами», Указы Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г. № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций», от 5 апреля 2016 г. № 124 «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности», иные нормативные правовые акты Республики Беларусь, нормы международного права, действующие для Республики Беларусь (например, Договор о Евразийском экономическом союзе).

Важным источником правового регулирования внешнеэкономической деятельности являются международные конвенции, в том числе договоры о торгово-экономическом сотрудничестве, в которых определен торговый режим (обычный, с ограничениями, наибольшего благоприятствования, зоны свободной торговли, таможенного союза). Например, в соответствии с Соглашением между Правительством Республики Беларусь и Правительством Боливарианской Республики Венесуэла о торгово-экономическом сотрудничестве (заключено в штате Ансоатеги 8 декабря 2007 г.) установлен режим наибольшего благоприятствования в торговле товарами, происходящими с территории договаривающихся государств.

*Государственное регулирование внешнеторговой деятельности* в Республике Беларусь *осуществляется*: Президентом Республики Беларусь, Национальным собранием Республики Беларусь, Правительством Республики Беларусь, иными уполномоченными государственными органами Республики Беларусь.

В Республике Беларусь высшими органами координации внешнеэкономической деятельности являются: Президент Республики Беларусь, Совет Республики Беларусь, Палата представителей Республики Беларусь, Совет Министров Республики Беларусь.

Координация работы государственных органов Республики Беларусь по разработке предложений по формированию государственной внеш-

неторговой политики Республики Беларусь, а также по регулированию внешнеторговой деятельности ее участников, заключению международных договоров Республики Беларусь в области внешнеторговой деятельности осуществляется Правительством Республики Беларусь и уполномоченным государственным органом в пределах их компетенции, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь.

## 17.2. Субъекты внешнеэкономической деятельности, их виды

Специфичной чертой внешнеэкономической деятельности является ее субъектный состав, который включает в себя не только субъектов предпринимательской деятельности, но и международные организации и объединения.

**Субъектами ВЭД** являются: государство, группы государств (интеграционное объединение государств), международные организации, транснациональные компании (ТНК), физические лица (обладающие необходимым статусом субъекта предпринимательской деятельности), юридические лица и их представительства, объединения физических и юридических лиц.

В зависимости от правового статуса, а также от места жительства (для физических лиц) и места государственной регистрации их можно подразделить на резидентов и нерезидентов Республики Беларусь.

**Резидентами Республики Беларусь** являются:

- физические лица, имеющие постоянное место жительства в Республике Беларусь, в том числе временно находящиеся за пределами Республики Беларусь;
- юридические лица и организации, не являющиеся юридическими лицами, с местом нахождения в Республике Беларусь, созданные в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

**Нерезидентами Республики Беларусь** признаются:

- физические лица – иностранные граждане и лица без гражданства, за исключением иностранных граждан и лиц без гражданства, имеющих вид на жительство в Республике Беларусь;
- юридические лица и организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местом нахождения за пределами Республики Беларусь;
- дипломатические и иные официальные представительства, консульские учреждения иностранных государств, находящиеся в Республике Беларусь и за ее пределами;
- международные организации, их филиалы и представительства;

– филиалы и представительства нерезидентов, находящиеся в Республике Беларусь и за ее пределами;

– иностранные государства, их административно-территориальные единицы, участвующие в отношениях, регулируемых валютным законодательством Республики Беларусь.

Среди всех субъектов ВЭД особым правовым статусом выделяется Республика Беларусь – **особый субъект**, обладающий политической властью и поэтому осуществляющий внешнеэкономическую политику, определяющий правовой режим внешнеэкономической деятельности и устанавливающий меры ответственности за нарушение законодательства в этой области. В целях обеспечения национальной безопасности, в том числе в экономической сфере, стимулирования развития национальной экономики, создания благоприятных условий для внешнеторговой деятельности Республика Беларусь путем принятия соответствующих нормативных правовых актов определяет правовые основы государственного регулирования внешнеторговой деятельности, права и обязанности государственных органов Республики Беларусь в области внешнеторговой деятельности. Республика Беларусь в соответствии с Конституцией Республики Беларусь и нормами международного права может на добровольной основе участвовать в зонах свободной торговли, таможенных союзах, иных межгосударственных образованиях.

## 17.3. Государственное регулирование внешнеторговой деятельности

В соответствии со ст. 1 Закона «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» **внешнеторговая деятельность** – деятельность по осуществлению внешней торговли товарами, и (или) услугами, и (или) объектами интеллектуальной собственности.

**Основным ее признаком** является возникновение отношений между лицами разной государственной принадлежности, осуществляющими предпринимательскую деятельность или принимающими в ней участие.

**Внешняя торговля товарами** включает в себя импорт и (или) экспорт товаров. **Импорт товара** – ввоз товара на таможенную территорию Республики Беларусь для использования на территории Республики Беларусь и реализация этого товара на территории Республики Беларусь. **Экспорт товара** – вывоз товара с таможенной территории Республики Беларусь в целях реализации за ее пределами.

**Внешняя торговля услугами** – оказание услуг, осуществляемое способами, предусмотренными Законом «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности».

*Внешняя торговля объектами интеллектуальной собственности* заключается в полной или частичной передаче исключительных прав на такие объекты на основании возмездных сделок между резидентами и нерезидентами Республики Беларусь.

**Государственное регулирование внешнеторговой деятельности** – система мер, устанавливаемых государством в целях осуществления внешнеторговой политики и основанных на использовании экономических и административных методов в соответствии с законодательством. Оно необходимо для обеспечения национальной безопасности Республики Беларусь, в том числе в экономической сфере, для стимулирования развития национальной экономики, обеспечения благоприятных условий для внешнеторговой деятельности.

Согласно ст. 7 Закона «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» государственное регулирование внешнеторговой деятельности осуществляется посредством таможенно-тарифного и нетарифного регулирования, запретов и ограничений внешней торговли услугами и объектами интеллектуальной собственности, мер экономического и административного характера, содействующих развитию внешнеторговой деятельности, предусмотренных Законом «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности».

**Таможенно-тарифное регулирование** – основной метод государственного регулирования внешней торговли товарами, осуществляемый путем установления, введения, изменения и прекращения действия таможенных пошлин на товары, перемещаемые через таможенную границу Республики Беларусь. Таможенно-тарифное регулирование основано на Таможенном кодексе Евразийского экономического союза и других законодательных актах.

Основным элементом таможенно-тарифного регулирования является таможенный тариф.

**Таможенный тариф** – свод ставок таможенных пошлин, применяемых к товарам, перемещаемым через таможенную границу Республики Беларусь, систематизированный в соответствии с Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 16 июля 2012 г. № 54 «Об утверждении единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза и Единого таможенного тарифа Евразийского экономического союза» и Решением Комиссии Таможенного союза от 28 января 2011 г. № 522 «О Положении о порядке применения единой Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Таможенного союза при классификации товаров».

**Объектом обложения таможенными пошлинами** признаются товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь и вывозимые с таможенной территории Республики Беларусь.

**Нетарифное регулирование** – метод государственного регулирования внешней торговли товарами, осуществляемый путем введения, прекращения действия количественных ограничений и иных мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности, отличных от мер таможенно-тарифного регулирования. Меры нетарифного регулирования устанавливаются Президентом Республики Беларусь или по его поручению Правительством Республики Беларусь путем введения количественных и (или) других ограничений внешней торговли товарами, исходя из интересов экономической политики Республики Беларусь или по основаниям неэкономического характера.

По общему правилу *количественное ограничение внешней торговли* не допускается, за исключением случаев, предусмотренных Законом «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» (п. 2 ст. 13, ст. 19, 24, 32). Например, в целях защиты экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами могут применяться меры по ограничению импорта товаров посредством введения антидемпинговых, компенсационных, специальных защитных мер в соответствии с законодательством.

Для нетарифного регулирования внешнеторговой деятельности используется ряд мер.

**Квотирование** как мера экономической политики представляет собой введение количественных и стоимостных ограничений ввоза и вывоза товаров на определенный срок по отдельным видам товаров или странам. **Квоты** – количественные ограничения, устанавливающие максимальный объем или стоимость перемещаемых через таможенную границу товаров. Они распределяются в административном и аукционном порядке.

**Лицензирование внешней торговли отдельными видами товаров**, как мера нетарифного регулирования, устанавливается:

- в случае введения временных количественных ограничений внешней торговли отдельными видами товаров;
- в целях установления разрешительного порядка экспорта и (или) импорта товаров;
- в целях выполнения Республикой Беларусь международных обязательств.

**Регистрация внешнеторговых контрактов** является мерой нетарифного регулирования и осуществляется в соответствии с положениями Указа Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г. № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций».

*Закреплением за государством исключительного права на осуществление внешней торговли отдельными видами товаров, которое реализуется уполномоченными Президентом государственными органами, организациями, гражданами Республики Беларусь, также осуществляется нетарифное регулирование. Перечень таких видов товаров определяется Президентом Республики Беларусь или по его поручению Правительством Республики Беларусь.*

Ограничение импорта товаров в рамках нетарифного регулирования осуществляется посредством введения *антидемпинговых, компенсационных, специальных защитных мер* в соответствии с законодательством.

*Установление технических, фармакологических, санитарных, ветеринарных, фитосанитарных и экологических требований в отношении ввозимых товаров, контроль за качеством ввозимых товаров* также является мерой нетарифного регулирования.

В этих целях применяются меры *валютного регулирования внешнеторговой деятельности*. Валютное регулирование – деятельность государственных органов (органов валютного регулирования) по установлению порядка обращения валютных ценностей, в том числе правил владения, пользования и распоряжения ими, осуществляемая в соответствии с Законом «О валютном регулировании и валютном контроле».

Советом Министров Республики Беларусь в *соответствии* с п. 50 прил. № 7 к *Договору о Евразийском экономическом союзе* в отношении товаров, ввозимых на таможенную территорию ЕАЭС в Республике Беларусь и (или) вывозимых с таможенной территории ЕАЭС в Республике Беларусь, на срок не более шести месяцев могут вводиться следующие *меры нетарифного регулирования*: запрет, количественные ограничения, разрешительный порядок ввоза и (или) вывоза товаров, исключительное право на экспорт и (или) импорт товаров, автоматическое лицензирование (наблюдение) экспорта и (или) импорта товаров.

Выдача лицензий, разрешений и заключений (разрешительных документов), подтверждающих соблюдение мер нетарифного регулирования, осуществляется в соответствии с международными правовыми актами, составляющими нормативную правовую базу Таможенного союза и Единого экономического пространства и (или) право Евразийского экономического союза, а также нормативными правовыми актами Совета Министров Республики Беларусь.

Меры нетарифного регулирования применяются в отношении экспорта и (или) импорта золота или серебра, культурных ценностей и культурного наследия, экспорта товаров, происходящих из Республики Беларусь, для обеспечения достаточным количеством таких товаров обрабатывающей промышленности Республики Беларусь в течение пе-

риодов, когда внутренняя цена на такие товары сохраняется на более низком уровне, чем мировая цена, в результате осуществляемого плана стабилизации. Они также необходимы:

- для соблюдения общественной морали или правопорядка;
- охраны жизни и здоровья человека, окружающей среды, животных и растений;
- предотвращения исчерпания невозполнимых природных ресурсов (проводятся одновременно с ограничением внутреннего производства или потребления, связанных с использованием невозполнимых природных ресурсов);
- приобретения или распределения товаров при общем или местном их дефиците;
- выполнения международных обязательств Республики Беларусь;
- обеспечения национальной безопасности Республики Беларусь;
- обеспечения соблюдения не противоречащих международным обязательствам Республики Беларусь нормативных правовых актов в области таможенного регулирования, охраны окружающей среды, защиты интеллектуальной собственности и иных нормативных правовых актов;
- защиты внешнего финансового положения и обеспечения равновесия платежного баланса Республики Беларусь.

*Внешняя торговля* отдельными видами товаров, услуг и объектов интеллектуальной собственности *может быть запрещена или ограничена*. Такие ограничения и запреты установлены Законом «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» (ст. 29–32) и используются:

- в целях участия Республики Беларусь в международных санкциях;
- в целях защиты внешнего финансового положения и поддержания равновесия платежного баланса Республики Беларусь;
- при применении мер валютного регулирования или валютного контроля;
- при применении ответных мер по отношению к иностранному государству или межгосударственному образованию в случаях, предусмотренных данным законом.

#### **17.4. Общая характеристика хозяйственного (торгового) права зарубежных стран**

Общественные отношения в европейских странах регулируются нормами публичного и частного права. Для публичного права характерны методы императивных предписаний, власти и подчинения (конституци-

онное право, административное право), для частного, регулирующего отношения между частными лицами, – метод, в основе которого лежит в известных пределах свобода поведения, частная инициатива. Деление права на публичное и частное является основополагающей классификацией правовых институтов в странах романо-германской системы права.

Такое деление неизвестно английскому праву, праву США, которые являются правом публичным, так как прежде всего защищают публичный порядок.

Основу частного права составляет гражданское право, которое регулирует не только чисто гражданские отношения между субъектами, но и отношения, связанные с хозяйственной (коммерческой) деятельностью, осуществляемой в качестве промысла и с целью извлечения прибыли.

В некоторых странах хозяйственная (коммерческая) деятельность в виде промысла регулируется и нормами *торгового права*. Во Франции в 1805 г. принят Гражданский кодекс, а в 1807 г. – Торговый кодекс, которые являются действующими и в настоящее время. Наличие такой двойственности в частном праве называется *дуализмом частного права*, а страны, воспринявшие его, называются странами с дуалистической системой частного права. К ним относятся: Франция, Германия, Испания, Португалия, Япония и др.

Ни Англия, ни США не относятся к странам с дуалистической системой права. Особенностью права Англии, а следовательно, и регулирования коммерческой деятельности является его прецедентный характер. Еще в 1875 г. торговое право судом Англии было определено как подтвержденные решениями судов общего права обычаи купцов и торговцев в различных отраслях торговли. Торговое право в Англии не выделяется из гражданского права.

Не выделяется торговое право из гражданского и в США. В США, за редким исключением, торговые отношения регулируются гражданским правом штатов, которые разрабатывают единообразные законы по отдельным вопросам.

Гражданское и торговое право, как отрасли, регулирующие хозяйственную (коммерческую) деятельность, можно определить как общее и специальное право. Торговое право, являясь результатом развития гражданского права, вместе с тем влияет на его развитие и совершенствование.

Таким образом, *правовое регулирование хозяйственной (коммерческой) деятельности осуществляется в зарубежных странах:*

– с дуалистической системой права – гражданским и торговым правом;

– не воспринявших дуалистическую систему права, – гражданским правом и в некоторой степени специально принимаемыми нормами (Италия, Швейцария и т. д.);

– в Англии, США и некоторых других государствах – опираясь на прецедентный характер хозяйственной деятельности.

Исходя из целей существования, принципов, субъектного состава, наличия самостоятельного предмета и метода правового регулирования, сферы применения, *хозяйственное (торговое) право в зарубежных странах* определяется как самостоятельная отрасль права, регулирующая на основе индивидуальной или коллективной свободы воли и инициативы отношения в сфере коммерческой деятельности как промысла, целью которого выступает извлечение прибыли.

В хозяйственном (торговом) праве зарубежных стран действуют исторически сложившиеся *принципы: равенства граждан перед законом, неприкосновенности частной собственности, свободы договора*.

Принципы хозяйственного (торгового) права представляют собой юридический фундамент, на котором строятся отрасли права, отдельные их институты. Характер принципов определяет характер и направление развития отрасли права. Принципы – стабильный юридический институт, поскольку формируются они постепенно, сообразно появлению, закреплению и развитию экономических и социальных институтов общества и поэтому являются их зеркальным отражением. Исследуя принципы в праве, можно с достаточно высокой степенью точности определить динамику и закономерности развития государства, общества, экономических и социальных процессов.

*Источниками хозяйственного (торгового) права* в той или иной мере являются законы, административные акты нормативного характера, судебная практика, обычаи, регламенты, обыкновения, директивы.

*Законы*, как источник регулирования коммерческих отношений, преобладают в странах континентальной Европы (Франция, Германия, Швейцария, Италия и др.). В качестве их выступают кодифицированные акты в виде гражданских и торговых кодексов. Имеют место и отдельные законы, специально разработанные под отдельные виды общественных отношений.

*Административные акты* также применяются, но они имеют подчиненное положение по отношению к закону.

*Судебная практика* имеет решающее значение в странах англо-американской системы права. В странах континентальной Европы судебная практика не является источником права. Она указывает лишь на имеющие место пробелы, неясности или нечеткости в законе и подтал-

квивает законодателя на их устранение. Через практику закон не только реализуется, но и проверяется и испытывается на соответствие существующим реалиям.

*Обычай* также является определенным источником хозяйственного (торгового) права. Однако, несмотря на его достаточно широкое применение в торговой практике, он все же играет второстепенную роль, лишь дополняя закон. В странах, где главенствует судебный прецедент, обычай, подтвержденный судебной практикой, может приобрести значение нормативного обычая, становясь нормой общего (писаного) права.

Заметную роль в хозяйственной (торговой) практике играют *обыкновения*, которые трактуются как правила поведения, сложившиеся в определенной отрасли торговли на основе постоянного и единообразного их применения. Но они служат лишь упрощению торговых процедур. Обыкновения, например, нашли свое отражение в сборнике международных торговых терминов «Инкотермс».

*Регламенты* – правовые акты, которые обязательны для исполнения внутри каждой страны без специального акта об их инкорпорации в национальное законодательство (постановления органов ЕС).

*Директивы* не содержат конкретных норм и обязательны для государств лишь как цель деятельности, материализованная в определенном конечном результате. Исполнение директив обычно требует внесения изменений в национальное законодательство.

Источники хозяйственного (торгового) права в каждом зарубежном государстве имеют свою историю возникновения и развития, процедуру принятия, изменения и прекращения, а также носят национальную окраску оформления, конструкции и т. д.

*Субъектами хозяйственного (торгового) права* в той или иной стране являются физические лица, предприятия, организации.

По общему правилу, чтобы быть субъектом права необходимо обладать определенными юридическими качествами. **Физические лица** должны обладать правоспособностью и дееспособностью, а предприятия, организации – правами юридического лица.

*Правоспособность физического лица* означает его способность быть носителем гражданских прав и обязанностей, допускаемых материальным и процессуальным правом страны. Существует принцип равной правоспособности заниматься любой деятельностью, в том числе коммерческой. С рождением лицо приобретает правоспособность в полном объеме и сразу.

*Дееспособность* – способность физического лица своими действиями приобретать гражданские права и возлагать обязанности. Обычно

полная дееспособность наступает по достижении 18 лет. В некоторых странах, например в Швейцарии, совершеннолетие наступает в 20 лет. Недееспособные и ограниченно дееспособные не могут заниматься торговой деятельностью. В некоторых странах по общему правилу только полностью дееспособные могут заниматься коммерцией, быть в качестве коммерсантов.

В Англии и США правоспособность и дееспособность имеют одно общее терминологическое обозначение – *правовую способность*, которая, в свою очередь, делится на пассивную, соответствующую европейской правоспособности, и активную, приравниваемую к дееспособности по европейскому гражданскому праву.

К субъектам хозяйственного права зарубежных государств – **юридическим лицам** прежде всего относятся различного рода предпринимательские объединения, занимающие основное место в экономике любого иностранного государства. По этой причине институт юридического лица считается центральным в торговом праве этих государств.

Право зарубежных стран предусматривает возможность образования юридических лиц – субъектов хозяйствования как группой лиц, так и одним физическим лицом, хотя в начале и вплоть до середины XX в. юридические лица – субъекты хозяйствования имели только статус коллективного образования.

В зарубежных странах с развитой экономикой и современным законодательством имеют место различные по характеру деятельности и организационной структуре виды юридических лиц, которые признаны законом и гражданским оборотом. В таких странах принято делить юридические лица на субъектов публичного и частного права. Цель деятельности первых имеет публичный характер, цель вторых – частный.

**Юридические лица публичного права**, в отличие от юридических лиц частного права, наделены властными полномочиями, им присущ особый характер членства. В некоторых государствах к юридическим лицам публичного права относятся отдельные государственные предприятия. Во многих странах наблюдается тенденция подчинения юридических лиц публичного права, участвующих в имущественных отношениях, правовому режиму юридических лиц частного права.

К **юридическим лицам частного права** относятся коллективные образования, которые создаются по частной инициативе. Определяют цель их деятельности, создают материальную основу частные лица.

В *Германии* к **юридическим лицам частного права**, относятся: хозяйственные союзы – объединения лиц, главной целью которых является предпринимательская деятельность с извлечением прибыли; торговые

товарищества; учреждения, создаваемые на основании односторонней сделки частного лица, разрабатывающего учредительный акт, с последующим получением разрешения компетентного органа государственной власти.

Во Франции юридические лица частного права подразделяются на товарищества и ассоциации. Товарищество основано на договоре, в силу которого два или более лиц намереваются создать общее имущество для извлечения из этого какой-либо выгоды, например для осуществления торговых сделок. Среди торговых товариществ ведущее место занимают акционерные общества, товарищества с ограниченной ответственностью. Ассоциации – объединения лиц, деятельность которых направлена на достижение каких-либо социальных, культурных и других результатов.

В Англии основным субъектом хозяйственной деятельности частного права являются компании.

От вида юридического лица зависит и порядок его образования. Применительно к юридическим лицам частного права имеет место три порядка их образования: разрешительный, явочно-нормативный, явочный. При разрешительном порядке для образования юридического лица необходимо разрешение компетентного органа государственной власти, решающего вопрос о целесообразности его образования. Явочно-нормативный порядок предполагает наличие общего нормативного акта, регулирующего порядок возникновения и деятельности определенного вида юридического лица. Свойство юридического лица в этом случае возникает с момента его регистрации. Для образования юридического лица в явочном порядке достаточно наличие разработанного устава этого юридического лица.

В Германии, Франции, США, Англии наибольшее распространение получил явочно-нормативный порядок. В этих странах различают общую и специальную правоспособность юридических лиц. При общей правоспособности юридическое лицо вправе приобретать все гражданские права и нести гражданские обязанности, при специальной – только те, которые необходимы для достижения целей, указанных в законе или уставе.

Во многих зарубежных странах, где действует торговое право как самостоятельная отрасль права, существует понятие «коммерсант». **Коммерсант** воспринимается как участник хозяйственного оборота, купец, продавец, и его деятельность регулируется специальным законодательством. Понятие «коммерсант» закреплено в законодательстве Франции, Германии, Испании и т. д. Вместе с тем, например, в зако-

нодательстве США, Англии, Италии такого понятия нет, поскольку в этих странах торговое право не выделено в самостоятельную отрасль и входит в гражданское право. Однако и в них осуществляется производственная (промышленная) деятельность, торговля, совершаются связанные с ними сделки, которые регулируются специальными нормами наподобие хозяйственно-правовых норм.

Коммерсантами могут быть частные предприниматели, как в индивидуальном порядке, так и в виде коллективных образований. К индивидуальным коммерсантам относятся физические лица – собственники предприятий с различным уровнем объема производства товаров, работ, услуг и характером деятельности. Они, как правило, задействованы в тех сферах производства, в которых не требуются значительные капиталовложения и товарооборот достаточно быстр (обслуживание, питание, бытовые услуги и др.). Коллективные коммерсанты – значительные объединения предпринимателей, действующие в определенных организационно-правовых формах, которые чаще всего называются торговыми предприятиями, товариществами. Торговые товарищества, как правило, являясь юридическими лицами, создают и владеют на праве собственности одним или несколькими предприятиями. В ряде случаев коммерсантом, но особого рода признается государство.

Статус коммерсанта определяется характером совершаемых им сделок и других хозяйственных операций либо осуществлением хозяйственной деятельности в виде предпринимательства. Предпринимательская деятельность понимается как только хозяйственная и профессиональная деятельность. Ее осуществляют профессионалы на постоянной основе.

В Германии законодатель классифицирует коммерсантов, выделяя так называемых обязательных коммерсантов, коммерсантов по желанию, возможных коммерсантов. К категории обязательных коммерсантов относят тех, кто занят постоянным промыслом по приобретению и перепродаже товаров или ценных бумаг, осуществляет страховые, банковские, комиссионные и другие сделки. Коммерсантами по желанию считаются лица, не занимающиеся перечисленными и другими им подобными промыслами, но внесенные в торговый реестр. Они должны быть зарегистрированы в торговом реестре, чтобы приобрести статус коммерсанта. В соответствии с законом возможными коммерсантами считаются владельцы вспомогательных предприятий сельского и лесного хозяйства. Такие лица самостоятельно решают вопрос о своей регистрации в торговом реестре. Статусом коммерсанта в Германии обладают и торговые товарищества.

*Коммерсантом в США* в соответствии с Единообразным торговым кодексом считается лицо, которое совершает операции с товарами определенного рода или каким-либо другим образом по роду своих занятий ведет себя так, как будто оно обладает особыми знаниями или опытом в отношении операций или товаров, являющихся предметом сделки, а также тот, кто может рассматриваться как обладающий такими знаниями или опытом вследствие того, что он использует услуги агента, брокера или иного посредника (ст. 2–104).

К **торговым товариществам** относятся объединения, которые, как правило, осуществляют торговый промысел в целях распределения между участниками полученной прибыли. Они имеют особый правовой режим. В государствах с дуалистической системой частного права на торговые товарищества распространяется действие норм торгового права. Торговые товарищества позволяют концентрировать и централизовать индивидуальный капитал для достижения определенной хозяйственной цели. Они подлежат обязательной регистрации в торговых реестрах и выступают в правоотношениях с третьими лицами под единым фирменным наименованием.

Законодательство *стран континентальной Европы* различает следующие *виды торговых товариществ*: полное, коммандитное, акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью.

Сходные организационно-правовые формы предприятий есть в *Англии и США*, но они имеют свои особенности. Крупные торговые товарищества делятся на *объединения: лиц* (персональные товарищества) и *капитала*. Для персональных товариществ характерно не только объединение капиталов, но и ограничение права на уступку членства в товариществе, наличие права каждого члена на управление делами товарищества и представительство интересов товарищества во вне.

Торговые товарищества иногда классифицируются как особый субъект права – с правами юридического лица и как не особый (самостоятельный) субъект права – без прав юридического лица.

**Полное товарищество**, как особая форма организационно-правовой деятельности в сфере хозяйствования, известно практически законодательству всех западных стран, но с некоторыми особенностями их правового регулирования. *Французское хозяйственное законодательство* определяет *полное товарищество* как объединение, участники которого (товарищи) выступают как коммерсанты и несут по обязательствам товарищества неограниченную и солидарную ответственность. В *Германии* *полное товарищество* рассматривается как объединение, имеющее своей целью ведение торгового промысла в одном субъекте хозяйство-

вания. Участники полного товарищества несут по его обязательствам неограниченную и солидарную ответственность. Во Франции полное товарищество – юридическое лицо, в Германии – не юридическое.

Название фирмы товарищества должно включать имена всех участников либо одного или нескольких из них с указанием на то, что это товарищество, например «Каче и К<sup>о</sup>». В Германии участниками такого товарищества могут быть как физические, так и юридические лица. Во Франции участниками полных товариществ могут быть юридические лица, на руководителей которых полностью распространяется правовой режим рядовых полных товарищей.

*Имущественную основу полных товариществ* образуют вклады их участников: имущественные, денежные, в виде ценных бумаг. Законодательство четко и однозначно устанавливает обязательные для участников полного товарищества внутренние и внешние отношения. *Внутренние отношения* – правила поведения участников, устанавливающие взаимоотношения между ними и с товариществом в целом (согласие всех на ведение дел товарищества, порядок принятия решений и т. д.). Например, по праву Германии участник полного товарищества не вправе иметь торговое предприятие в однородной с полным товариществом сфере хозяйства, участвовать в другом однородном товариществе в качестве неограниченного ответственного участника и т. д.

*Партнершип* – полное товарищество в *Англии, США* – основано на договоре и действует под общей фирмой. Объединение может быть образовано и по устному соглашению. От его имени заключаются договоры, предъявляются иски в суде и арбитраже. Партнершип не является юридическим лицом: по общему правилу фирма партнершипа не подлежит регистрации. Участники партнершипа не несут совместную ответственность по его обязательствам, кроме деликтных обязательств.

*По законодательству Германии* (п. 16.1 Торгового кодекса) **коммандитное товарищество** ведет торговую деятельность под общим фирменным наименованием и один или несколько его участников (товарищей) отвечают перед кредиторами товарищества в размере определенного вклада, а другие участники отвечают неограниченно. Таким образом, в состав коммандитного товарищества входят две группы участников: полные товарищи, отвечающие по обязательствам товарищества неограниченно, и коммандиты, отвечающие только своим вкладом в общее имущество.

В *США и Англии* коммандитному товариществу соответствует *партнершип с ограниченной ответственностью*, участники которого также делятся на две группы: с неограниченной ответственностью перед

кредиторами и отвечающие только своим вкладом. Поэтому кредиторы не могут предъявлять свои требования непосредственно к коммандиту, а предъявляют их только к партнершипу.

**Акционерное общество** как форма торгового товарищества широко используется в современном зарубежном хозяйствовании, и во всех сферах экономики.

Признаки акционерного общества:

- является юридическим лицом;
- несет перед кредиторами по своим обязательствам исключительную ответственность имуществом;
- имеет разбитый на акции уставной капитал.

*По торговому законодательству Германии акционерным обществом* признается товарищество, обладающее собственной правосубъектностью, несущее ответственность по своим обязательствам своим имуществом и имеющее разбитый на акции уставной фонд. *Закон о торговых товариществах Франции* определяет **акционерное общество** как товарищество, капитал которого разбит на акции и которое учреждается между участниками, отвечающими за убытки лишь в пределах их вкладов. Число участников не может быть меньше семи. *В Англии* акционерному обществу Франции и Германии соответствует *публичная компания с ограниченной ответственностью* в пределах номинальной суммы паев.

**Общество с ограниченной ответственностью** – уставное торговое товарищество. Устав общества нотариально удостоверяется и подписывается всеми будущими его участниками. Обычно требуется не менее двух учредителей. *В Германии* такое общество может быть создано и одним учредителем, который подписывает устав и представляет его к регистрации.

Обязательными реквизитами устава являются фирменное наименование, местонахождение, предмет деятельности, размер паевого капитала, размер каждого пая (паевой капитал разбит на паи). *По законодательству Франции* паи должны быть равными. В Германии размер пая зависит от размера сделанного паевого взноса. Вклад в паевой капитал может быть сделан как в денежной, так и в материальной форме, а также в виде целого предприятия. Кроме вкладов участников общества источником финансирования деятельности общества может быть заемный капитал. В качестве займодавцев выступают те же участники общества.

Каждому члену общества выдается документ – паевое свидетельство. Оно может иметь свойство ценной бумаги. Право на членство отчуждаемо и передается по наследству. Во Франции передача права на

членство другому лицу должна быть одобрена общим собранием, в Германии – нотариально удостоверена.

Права участников общества с ограниченной ответственностью подразделяются на основанные на законе, нормах судебной практики, положениях устава общества. Важнейшим правом участника общества является право на получение прибыли, а обязанностью – внесение вклада в паевой капитал. В Германии к важнейшей обязанности участника относится его обязанность внести дополнительный взнос.

В экономике западных стран (Франция, Англия, Германия, США) важную роль играют **государственные предприятия**. Государственный сектор внедрен в отрасли и сферы, связанные с безопасностью государств. В них существует большая зависимость от научно-технического прогресса (например, энергетика), их развитие требует больших капиталовложений, а прибыль не всегда появляется сразу. Государственными также являются финансовые и кредитные учреждения.

Организационно-правовые формы функционирования государственных предприятий в разных странах различны. В общем плане государственные предприятия можно разделить на следующие группы:

- торговые товарищества (акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью);
- самостоятельные субъекты права со своим обособленным имуществом и самостоятельной имущественной ответственностью, капитал которых разделен на акции или паи;
- казенные предприятия, которые не обладают ни хозяйственной, ни финансовой, ни правовой самостоятельностью. Их финансирование и доходы осуществляются через государственный бюджет.

*Торговые товарищества*, акции которых полностью принадлежат государству, наиболее распространены в Германии, Франции и некоторых других европейских государствах. По своим обязательствам такие общества несут самостоятельную имущественную ответственность. Акционерная форма предприятий в Германии широко используется при образовании государственных концернов, в которых государству принадлежит капитал головной акционерной компании, образующей дочерние и внучатые общества.

В Англии государственными предприятиями являются национализированные предприятия и редко государственные предприятия, создаваемые *в форме акционерных компаний*, которые получили свое развитие во Франции, используются в Германии. Особенность правового регулирования деятельности государственных предприятий в виде акционерных компаний заключается в том, что ни в одном государстве, где

они имеют место, нет единого правового акта, регламентирующего хотя бы в общем плане их деятельность. Их деятельность регламентируется индивидуальными правовыми актами: либо уставом, либо персональным законом. Такие государственные предприятия именуют в Англии публичными корпорациями, в Германии – публичными учреждениями.

*Казенные предприятия* в экономике зарубежных стран представлены слабо, их количество невелико. В Германии к ним относятся пивоваренные заводы, предприятия по добыче соли, торфа, во Франции и Англии, например, пороховые заводы. Казенными такие предприятия называются потому, что они находятся в ведении правительств или местных органов (в Германии, например, земель).

Казенные предприятия не имеют никакой самостоятельности: они не платят налогов – все их доходы и расходы проходят через государственный бюджет. В обороте казенные предприятия выступают не от своего имени, а от имени государства или того органа, в ведении которого они находятся. Закрепленным за ними имуществом распоряжаться для других целей возможно только с согласия тех, кому казенное предприятие подчинено.

*Монополистическая деятельность* отражена в законодательстве зарубежных стран, которое в США именуется антимонопольным, анти-трестовским, в Германии – антикартельным, в странах общего рынка – по борьбе с ограниченной хозяйственной практикой.

Целью такого законодательства является борьба с антиконкурентной практикой – организационно-правовой и договорно-правовой.

*Организационно-правовая антиконкурентная практика* – создание различных монополистических структур. Она осуществляется путем заключения юридически самостоятельными лицами соглашений по созданию объединений (картели, синдикаты и др.) производственного, научно-технического и другого характера без прав или с правами юридического лица с целью захвата рынка, раздела рынков сбыта, снабжения соглашения участниками, установление ими согласованных цен на товары и услуги, определения вкладов и объемов производства. Монополии создаются при установлении экономического подчинения обществ или компаний путем финансового участия в капитале, при слиянии обществ или компаний путем поглощения сильными более слабыми, при обмене информацией, патентами, лицензиями и в иных случаях.

Наиболее распространена в настоящее время антиконкурентная практика, разрешаемая во многих странах, в виде системы участия или контроля. Сущность системы участия состоит в том, что одна или несколько компаний вкладывают свои капиталы в капитал другой компании (участвуют в этом капитале своим капиталом), создавая таким

образом мощную структуру. Законодательство западных стран систему участия как таковую не запрещает, следовательно, есть возможность создания монополий.

Система контроля, как средство монополизации в той или иной сфере, связана с деятельностью дочерних обществ или компаний, учреждаемых в других странах, на основе которых создаются транснациональные монополистические объединения.

Организационно-правовая антиконкурентная монополия может проявляться и в том, что компании, общества (в Германии, например) заключают между собой договор, согласно которому одно акционерное общество подчиняется руководству другого общества, его указаниям (договор подчинения), или берет обязательство отчислять прибыль другому обществу (договор отчисления прибыли), или полностью объединяет свою прибыль с прибылью другого общества с распределением общей прибыли (договор о создании единого фонда прибыли), или т. д. Таким образом, происходит концентрация и централизация капитала, ведущие к монополизации производства и рынка.

В целях создания условий для монополии могут заключаться договоры о координации деятельности в сфере производства, сбыта, снабжения и т. д.

Монополизации служат и недостаточная четкость и ясность связанных с этой деятельностью формулировок в законодательстве, например таких понятий, как национальные интересы, интересы государства, экономики, рационализация экономической деятельности, специализация производства, улучшение руководства, исключения, отсылки, оговорки в законе, имеющаяся при этом свобода их интерпретаций.

*Договорно-правовая практика* – осуществление монополистической хозяйственной деятельности.

Договорно-правовая антиконкурентная практика проявляется в заключении сделок монополистического характера и в применении хозяйственных методов монополизации рынка, не основанных на гражданских сделках. При заключении сделок одна сторона, используя свои преимущества, диктует условия другой, подчиняя таким образом своей воле, в ущерб интересам той. Сторонами таких договоров являются, как правило, общества, занимающие на рынке неодинаковое положение: одно из них всегда является на рынке доминирующим. Имеют место и другие антиконкурентные сделки: с исключительными условиями, связанные, исключают и др.

Антиконкурентную роль могут играть правовые акты, которые считаются незаконными сами по себе. Одним из способов выявления таких актов является регистрация их в соответствующих органах.

*Антимонопольное законодательство* существует во всех странах. Имеются и органы, его применяющие: в США – Управление антитрестовской деятельности Министерства юстиции, в Англии – Генеральный директорат по справедливой торговле, в Германии – Федеральное ведомство по картелям, во Франции – Совет по конкуренции. Рассмотрение дел производится в административно-судебном порядке: в Германии, Франции – административным органом, решение которого может быть обжаловано в суд, в США, Англии – судом после предварительного рассмотрения в административном органе, решение которого не выполнено ответчиком.

За нарушения антимонопольного законодательства применяются, при наличии соответствующих оснований, гражданско-правовые или уголовно-правовые санкции.

Понятие *торговой сделки* известно лишь в дуалистической системе права (в Германии, Франции, Швейцарии и др.). В государствах с единой системой гражданского права (Англия, Италия) такое понятие отсутствует, и все сделки, совершаемые как коммерсантами, так и некоммерсантами, подчиняются единым правилам, нормам, установленным в гражданском праве, хотя сделки коммерсантов могут быть подчинены действию специальных норм.

Для определения, является ли сделка *коммерческой или некоммерческой*, существуют два подхода. В основу одного из них (используется во Франции, Бельгии) положен характер самой сделки: учитывается, преследует ли она извлечение прибыли или нет, т. е. на что она направлена. В Германии другой подход: сделка определяется коммерческой или некоммерческой по субъектному ее составу. Сделка считается коммерческой, если ее совершил коммерсант.

Однако в чистом виде такие два подхода встречаются редко. Как правило, используются в совокупности два критерия – характер и субъектный состав сделки. С учетом этих критериев можно определить, что хозяйственными (торговыми) сделками за рубежом признаются все сделки, совершенные субъектами хозяйствования при осуществлении своей хозяйственной деятельности и в целях хозяйствования.

*Торговые сделки* в первую очередь подчиняются регулированию специальных норм и правил, хотя при их осуществлении учитываются и положения норм гражданского права. Важной особенностью торговых сделок в сравнении с гражданскими является то, что при их заключении, изменении, исполнении и доказательстве осуществления в случае возникновения спора не существует явной заформализованности. Они могут совершаться в устной форме, по телефону, телетайпу или другим

подобного рода образом, но с отметкой такого факта в соответствующих торговых книгах. Однако не все торговые сделки подлежат регистрации: есть такие сделки, которые подлежат специальному оформлению (например, сделки на товарных и фондовых биржах). Существование торговой сделки может доказываться устно – свидетельскими показаниями.

В торговых сделках устанавливается повышенный процент неустойки, а также предусмотрено, что кредитор-залогодержатель без обращения в суд может обратиться за взысканием на заложенное имущество: достаточно только уведомления должника-залогодателя.

В некоторых странах (Франция, Германия и др.) споры, связанные с торговыми сделками, рассматриваются специализированными органами – торговыми судами, палатами гражданских судов, коммерческим судом (Англия).

В некоторых странах для торговых сделок установлены сокращенные по сравнению с гражданскими сделками сроки исковой давности, например во Франции – 10 лет при сроке давности по гражданским сделкам 30 лет.

К *основным видам хозяйственных (торговых) сделок* относятся договоры купли-продажи, имущественного найма, лизинга, подряда, о кооперации, поручения и комиссии, агентский (в Англии и США), франчайзинга, факторинга, хранения, страхования, а также расчетно-кредитные правоотношения.

Учебное издание

**БУЙКЕВИЧ** Ольга Степановна,  
**ВИШНЕВСКИЙ** Александр Алексеевич,  
**ГАЛЬЦОВ** Вячеслав Станиславович и др.

## **ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО**

Учебное пособие

Редактор *О.Г. Миронович*  
Технический редактор *А.В. Мозалевская*  
Корректор *М.С. Прушак*

Подписано в печать 11.05.2020. Формат 60×84<sup>1/16</sup>.  
Бумага офсетная. Ризография. Усл. печ. л. 22,55. Уч.-изд. л. 21,80.  
Тираж 500 экз. Заказ 123.

Издатель и полиграфическое исполнение:  
учреждение образования  
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь».  
Свидетельство о государственной регистрации издателя,  
изготовителя, распространителя печатных изданий № 1/102 от 02.12.2013.  
Пр-т Машерова, 6, 220005, Минск.